

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о привлечении к административной ответственности по делу

№ 012/04/7.32.5-217/2022

21 апреля 2022 года
г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ в отношении должностного лица – главного бухгалтера МБУК «ДК им. XXX-летия Победы» <...> (<...>) по факту нарушения сроков и порядка оплаты услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в присутствии <...> лично,

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой города Йошкар-Олы рассмотрены материалы проверки по факту нарушения сроков и порядка оплаты услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в деятельности МБУК «ДК им. XXX-летия Победы (далее-Учреждение), в ходе которой в деятельности Учреждения выявлены нарушения положений Закона о контрактной системе.

Так, 14.03.2022 заместителем прокурора города Йошкар-Олы в отношении <... > по факту нарушения сроков и порядка оплаты услуг при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 7.31 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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.

Согласно части 3 статьи 25.2, части 2 статьи 25.11 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием потерпевшего и прокурора. В их отсутствие дело может быть рассмотрено

лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении потерпевшего о месте и времени рассмотрения дела и если от потерпевшего не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

На рассмотрение настоящего дела представители потерпевшего и прокуратуры не явились, извещены в установленном порядке, ходатайств об отложении рассмотрения дела потерпевшими не заявлялось.

Учитывая вышеизложенное, считаю возможным рассмотреть дело в их отсутствие.

Из постановления о возбуждении дела об административном правонарушении от 14.03.2022 следует, что <...> совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

Статьей 34 Конституции РФ установлено, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В силу статьи 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со статьями 34 и 94 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон 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 поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 Закона о контрактной системе, а также случаев, когда Правительством РФ в целях

обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Обязательства заказчика МБУК «ДК им XXX-летия Победы» по муниципальным контрактам исполняются ненадлежащим образом.

Установлено, что МБУК «ДК им XXX-летия Победы» нарушен срок оплаты выполненных работ по договору от 25.05.2021 № 004/21-ПР, заключенному с ООО «Газэнергосистемы».

Согласно пункту 2.3 данного контракта, окончательный расчет в размере 50 %, что составляет 299 125,00 рублей, осуществляется в течение 5 дней после подписания акта выполненных работ, представления всей проектной документации в полном объеме. Платежным поручением от 31.05.2021 № 42960 перечислен аванс 50 % в сумме 299 125,00 рублей.

Дополнительное соглашение № 1 заключено 08.07.2021, в соответствии с которым стоимость работ составляет 300 000,00 рублей. Фактически окончательная оплата по данному контракту в сумме 875,00 рублей согласно акту выполненных работ, подписанному сторонами 17.08.2021 № 42 на сумму 300 000 рублей, произведена 01.12.2021. Акт выполненных работ от 17.08.2021 № 42, платежное поручение № 746852.

МБУК «ДК им XXX-летия Победы» нарушен срок оплаты выполненных работ по договору от 09.07.2021 № 001/21-С, заключенному с ООО «Мастер». Срок оплаты Учреждением выполненных работ в договоре от 09.07.2021 № 001/21-С, заключенном с ООО «Мастер», указан в пункте 2.2 контракта как «оставшаяся часть от стоимости выполненных подрядчиком работ заказчик производит на основании выставленных ему документов о выполнении работ в течение 5 банковских дней с момента подписания Справки о стоимости выполненных работ формы № КС-3». Фактически окончательная оплата по данному контракту в сумме 208 123,40 рублей согласно подписанной сторонами справке о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) от 12.07.2021 № 21, произведена 02.08.2021 (платежное поручение № 560664) с нарушением срока на 14 дней.

Срок оплаты Учреждением выполненных работ в договоре от 10.08.2021 № 1008/2021, заключенном с ИП Д., указан в пункте 3.6 контракта как «окончательный расчет осуществляется после окончательной приемки выполненных работ в 3-х дневный срок перечислением суммы контракта за вычетом аванса на расчетный счет подрядчика». Фактически окончательная оплата по данному контракту в сумме 262 500,00 рублей согласно

подписанному сторонами акту выполненных работ от 09.09.2021 № 1, произведена 16.09.2021 (платежное поручение № 53416) с нарушением срока на 3 дня.

Срок оплаты Учреждением выполненных работ в договоре от 04.08.2021 № 0408/2021, заключенном с ООО «Мастер», указан в пункте 3.6 контракта как «окончательный расчет осуществляется после окончательной приемки выполненных работ в 3-хдневный срок перечислением суммы контракта за вычетом аванса на расчетный счет подрядчика». Фактически окончательная оплата по данному контракту в сумме 386 054,20 рублей, согласно подписанному сторонами акту выполненных работ от 22.09.2021 № 1, произведена 28.09.2021 (платежное поручение № 155861) с нарушением срока на 1 день.

Срок оплаты Учреждением поставленных товаров в договоре от 04.08.2021 № 0408/2021, заключенном с ИП М., указан в пункте 5.10 контракта как «покупатель производит окончательный расчет в размере 70 %, что составляет 371 952,00 рублей путем перечисления денег на расчетный счет поставщика в течение 5 дней с момента подписания сторонами товарной накладной». Фактически окончательная оплата по данному контракту в сумме 371 952,00 рублей, согласно подписанной сторонами товарной накладной от 15.09.2021 № 12, произведена 14.10.2021 (платежное поручение № 305594) с нарушением срока на 24 дня.

Итак, действия (бездействие) МБУК «ДК им. XXX-летия Победы» по несвоевременной оплате обязательств по контрактам подпадает под состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

В дополнение необходимо отметить, что согласно части 1 статьи 25.2 КоАП РФ потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред.

Следовательно, ООО «Газэнергосистемы», ООО «Мастер», ИП М., ИП Д. являются потерпевшими по данному делу.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 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.

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

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом 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 том числе, в государственных организациях.

<...> назначена на должность главного бухгалтера МБУК «ДК им XXX-летия Победы» 25.08.2014 на основании приказа о приеме работника № 141-ок.

В должностные обязанности главного бухгалтера <...> входит в том числе организация бюджетирования и управления денежными потоками в организации, осуществление координации и контроля за выполнением работ в процессе бюджетирования и управления денежными потоками в организации.

Таким образом, в действиях главного бухгалтера МБУК «ДК им XXX-летия Победы» <...> усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Таким образом, <...>, являясь должностным лицом заказчика - МБУК «ДК им XXX-летия Победы», нарушила сроки оплаты обязательств по указанным в настоящем постановлении контрактам, в связи с чем имеются все основания полагать, что в ее действиях имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Временем совершения правонарушения является: 19.07.2021, 24.08.2021, 14.09.2021, 22.09.2021, 27.09.2021, (даты истечения сроков для оплаты по заключенным контрактам).

Местом совершения административного правонарушения является: 424002, РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, 109 (адрес места исполнения <...> служебных обязанностей).

С учетом вышеизложенного, прихожу к выводу, что в действиях <...>, не исполнившей обязательства по заключенным контрактам (договорам) с ООО «Газэнергосистемы», ООО «Мастер», ИП М., ИП Д. в части оплаты выполненных работ (оказанных услуг) в установленный срок, имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, а именно: нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу 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.

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.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения <...> правонарушение признано совершенным по неосторожности. < ... > не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть.

В ходе рассмотрения данного дела <...> с вменяемым правонарушением согласилась, вместе с тем, просит заменить административное наказание в виде штрафа предупреждением.

В свою очередь, от потерпевших по данному делу позиций относительно того, причинен ли вред или ущерб, нарушены ли их права действиями Заказчика, выразившимися в ненадлежащем исполнении условий контрактов, не поступало.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», 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.

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.

В данном случае нарушение сроков и порядка оплаты при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд препятствует развитию здоровой конкуренции, экономическим отношениям и подрывает уверенность участников закупок в гарантированной, своевременной оплате за поставку товаров, оказание услуг или выполнение работ.

Освобождение <...> от административной ответственности с объявлением устного замечания не будет отвечать целям административного наказания, предусмотренными статьей 3.1 КоАП РФ.

Таким образом, оценив конкретные обстоятельства дела, учитывая, что действия <...> посягают на общественные отношения, складывающиеся в процессе регулирования отношений, направленные на обеспечение муниципальных нужд, в целях повышения эффективности, результативности осуществления при проведении закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в этой сфере, важность, охраняемых государством этих отношений, исходя из фактических обстоятельств дела, целей и общих правил административного наказания, оснований для прекращения производства по делу по статье 2.9 КоАП РФ не имеется.

Иных обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, не установлено.

Обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Санкция части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч (30000) до пятидесяти тысяч (50000) рублей.

Между тем, стоит учитывать следующее.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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 и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно статье 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

Так, согласно части 3 статьи 2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон о некоммерческих организациях) некоммерческие организации могут создаваться в форме общественных или религиозных организаций (объединений), общин коренных малочисленных народов Российской Федерации, казачьих обществ, некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Из статьи 9.1 Закона о некоммерческих организациях следует, что некоммерческие организации могут быть созданы в форме государственных или муниципальных (автономных, бюджетных, казенных) учреждений.

В соответствии с пунктом 1.6 Устава МБУК «ДК им XXX-летия Победы» Учреждение является некоммерческой организацией.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ принимается решение о назначении <...> административного наказания в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.66, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – главного бухгалтера МБУК «ДК им. XXX-летия Победы» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 КоАП РФ и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган либо в районный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Заместитель руководителя –

начальник отдела