

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 485/08-АДМ-2018 о наложении штрафа

за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

«28» августа 2018г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела № 485/08-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного постановлением прокурора города Кемерово, старшего советника юстиции <...> по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в присутствии <...>, защитника по доверенности <...>, представителя Прокуратуры города Кемерово старшего помощника прокурора <...>, представителя ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» <...>

УСТАНОВИЛА:

Постановлением прокурора города Кемерово, старшего советника юстиции Заратовским О.С. 23.07.2018г. в отношении заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> возбуждено дело по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. 30.07.2018г. постановление поступило в адрес Кемеровского УФАС России.

Из постановления следует:

В ходе проверки установлено, что 14.11.2017 Управлением ЖКХ администрации г. Кемерово в лице заместителя Главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> и ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» в лице генерального директора <...> (поставщик) заключен муниципальный контракт № 21-5-0353/1/18 (10з/17) на поставку газа.

Согласно пункту 2.1 контракта поставщик обязуется поставить с 01.10.2017 по 31.12.2017 газ, горючий природный и (или) газ горючий природный сухой отбензиненный, а покупатель обязуется принимать и оплачивать газ. Объем поставки газа в период с 01.10.2017 по 31.12.2017 составляет 430,000 тыс. м³, на сумму 2 795,000 тыс. рублей. Указанные объемы поставляются за счет средств местного бюджета (пункт 2.2 контракта).

Согласно пункту 2.7 контракта месяцем поставки газа, периодом поставки газа, платежным, отчетным и расчетным периодами является календарный месяц.

Пунктом 5.5.2 контракта предусмотрено, что расчет за месяц поставки осуществляется покупателем в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем поставки газа.

Срок оплаты за газ, поставленный с 01.10.2017 по 31.12.2017 – 10.11.2017.

Поскольку оплата за поставленный в октябре 2017 года газ в установленный контрактом срок заказчиком не произведена, 15.11.2017. поставщик - ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» направил на имя заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> претензию № 1-7/4661, в которой сообщил, что поставщиком начислена неустойка за каждый день

просрочки в период с 11.11.2017 по 13.11.2017 за поставленный в период с 01.10.2017 по 31.12.2017 газ (невыплаченная задолженность – 548 028, 75 рублей, неустойка – 1 043,36 руб.) и что задолженность и неустойку необходимо перечислить поставщику, в противном случае поставщик обратится в Арбитражный суд Кемеровской области для принудительного взыскания долга и неустойки. Претензия поступила в администрацию г. Кемерово – 22.11.2017. Несмотря на претензию, неустойка с ноября 2017 года до февраля 2018 года заказчиком не была оплачена.

13.02.2018г. ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» обратилось в Арбитражный суд Кемеровской области с заявлением о выдаче судебного приказа о взыскании с администрации г. Кемерово неустойки за период с 11.11.2017 по 30.11.2017 в размере 6 323,41 руб.

28.02.2018 Арбитражным судом Кемеровской области вынесен судебный приказ по делу № А27-2733/2018 о взыскании с администрации г. Кемерово в пользу ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» - 6 323,41 руб. законной неустойки за период с 11.11.2017 по 30.11.2017 за ненадлежащее исполнение обязательств по оплате газа, поставленного в октябре 2017 года по муниципальному контракту № 21-5-0353/1/18 (10з/17), а также 1 000 рублей расходов по уплате государственной пошлины. Поскольку в соответствии с частью 4 статьи 229.5 Арбитражного процессуального кодекса РФ администрацией города Кемерово поданы возражения относительно исполнения судебного приказа, определением Арбитражного суда Кемеровской области от 13.03.2018 судебный приказ отменен.

19.03.2018 ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» обратилось в суд с иском о взыскании неустойки, и решением суда от 15.05.2018 по делу № А27-4645/2018 исковые требования были удовлетворены: с администрации города в пользу ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» взыскано 6 112,63 руб. неустойки за просрочку платежа по муниципальному контракту поставки газа от 14.11.2017 № 21-5-0353/1/18 (10з/17) с 11.11.2017 по 30.11.2017, а также 2 000 рублей в возмещение расходов по уплате государственной пошлины.

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона; односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Согласно требованиям пункта 2 части 1 статьи 94 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Согласно статье 25 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в РФ» на основании договоров поставки газа и договоров об оказании услуг по его транспортировке потребитель обязаны оплатить поставки газа и оказанные услуги.

Согласно части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного

государственным или муниципальным контрактом, влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Должностным лицом администрации города Кемерово, ответственным за нарушение срока оплаты поставленного в период с 01.10.2017 по 31.10.2017 газа по муниципальному контракту № 21-5-0353/1/18 (10з/17) от 14.11.2017, является заместитель главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> (назначен на должность в порядке перевода распоряжением от 20.06.2017 № 309).

В соответствии с постановлением администрации города Кемерово от 08.11.2007 № 156 «О распределении обязанностей» заместитель главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово:

пункт 7.1 – организует работу структурных подразделений администрации города в сфере ЖКХ города;

пункт 7.2 – осуществляет руководство деятельностью управления ЖКХ администрации города Кемерово;

пункт 7.5 – осуществляет полномочия, установленные Положением об управлении ЖКХ администрации города Кемерово.

В соответствии с постановлением администрации города Кемерово от 07.06.2008 № 91 «Об управлении ЖКХ»:

пункт 3.3.3. – управление в своей деятельности организует бухгалтерский учет финансовой деятельности Управления, контролирует соблюдение оформления бухгалтерских документов, расчетов и платежных обязательств;

пункт 5.1 – непосредственное руководство деятельностью Управления осуществляет начальник Управления;

пункт «е» пункта 5.2 – начальник Управления заключает от имени Управления договоры и соглашения гражданско-правового характера;

пункты 5.5, 5.5.2 – начальник Управления несет ответственность за нарушение, неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на Управление задач и функций.

В силу пункта 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ», местом совершения административного правонарушения является место совершения противоправного действия независимо от места наступления его последствий, а если такое деяние носит длящийся характер – место окончания противоправной деятельности, ее пресечения; если правонарушение совершено в форме бездействия, то местом его совершения следует считать место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность.

Согласно части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (в части административных правонарушений, предусмотренных статьями 7.29 - 7.32, 7.32.5, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 настоящего Кодекса) не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 4.8 КоАП РФ, течение срока, определенного периодом, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено начало срока.

В настоящее время срок давности привлечения к административной ответственности по ч. 1 ст. 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях не истек.

Рассмотрение дела № 485/08-АДМ-2018 было назначено на 13.08.2018г. в 11 ч. 00 мин.

13.08.2018г. на рассмотрение дела № 485/08-АДМ-2018 об административном правонарушении представителем прокуратуры г. Кемерово было заявлено ходатайство о привлечении к рассмотрению дела № 485/08-АДМ-2018 об административном правонарушении свидетеля - ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово».

Рассмотрение дела № 485/08-АДМ-2018 было отложено на 28.08.2018г. в 09 ч. 30 мин. 28.08.2018г. рассмотрение дела № 485/08-АДМ-2018 состоялось в присутствии <...>. Кемеровским УФАС России установлено:

14.11.2017 Управлением ЖКХ администрации г. Кемерово в лице заместителя Главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> заключен муниципальный контракт № 21-5-0353/1/18 (10з/17) на поставку газа. Согласно пункту 2.1 контракта поставщик обязуется поставить с 01.10.2017 по 31.12.2017 газ, горючий природный и (или) газ горючий природный сухой отбензиненный, а покупатель обязуется принимать и оплачивать газ. Объем поставки газа в период с 01.10.2017 по 31.12.2017 составляет 430,000 тыс. м³, на сумму 2 795,000 тыс. рублей. Указанные объемы поставляются за счет средств местного бюджета (пункт 2.2 контракта).

Согласно пункту 2.7 контракта месяцем поставки газа, периодом поставки газа, платежным, отчетным и расчетным периодами является календарный месяц. Пунктом 5.5.2 контракта предусмотрено, что расчет за месяц поставки осуществляется покупателем в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем поставки газа.

Срок оплаты за газ, поставленный с 01.10.2017 по 31.12.2017 – 10.11.2017.

Также установлено, что 12.10.2017г. в ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» поступила заявка УЖКХ администрации г. Кемерово на приобретение газа на период поставки с 01.10.2017 по 31.12.2017 для котельной по пр. Кузнецкому, 260.

23.10.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» направило на имя заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> для подписания проект муниципального контракта на поставку газа.

09.11.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» направило на имя заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> для подписания пакет документов: акт поданного-принятого газа от 31.10.2017, счет-фактуру от 31.10.2017, товарную накладную от 31.10.2017, счет на предоплату от 03.11.2017.

Данный пакет документов поступил в УЖКХ 09.11.2017, что подтверждается соответствующей входящей отметкой на сопроводительном письме, а также письмом заместителя Главы города, начальника УЖКХ администрации г. Кемерово <...> от 09.11.2017 № 07-03-07/3633 на имя генерального директора ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» <...> о том, что в УЖКХ поступили документы (акт поданного-принятого газа от 31.10.2017, счет-фактуру от 31.10.2017, товарную накладную от 31.10.2017, счет на предоплату от 03.11.2017).

Письмом от 09.11.2017 УЖКХ предложило изменить номер и дату контракта (с 13.10.2017 на 23.10.2017).

13.11.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» повторно направило на имя заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> для подписания пакет документов: акт поданного-принятого газа от 31.10.2017, счет-фактуру от 31.10.2017, товарную накладную от 31.10.2017, счет на предоплату от 03.11.2017.

17.11.2017 УЖКХ администрации города Кемерово направило в ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» письмо № 07-03-07/3792, в котором сообщило, что муниципальный контракт подписан 14.11.2017, в связи с чем вновь выразило просьбу изменить в представленных документах на оплату дату контракта (23.10.2017 на 14.11.2017).

28.11.2017 ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» вновь направило в УЖКХ вышеуказанный пакет документов.

При этом все комплекты документов, направленные поставщиком в УЖКХ администрации города Кемерово (09.11.2017, 13.11.2017, 28.11.2017) являются идентичными (период поставки, сумма к оплате). Препятствий заказчиком в оплате поставленного товара не имелось.

В пункте 8.1 муниципального контракта стороны согласовали, что договор считается заключенным с даты его подписания сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств, Обязательства в части поставки и получения (отбора) газа по контракту подлежат исполнению сторонами с 01.10.2017 по 31.12.2017.

При заключении указанного контракта у сторон отсутствовали сомнения о том, с какого момента к отношениям сторон применяются положения заключаемого ими контракта, в том числе условие о расчетах за потребляемый газ.

Поставка газа в соответствии с условиями муниципального контракта осуществлялась с 01.10.2017. Факт поставки газа в октябре 2017 года и его стоимость подтверждаются актом поданного-принятого газа № 201727 от 31.10.2017, счетом-фактурой № 201727 от 31.10.2017, товарной накладной № 201727 от 31.10.2017.

Пунктом 5.5.2 Контракта предусмотрено, что окончательный расчет на поставленный газ осуществляется покупателем в срок до 10 числа месяца, следующего за месяцем поставки газа.

Таким образом, заказчик должен был рассчитаться за газ, поставленный в октябре 2017 года, до 10.11.2017.

Однако заказчиком окончательный расчет за поставленный в октябре 2017 года газ произведен 30.11.2017.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к выводу о том, что в действиях должностного лица заказчика – заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> имеется состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, выразившегося в нарушении сроков оплаты поставщику ООО «Газпром межрегионгаз Кемерово» за поставленный газ по муниципальному контракту поставки газа от 14.11.2017 № 21-5-0353/1/18 (10з/17).

Кемеровским УФАС России было установлено место и время совершения административного правонарушения – г. Кемерово: г. Кемерово, пр. Советский, 54, 11.11.2017.

Лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Документов, указывающих на наличие чрезвычайных событий, обстоятельств, воспрепятствовавших <...> выполнить требования действующего законодательства, лицом, привлекаемым к административной ответственности, не

представлено.

Таким образом, у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Действия <...> следует считать виновными, совершенными по неосторожности. При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, личность виновного. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, и обстоятельств, смягчающих административную ответственность не установлено.

Срок давности привлечения должностного лица заказчика – заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначает административное наказание <...> в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 485/08-АДМ-2018, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установленное правонарушение со стороны <...> не может быть признано малозначительным поскольку:

Частью 1 статьи 1 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Соблюдение требований ФЗ № 44-ФЗ при размещении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд является для заказчиков обязательным. Нарушение требований ФЗ № 44-ФЗ является недопустимым, так как напрямую связано с расходованием бюджетных средств и развитием добросовестной конкуренции.

С учетом изложенного заместитель руководителя Кемеровского УФАС России полагает, что совершенное административное правонарушение представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, установленным в части 1 статьи 1 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 23.66, 24.6, 25.11, 28.1, 28.2, 28.4, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на заместителя главы города, начальника управления ЖКХ администрации г. Кемерово <...> штраф в размере 30 000 (тридцати тысяч) рублей – за совершение административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Сумму штрафа в полном объеме необходимо перечислить по следующим реквизитам: р/с 40101810400000010007, Отделение Кемерово, г. Кемерово, УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России), ИНН 4207012419; КПП 420501001; БИК 043207001; КБК: 161 116 33040 04 6000 140; ОКТМО: 32701000.

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о размещении закупок (дело № 485/08-АДМ-2018).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф за нарушение законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Частью 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

<...>