

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32.5-373/2022 об административном правонарушении

28 февраля 2023

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226, строение

2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...», рассмотрев постановление прокуратуры Онгудайского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 13.12.2022 и материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица, исполняющего обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2) без участия должностного лица, исполняющего обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...», представителя прокуратуры Онгудайского района.

Определением о продлении срока и о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.32.5-373/2022 от 26.12.2022 рассмотрение административного дела назначено на 26.01.2023 на 14-00 часов.

Определением о продлении срока и об отложении рассмотрения д е л а №004/04/7.32.5-373/2022 от 26.01.2023 рассмотрение административного дела назначено на 28.02.2023 на 14-00 часов.

Определение о продлении срока и об отложении рассмотрения д е л а №004/04/7.32.5-373/2022 от 26.01.2023 направлено в адрес прокуратуры Онгудайского района по электронной почте ong@04.mailor.ru и заказным письмом № (вручение адресату

01.02.2023).

Определение о продлении срока и об отложении рассмотрения дела №004/04/7.32.5-373/2022 от 26.01.2023 направлено в адрес «...» заказными письмами № (согласно информации с официального сайта Почты России, была произведена неудачная попытка вручения корреспонденции 01.02.2023г. в 18:21 часов, 09.02.2023г. в 09:49 часов произведен возврат отправителю), № (согласно информации с официального сайта Почты России, была произведена неудачная попытка вручения корреспонденции 01.02.2023г. в 18:15 часов, 09.02.2023г. в 09:49 часов произведен возврат отправителю).

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Согласно части 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или

адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с пунктом 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005г. «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

Таким образом, УФАС по РА были предприняты достаточные меры по надлежащему извещению «...» о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №004/04/7.32.5-373/2022.

Прокуратурой Онгудайского района в ходе проверки исполнения МУП «ТеплоВодСервис» обязательств по оплате исполненных контрактов и договоров выявлены нарушения требований ч. 13.1 ст. 34, п. 2 ч. 1 ст. 94 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). По данному факту прокурором Онгудайского района в отношении должностного лица, исполняющего обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...» вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 13.12.2022 по ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №5554 от 21.12.2022).

Должностным лицом УФАС по РА при рассмотрении данного административного дела установлено следующее.

В силу ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 данного Федерального закона, 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, о порядке и сроках оформления

результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии со статьей 96 данного Федерального закона требования обеспечения гарантийных обязательств. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 данного Федерального закона, контракт должен содержать условие о том, что оплата поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги осуществляется по цене единицы товара, работы, услуги исходя из количества поставленного товара, объема фактически выполненной работы или оказанной услуги, но в размере, не превышающем максимального значения цены контракта. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

В соответствии с ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренный контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе либо приглашения принять участие в закупке направлены с 1 января по 30 апреля 2022 года включительно, должен составлять не более пятнадцати рабочих дней, а с 1 мая 2022 года не более семи рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 данного Федерального закона.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключение контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и данным Федеральным законом, в том числе оплату заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

МУП «ТеплоВодСервис» 08.10.2019 с АО «Алтайэнергосбыт» заключен договор энергоснабжения для муниципальных нужд №04100681023222 (далее – договор).

Согласно п. 1.1 договора продавец обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности), а также через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии потребителям, а покупатель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги.

В соответствии с п. 3.1.1 договора покупатель обязуется надлежащим образом производить оплату потребляемой электрической энергии (мощности) и оказанных услуг с соблюдением сроков, размера и порядка оплаты, установленных данным договором.

Согласно п. 6.2 договора оплата производится потребителем в следующем порядке:

- срок первого платежа до 10 числа текущего месяца покупатель оплачивает 30% стоимости подлежащего оплате объема потребления электрической энергии в месяце, за который осуществляется оплата;
- срок второго платежа до 25 числа текущего месяца покупатель оплачивает 30% стоимости подлежащего оплате объема потребления электрической энергии в месяце, за который осуществляется оплата;
- срок окончательного платежа до 18 числа месяца, следующего за расчетным, покупатель оплачивает стоимость объема электрической энергии, потребленной в месяце, за который осуществляется оплата за вычетом средств, внесенных покупателем в качестве оплаты электрической энергии в течение этого месяца.

Заказчику выставлен акт (счет-фактуры) от 31.05.2022 №106805003508 на сумму 43717,87 руб.

Таким образом, оказанные услуги подлежали оплате (окончательный расчет) **не позднее 18.06.2022.**

Оплата заказчиком по акту (счет-фактуре) от 31.05.2022 №106805003508 произведена платежным поручением №217 от 01.09.2022, т.е. позже срока, установленного договором на 53 рабочих дня.

На определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу №004/04/7.32.5-373/2022 от МУП

«ТеплоВодСервис» поступили пояснения (вх. №371 от 01.02.2023), согласно которым закупка по энергоснабжению производится по договору энергоснабжения для муниципальных нужд №04100681023222 от 08.10.2019 на основании Положения о закупке товаров и услуг МУП «ТеплоВодСервис», разработанного в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Вместе с тем, согласно п. 2 ч. 2.1 ст. 15 Закона о контрактной системе государственные, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями данного Федерального закона, за исключением закупок, осуществляемых в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и **размещенным до начала года в единой информационной системе.**

Частью 13 статьи 8 Закона о закупках установлено, что государственные, муниципальные унитарные предприятия вправе осуществлять закупки в соответствии с данным законом **после размещения положения о закупке и плана закупки в единой информационной системе.**

Согласно сведениям ЕИС в сфере закупок в разделе «Реестр положений о закупках (223-ФЗ)» Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП «ТеплоВодСервис» (ИНН 0400011007) **размещено только 18.04.2022г.**

Согласно сведениям ЕИС в сфере закупок в разделе «Планы закупок (223-ФЗ)» план закупок МУП «ТеплоВодСервис» (ИНН 0400011007) **размещен только 16.12.2022.**

Должностное лицо УФАС по РА с учетом требований ч. 13 ст. 8 Закона о закупках считает, что договор энергоснабжения для муниципальных нужд №04100681023222 от 08.10.2019 не мог быть заключен рамках Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Кроме того, должностным лицом УФАС по РА установлено, что 16.09.2019 заказчиком МУП «ТеплоВодСервис» на официальном сайте ЕИС в сфере закупок (zakupki.gov.ru) размещено извещение о

проведении электронного аукциона №0577600003119000001 на поставку угля. Начальная цена - 2373600,00 руб.

С учетом изложенного, МУП «ТеплоВодСервис» имело возможность заключить договор энергоснабжения для муниципальных нужд по итогам электронного аукциона в рамках Закона о контрактной системе.

Таким образом, МУП «ТеплоВодСервис» нарушены требования ч. 13.1 ст. 34, п. 2 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе в части сроков оплаты по договору энергоснабжения для муниципальных нужд №04100681023222 от 08.10.2019.

За данные нарушения законодательства о контрактной системе предусмотрена **ответственность по части 1 статьи 7.32.5** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее 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.

На основании статьи 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.

Под должностным лицом следует понимать 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.

В соответствии с частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе 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

данного Федерального закона.

В силу положений части 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.

Распоряжением Администрации МО «Онгудайский район» от 05.02.2021 №05-р «...» с 05.02.2021 назначена исполняющим обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис».

Распоряжением Администрации МО «Онгудайский район» от 01.07.2022 №42-р «...» уволена по собственному желанию с 01.07.2022г.

15.11.2022 «...» даны письменные пояснения прокуратуре Онгудайского района, согласно которым она уволилась 15.06.2022 и об имеющейся задолженности по потреблению электрической энергии не знала. В мае 2022 года МУП «ТеплоВодСервис» осуществлен платеж в сумме более 100000 рублей за потребленную электрическую энергию. Кроме того, претензию о необходимости оплаты задолженности на потребленную электрическую энергию за май 2022 года она не получала, за период работы в организации (до 15.06.2022 года) претензии не поступали, об имеющейся задолженности не знала в связи с тем, что в мае был осуществлен платеж в сумме более 100000 рублей и отопительный сезон на территории района был завершён 15 мая 2022. В мае 2022 и до 15 июня 2022 акта сверки за потребленную электрическую энергию от АО «Алтайэнергосбыт» не поступало.

Оценивая обстоятельства дела, позицию должностного лица и материалы дела, прихожу к следующим выводам.

«...» не представлены доказательства того, что рассматриваемый договор своевременно не оплачен в связи с отсутствием (недостаточностью) средств от приносящей учреждению доход деятельности. Кроме того, довод о том, что она исполняла обязанности директора до 15.06.2022 является не состоятельным, так как согласно вышеуказанному распоряжению Администрации МО «Онгудайский район» «...» была уволена только 01.07.2022. Довод о том, что в мае 2022 учреждением было оплачено более 100000 рублей за потребленную электрическую энергию также является

несостоятельным, в связи с тем, что платежным поручением №150 от 17.05.2022 на сумму 101065,24 руб. был оплачен другой акт (счет-фактура). «...» имела возможность предвидеть и не допустить нарушение сроков оплаты оказанных услуг по договору, так как указанный договор был заключен еще 08.10.2019 года, т.е. обязательства по оплате в течение года (как и в предыдущих) не являлись для должностного лица непредвиденными, напротив, должностное лицо должно было планировать выполнение своих обязательств.

В соответствии с положениями ст. 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. Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является формой вины.

Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, могло предотвратить нарушение законодательства о контрактной системе (своевременно осуществить оплату оказанных услуг, в том числе за счет средств от приносящей доход деятельности учреждения), однако, по неубажительным причинам не обеспечило исполнение требований законодательства.

Таким образом, в бездействии должностного лица, исполняющего обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...» содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Факт совершения исполняющей обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...» административного правонарушения подтверждается материалами дела.

В соответствии со ст. 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.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что 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.

Бездействие должностного лица, исполняющего обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...», повлекло нарушение установленного государством порядка оплаты товаров при осуществлении закупок для обеспечения нужд учреждения (несоблюдение заказчиком своих правовых обязанностей, которые возникли у него при заключении контрактов, договоров), привело к ущемлению прав хозяйствующих субъектов на своевременное получение оплаты за поставленные товары, оказанные услуги. Следовательно, бездействие «...» представляет собой существенную угрозу охраняемым законом общественным отношениям и содержит в себе общественную опасность. В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

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

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения исполняющим обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...» ранее административного правонарушения (нарушение законодательства о контрактной системе), с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.32.5; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо, исполняющую обязанности директора МУП «ТеплоВодСервис» (на дату совершения правонарушения) «...» виновной в совершении административного правонарушения (в нарушение ч. 13.1 ст. 34, п. 2 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе несвоевременная оплата оказанной услуги по договору энергоснабжения для муниципальных нужд №04100681023222 от 08.10.2019), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, и назначить ей с учетом положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Онгудайский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.