

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 67

о назначении административного наказания по делу

№ 045/04/7.32.5-52/2022

об административном правонарушении

06 июля 2022 года г. Курган

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) <...>, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 11.03.2022 года заместителя Шадринского межрайонного прокурора младшего советника юстиции <...> и материалы дела № 045/04/7.32.5-52/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> по части 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ).

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 045/04/7.32.5-52/2022 рассмотрено

в отсутствие должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>

Согласно пункту 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ, устанавливающий порядок рассмотрения дела об административном правонарушении, при рассмотрении дела об административном правонарушении выясняется, извещены ли участники производства по делу в установленном порядке, выясняются причины неявки участников производства по делу и принимается решение о рассмотрении дела в

отсутствие указанных лиц либо об отложении рассмотрения дела.

В случае неявки лица, дело № 045/04/7.32.5-52/2022 может быть рассмотрено в отсутствие данного лица в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ.

В материалах дела имеются доказательства того, что <...> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Административный орган вправе рассмотреть дело об административном правонарушении при отсутствии лица (его защитника), привлекаемого к административной ответственности.

В связи с этим, должностное лицо считает возможным рассмотрение дела № 045/04/7.32.5-52/2022 об административном правонарушении в отсутствие должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>

На основании имеющихся материалов установлено следующее.

Постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенным 11.03.2022 года заместителя Шадринского межрайонного прокурора младшего советника юстиции <...> возбуждено дело об административном правонарушении, по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, в отношении должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>.

Как усматривается из постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, Шадринской межрайонной прокуратурой Курганской области проведена проверка соблюдения законодательства в сфере своевременного исполнения муниципальными заказчиками обязательств по контрактам, заключенным с субъектами предпринимательства.

В результате проведения указанной проверки Шадринской межрайонной прокуратурой выявлены нарушения требований Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В силу пункта 4 части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе

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, в части, касающейся особенностей исполнения контрактов.

На основании пункта 7 статьи 3 Закона о контрактной системе заказчиком признается государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Согласно положениям пункта 8 статьи 3 Закона о контрактной системе муниципальный контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги и который заключен от имени муниципального образования (муниципальный контракт) муниципальным заказчиком для обеспечения муниципальных нужд.

В соответствии со статьей 6 Закона о контрактной системе, контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

На основании пункта 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Исходя из пункта 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе 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 поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

В силу части 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

По смыслу части 1 статьи 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

Статьей 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ), бюджетные обязательства определены как расходные обязательства, подлежащие исполнению в соответствующем финансовом году.

Положениями названной статьи установлено, что лимит бюджетных обязательств – объем прав в денежном выражении на принятие казенным учреждением бюджетных обязательств и (или) их исполнение в текущем финансовом году (текущем финансовом году в плановом периоде).

Частью 3 статьи 162 БК РФ предусмотрено, что получатель бюджетных средств принимает и (или) исполняет в пределах доведенных лимитов бюджетных обязательств и (или) бюджетных ассигнований бюджетные обязательства.

На основании части 3 статьи 219 БК РФ получатель бюджетных средств принимает бюджетные обязательства в пределах, доведенных до него лимитов бюджетных обязательств. Получатель бюджетных средств, принимает бюджетные обязательства путем заключения государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров с физическими и юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями или в соответствии с законом, иным правовым актом, соглашением.

По смыслу части 1 статьи 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Шадринской межрайонной прокуратурой установлено, что 12.07.2021 г., между Комитетом по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска (далее- КСиА, Заказчик) и ИП Ганеевым Э.М. (далее- Подрядчик) заключен муниципальный контракт на капитальный ремонт здания муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 35 «Малышок», расположенного по адресу: Курганская область, г. Шадринск, ул. Ленина 145 А (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 2.1 Контракта цена составляет 1 728 105 (один миллион семьсот двадцать восемь тысяч сто пять) рублей 12 копеек.

Пунктом 2.6 Контракта установлено, что финансирование производится в 2021 году: за счет средств бюджета Курганской области, бюджет города Шадринска путем перечисления средств на расчетный счет Подрядчика.

На основании пункта 2.7 Контракта платежи за принятые Заказчиком объемы работ за отчетные периоды производятся на основании актов

приемки выполненных работ по форме КС-2, справок о стоимости выполненных работ по форме КС-3, счетов-фактур (или счетов) в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания указанных документов. Окончательный расчет Заказчика с Подрядчиком производится в течении пятнадцати рабочих дней с даты подписания Заказчиком акта итоговой приемки Объекта после капитального ремонта.

Авансовых платежей Контрактом не предусмотрено (п.2.12 Контракта).

Сроки выполнения работ по Контракту с даты заключения до 20 августа 2021 г. (включительно) (п. 3.1 Контракта).

Акт о приемке выполненных работ № 1/1 от 20.08.2021 принят Заказчиком, о чем свидетельствуют подпись заместителя Главы города Шадринска и гербовая печать.

Таким образом, обязанность по оплате выполненных работ, указанного Контракта у Заказчика перед Подрядчиком возникла в период с 20.08.2021 по 09.09.2021.

В соответствии с Соглашением о предоставлении субсидии в 2021 году из бюджета Курганской области бюджету муниципального образования – г. Шадринск на софинансирование расходных обязательств муниципальных образований Курганской области, возникающих при реализации муниципальных программ, предусматривающих мероприятия по развитию муниципальной системы образования от 02.03.2021 № 20 финансирование капитального ремонта МБДОУ «Детский сад № 35» за счет областного бюджета осуществляется в размере 99,9 % за счет городского бюджета в размере 0,1%.

Оплата выполненных работ по вышеуказанному контракту за счет средств городского бюджета, КСиА произведена 01.09.2021 г., что подтверждается платежным поручением от 01.09.2021 № 274322 на сумму 1 726 (одна тысяча семьсот двадцать шесть) рублей 38 копеек.

В материалах административного дела имеются документы и информация, что КСиА в адрес директора Департамента образования и науки Курганской области 20.09.2021 направлена заявка на перечисление субсидии из бюджета Курганской области для погашения задолженности перед ИП Ганеевым Э.М. на сумму 1 728 105 (один миллион семьсот двадцать восемь тысяч сто пять) рублей 12 копеек (письмо КСиА от 20.09.2021 № 1423) посредством электронной почты на адрес <...>

Между тем, как установлено проверкой Шадринской межрайонной прокуратуры, согласно сведениям официального сайта Департамента образования и науки Курганской области электронной почтой является <...>, путем почтовой корреспонденции данная заявка не направлялась.

Более того, согласно ответу Правительства Курганской области от 21.10.2021 № 01-6021/21-р данная заявка в адрес профильного Департамента не поступала.

Заявка КСиА направлена в адрес Департамента образования и науки Курганской области лишь 25.11.2021, что подтверждается ответом, полученным по запросу должностного лица Курганского УФАС России в рамках рассматриваемого административного дела (письмо Департамента образования и науки Курганской области от 25.05.2022 исх.08-03403/22 с приложенной заявкой КСиА исх.1728 от 25.11.2021).

В связи с тем, что заявка КСиА была направлена лишь 25.11.2021, а обязанность Заказчика по оплате по выполненным работам возникла в период с 20.08.2021 по 09.09.2021., оплата со стороны Заказчика в установленный срок не произведена, что повлекло обращение ИП Ганеева Э.М. в Шадринскую межрайонную прокуратуру.

Согласно Положения о Комитете по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска, утвержденного Решением Шадринской городской Думы от 29.10.2015 № 10 «О внесении изменений в решение Шадринской городской Думы от 18.12.2014 № 694 «Об утверждении Положения о Комитете по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска в новой редакции» (далее – Положение о КСиА) - Комитет возглавляет – заместитель главы Администрации города Шадринска, руководитель Комитета по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска.

Руководитель Комитетом осуществляет полномочия на основе единоначалия, действует без доверенности от имени Комитета, утверждает бюджетную смету (п.4.5 Положение о КСиА).

В соответствии с пунктами 8, 10 Должностной инструкции муниципального служащего, замещающего должность муниципальной службы – заместителя Главы города Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска в функциональные обязанности муниципального служащего входит осуществление функций получателя и распорядителя средств бюджета города Шадринска, выделяемых на строительство, реконструкцию и капитальный ремонт объектов

производственного, социально-культурного, коммунально-бытового назначения и иных объектов инфраструктуры; утверждение сметы на капитальное строительство, капитальные и текущие ремонты, актов выполненных работ в пределах имеющихся полномочий, в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе в сфере закупок, должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Согласно части 1 статьи 7.32.5 КоАП 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.

В силу статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании статьи 2.4. КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

На основании Распоряжения Администрации города Шадринска от 25.06.2021. № 163-рк, <...> принят на муниципальную службу муниципального образования – город Шадринск и назначен на должность заместителя Главы города Шадринска, руководителем Комитета по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска, он является должностным лицом по смыслу статьи 2.4 КоАП РФ.

Акт о приемке выполненных работ № 1/1 от 20.08.2021 г. подписан <...>

На основании вышеизложенного должностное лицо Курганского УФАС России приходит к выводу о нарушении должностным лицом - заместителем Главы Администрации г. Шадринска, руководителем Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> срока оплаты по вышеуказанному муниципальному контракту № 13 от 12.07.2021 на капитальный ремонт здания муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 35 «Малышок», расположенного по адресу: Курганская область, г. Шадринск, ул. Ленина 145 А, поскольку <...> не были предприняты все меры по обеспечению оплаты выполненных работ по акту о приемке выполненных работ № 1/1 от 20.08.2021.

Следовательно, субъектом правонарушения является должностное лицо - заместитель Главы Администрации г. Шадринска, руководитель Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое указанным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.2. КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективной стороной правонарушения, совершенного <...> является

вина в форме неосторожности.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

Вина <...> в совершении административного правонарушения подтверждена материалами дела и состоит в том, что у него имелась возможность для соблюдения требований части 4 статьи 34, пункта 1 части 13 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. В материалы дела не представлено документов и доказательств, свидетельствующих об отсутствии у должностного лица такой объективной возможности.

Объект административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг.

При этом объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, состоит в нарушении должностным лицом- заместителем Главы Администрации г. Шадринска, руководителем Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> срока оплаты выполненных работ.

Место совершения правонарушения: ул. Свердлова, д.59, г. Шадринск, Курганская область.

Дата и время совершения административного правонарушения является: 00 час. 01 мин. 10.09.2021 г.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 10.09.2022 г.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность (ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об

административном правонарушении не установлены (статья 24.5 КоАП РФ).

В соответствии с вышеизложенным, в действиях должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Рассматривая дело об административном правонарушении в отношении должностного лица - заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> полагаю, что основания для освобождения его от административной ответственности, предусмотренной ч. 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ с применением ст. 2.9 КоАП РФ, отсутствуют на основании следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела. В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания (п. 18). В соответствии

с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. Существенная угроза охраняемых общественных отношений в рассматриваемом случае выразилась не в наступлении каких-либо неблагоприятных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, является формальным. Наличие события административного правонарушения является необходимым и достаточным условием для привлечения данного должностного лица к административной ответственности независимо от степени тяжести последствий и размера вреда.

Материалы административного дела не содержат документов и сведений, подтверждающих наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших должностному лицу предпринять все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Таким образом, освобождение от административной ответственности должностного лица по основаниям, предусмотренным ст. 2.9 КоАП РФ, не соответствует целям административного наказания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ, учитывая характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя, обстоятельства дела,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>., виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

2. Назначить <...> наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 рублей (тридцати тысяч рублей).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.