

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-464/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «11» апреля 2024 г. г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «12» апреля 2024 г. ул. Ноградская, 5

Я, <...>, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-464/2024, возбужденного постановлением Кемеровского транспортного прокурора от 27.03.2024 в отношении <...>, по факту совершения административных правонарушений, ответственность за которые установлена частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), выразившегося нарушении заказчиком установленного законодательством РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

УСТАНОВИЛА:

Согласно части 5.3 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) срок оплаты по договору должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги. Исключения могут быть установлены законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, а также заказчиком в положении о закупке.

Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение № 1352).

В соответствии с пунктом 4 Положения № 1352 установлено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего

предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу пункта 28 Положение № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения максимальный срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Прокуратурой установлено, что 25.04.2023 между <...> и ООО <...> заключен договор № <...> на поставку шин для автомобилей <...>.

Согласно сведениям, размещенным Единой информационной системе в сфере закупок (далее-ЕИС), Договор № <...> был заключен по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение в ЕИС № <...>).

В силу пункта 2.5 Договора <...>, оплата осуществляется в течение 7 (семи) рабочих дней со дня приемки Товара.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-24-26468759 ООО <...>, является микропредприятием.

Согласно универсальному передаточному документу (далее УПД) № ЦБ – 273 товар принят заказчиком 04.04.2023. Следовательно, оплата по договору должна быть произведена по 13.04.2023 включительно, однако в соответствии с платежным поручением (далее ПП) № 4184 оплата по Договору № <...>, за поставку товара по УПД № 273 от 04.04.2023 произведена 17.04.2023.

Таким образом, Заказчик произвел оплату за поставленный товар, в нарушении требований частей 5.3 статьи 3 Закона о закупках, пункта 28 Правил № 1352.

Аналогичные нарушения выявлены по договору № <...>, заключенного 28.11.2022 между <...> и ООО <...> на поставку моторных и трансмиссионных масел, технических жидкостей и смазки для нужд <...>.

Согласно сведениям, размещенным Единой информационной системе в сфере закупок (далее-ЕИС), Договор № <...> был заключен по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение в ЕИС № <...>).

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-24-26468795 ООО <...> является микропредприятием.

Пунктом 2.4.3 Договора <...> установлено, что оплата осуществляется в течение 7 (семи) рабочих дней со дня приемки Товара.

Согласно акта приема-передачи товара от 03.04.2023 товар поставлен в полном объеме. Следовательно, оплата по договору должна быть произведена по 12.04.2023 включительно, однако в соответствии с ПП № 4183 оплата по Договору <...>, за поставку товара по акту от 03.04.2023 произведена 17.04.2023.

Таким образом, Заказчик произвел оплату за поставленный товар, в нарушении требований частей 5.3 статьи 3 Закона о закупках, пункта 28 Правил № 1352.

Аналогичное нарушение выявлено по договору № 2022.225417, заключенного 26.12.2022 между <...> и <...> на поставку сухого корма для служебных собак для нужд <...>.

Согласно сведениям, размещенным Единой информационной системе в сфере закупок (далее-ЕИС), Договор № <...> был заключен по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение в ЕИС № <...>).

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства № ЮЭ9965-24-26468847 <...> является микропредприятием.

Пунктом 2.4.3 Договора <...> установлено, что оплата осуществляется в течение 7 (семи) рабочих дней со дня приемки Товара.

Согласно товарной накладной № 77 товар поставлен в полном объеме 11.05.2023. Следовательно, оплата по договору должна быть произведена по 22.05.2023 включительно, однако согласно ПП № 5480 оплата произведена 23.05.2023.

Таким образом, Заказчик произвел оплату за поставленный товар, в нарушении требований частей 5.3 статьи 3 Закона о закупках, пункта 28 Правил № 1352.

Аналогичное нарушение выявлено по договору <...> от 11.07.2023, заключенного между <...> и <...> на поставку корма для служебных собак для нужд <...>.

Согласно сведениям, размещенным Единой информационной системе в сфере закупок (далее-ЕИС), <...> был заключен по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение в ЕИС <...>).

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ЮЭ9965-24-26468894 <...> является микропредприятием.

Пунктом 2.5 Договора № 2023.128324 установлено, что оплата осуществляется в течение 7 (семи) рабочих дней со дня приемки Товара. Согласно УПД № 16 от 08.08.2023 товар поставлен в полном объеме 10.08.2023. Следовательно, оплата по договору должна быть произведена по 21.08.2023 включительно, однако согласно ПП № 9288 оплата за поставленный товара произведена 22.08.2023.

Таким образом, Заказчик произвел оплату за поставленный товар, в нарушении требований частей 5.3 статьи 3 Закона о закупках, пункта 28 Правил № 1352.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим кодексом установлена

административная ответственность.

Несвоевременная оплата поставок товаров по договорам № <...> допущена должностным лицом <...>.

В соответствии с пунктом 1.2 приказа № <...> начальник <...> назначен ответственным лицом за своевременное предоставление в сектор по организации закупочной деятельности актов выполненных работ (оказанных услуг) по договорам, за подготовку и своевременное направление в управление филиала докладных записок об оплате за товары, работы, услуги.

Согласно приказа о переводе работника на другую работу от 25.01.2022 № <...> начальника сектора материально-технического обеспечения, охраны труда, капитальных вложений и текущего ремонта <...> назначен <...>

Исходя из вышеизложенного, следует, что начальником <...> допущено нарушение требований части 5.3 статьи 3 Закона о закупках, пункта 28 Правил № 1352.

Начальником <...> не представлено каких-либо доказательств, подтверждающих принятие им мер по соблюдению вышеуказанных требований законодательства Российской Федерации.

Статьей 7 Закона о закупках за нарушение требований Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, в действиях начальника <...>, не выполнившего требования действующего законодательства РФ о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП – нарушение заказчиком установленного законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Время и дата совершения административных правонарушений:

- 00:00 часов 14.04.2023 – день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № 2022.193474;

- 00:00 часов 13.04.2023 - день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № 2022.196499;

- 00:00 часов 23.05.2023 - день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № 2022.225417;

- 00:00 часов 22.08.2023 - день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № 2023.128324.

Место совершения правонарушения - адрес осуществления трудовой деятельности <...>

27.03.2024 Кемеровским транспортным прокурором в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности, вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица <...>, по факту совершения административных правонарушений, ответственность за которые установлена частью 9 статьи 7.23.3 КоАП (далее – Постановление). В указанном постановлении, <...> собственноручно написал, что вину свою признает, раскаивается, просит применить предупреждение.

Письмом № 23-19-2024 от 27.03.2024 постановление, материалы административного производства переданы для рассмотрения в Кемеровское УФАС России (вх. № 3499/24 от 28.03.2024).

Определением от 29.03.2024 дело № 042/04/7.32.3-464/2024 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 11.04.2024 на 14 часов 00 минут.

09.04.2024 от <...> поступили объяснения по делу, согласно которым он с вменяемыми правонарушениями согласен. Вместе с тем просит вынести в отношении него наказание в форме предупреждения.

11.04.2024 в присутствии старшего помощника Кемеровского транспортного прокурора и <...>., состоялось рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-464/2024 об административном правонарушении.

<...> вину во вменяемом правонарушении признал, пояснил, что в содеянном правонарушении раскаивается. Просит учесть, что совершил правонарушение впервые. Старший помощник Кемеровского транспортного прокурора не возражала о применении ст. 4.1.1 КоАП и замены административного штрафа на предупреждение.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения <...> и помощника Кемеровского транспортного прокурора руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Действия должностного лица – начальника <...>, нарушают требования части 5.3 статьи 3 Закона о закупках, пункта 28 Правил № 1352 и влекут наложение взыскания, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического и юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы права, должностное 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 не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у начальника <...>, имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех

зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, имевших место при совершении административного правонарушения, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства Российской Федерации.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

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 и могло их предвидеть (ст. 2.2 КоАП).

Действия <...> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась прежде всего в ненадлежащем исполнении <...>, что посягает на установленный законодательством Российской Федерации порядок в сфере закупок товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства. Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП являются формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Учитывая вышеизложенное, по мнению руководителя Кемеровского УФАС России, основания применения положений статьи 2.9 КоАП в рассматриваемом деле отсутствует.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП, на момент вынесения настоящего постановления, не истек, истечет 14.04.2024, 13.04.2024, 23.05.2024, 22.08.2024.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, а также требования статьи 4.1.1 КоАП.

В части 1 статьи 4.2 КоАП перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая раскаяние лица; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу

об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов РФ об административных правонарушениях.

Информация о привлечении к административной ответственности <...> в Кемеровском УФАС России отсутствует.

Обстоятельства, смягчающие ответственность – раскаяние лица, совершение правонарушения должностным лицом впервые.

Обстоятельства, отягчающие ответственность не установлено.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора). В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Руководителем Кемеровского УФАС России учтено, что указанные правонарушения выявлены Кемеровской транспортной прокуратурой в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

В соответствии с частью 5 статьи 4.4 КоАП если при проведении одного контрольного (надзорного) мероприятия в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля выявлены два и более административных правонарушения, ответственность за которые предусмотрена одной и той же статьей (частью статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, совершившему их лицу назначается административное наказание как за совершение одного административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 9 статьи 7.32.3 КоАП, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы

причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 4.4, 23.48, 29.9, 7.32.3 КоАП,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <...>, виновным по факту совершения административных правонарушений, ответственность за которые установлена частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных.

2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу или в суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.