

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 4-14.55-846/00-29-17

об административном правонарушении

«08» июня 2017 г. г. Москва

Я, заместитель начальника Управления контроля авиационной, ракетно-космической и атомной промышленности ФАС России <...>, рассмотрев материалы дела № 4-14.55-846/00-29-17 об административном правонарушении по факту нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.55 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...>,

УСТАНОВИЛ:

В рамках выполнения государственного контракта от 23.12.2013 № 1317187320632040117000483/P/3/7/2-2014-ДГОЗ между АО «НАВИС-Электроника» (далее также - Поставщик) и ООО НПП «ТЕРМОТЕХ» (далее также — Покупатель) заключен договор поставки продукции от 02.02.2016 № 1317187320632040117000483/06-НЭ-16 (далее — также Договор).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее — Закон о государственном оборонном заказе) исполнитель, участвующий в поставках продукции по государственному оборонному заказу, - лицо, входящее в кооперацию головного исполнителя и заключившее контракт с головным исполнителем или исполнителем.

Следовательно, АО «НАВИС-Электроника» является исполнителем, участвующим в поставках продукции по государственному оборонному заказу.

Договор был заключен ЗАО «НАВИС-Электроника» (далее также - Поставщик) в лице заместителя генерального директора — главного инженера <...>, действующего на основании генеральной доверенности от 12.01.2016 № 2/2016, и ООО НПП «ТЕРМОТЕХ» (далее также — Покупатель) в лице директора <...>, действующего на основании Устава.

В соответствии с дополнительным соглашением от 20.05.2016 № 2 к Договору, Поставщик обязуется передать в собственность Покупателя «Микросхему RC64475» (далее также — Товар) по количеству и в сроки, согласованные в ведомости поставки № 2.

В соответствии с приложением № 1 дополнительного соглашения от 20.05.2016 № 2 к Договору срок поставки Товара в количестве 82 шт. — июль 2016 года.

Пунктом 3.5 Договора предусмотрено изменение сроков поставки и цены Товара в случае невыполнения условий по п. 3.3 Договора. В соответствии с пунктом 6 дополнительного соглашения 20.05.2016 № 2 к Договору Покупатель на основании счета Поставщика перечисляет аванс на расчетный счет Поставщика в размере 60% от стоимости настоящего дополнительного соглашения не позднее 10.06.2016. Окончательный расчет за Товар с учетом выплаченного аванса производится в течение 10 (десяти) банковских дней после получения извещения от Поставщика о готовности осуществить отгрузку Товара.

С учетом даты оплаты авансового платежа (02.06.2016) по дополнительному соглашению от 20.05.2016 № 2, что подтверждается выпиской операций по лицевому счету, срок поставки Товара не изменялся и был установлен согласно ведомости поставки № 2 — июль 2016 г.

В соответствии с пунктом 4.4 Договора Покупатель должен забрать Товар в течение 10-ти календарных дней со дня извещения от Поставщика о готовности осуществить отгрузку Товара. Обязательства Поставщика считаются выполненными с момента передачи Товара Покупателю по накладной ТОРГ-12 (п. 4.6 Договора). Право собственности на Товар и риск случайной гибели или повреждения Товара переходит от Поставщика к Покупателю в момент поступления Товара в ведение Покупателя по накладной ТОРГ-12 (п. 4.7 Договора).

Извещение Поставщика о готовности Товара к отгрузке было направлено Покупателю письмами от 07.07.2016 № 103/949/1 (40 шт.) и от 29.07.2016 № 103/1122-1 (42 шт.). В соответствии с товарной накладной ТОРГ-12 от 07.07.2016 № 120 был поставлен Товар в количестве 40 шт., по накладной ТОРГ-12 от 09.08.2016 № 147 были поставлены оставшиеся 42 шт. Товара, что нарушает сроки поставки Товара по дополнительному соглашению от 20.05.2016 № 2.

Учитывая изложенное, установлен факт нарушения АО «НАВИС-Электроника» сроков поставки Товара в соответствии с Договором, заключенным в целях выполнения государственного оборонного заказа.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе исполнитель обеспечивает соответствие поставок продукции по государственному оборонному заказу, в том числе материалов и комплектующих изделий, требованиям, установленным контрактом.

Таким образом, АО «НАВИС-Электроника» нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе.

Нарушение должностным лицом исполнителя условий договора, заключенного в целях выполнения государственного оборонного заказа, касающихся количества, качества, комплектности поставляемых товаров, качества выполняемых работ, оказываемых услуг, сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, влечет административную ответственность по части 1 статьи 14.55 КоАП РФ.

Согласно статье 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Приказом генерального директора ЗАО «НАВИС-Электроника» <...> от 10.11.2014 № 313-к <...> назначен на должность начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» по совместительству.

В соответствии с приказом генерального директора ЗАО «НАВИС-Электроника» <...> от 20.04.2015 № 2004/1к и дополнительным соглашением от 20.04.2015 № 2 к трудовому договору от 10.11.2014 № 172 <...> должность начальника отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника» считается основным местом работы.

В соответствии с пунктом 2.1.1 трудового договора от 10.11.2014 № 172 начальник отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника» <...> обязан добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него настоящим трудовым договором и должностной инструкцией.

В соответствии с пунктом 1.4 должностной инструкции основными задачами начальника отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника» является организация и координация деятельности отдела, участие в разработке и реализации проектов, связанных с деятельностью отдела продаж, осуществление контроля выполнения договорных обязательств и условий работы с заказчиками, ответственность за качество и своевременность выполнения приказов и распоряжений руководства организации.

Для выполнения возложенных функций начальник отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника» должен:

- организовывать и контролировать работу персонала отдела продаж;
- организовывать подготовку и заключение договоров на поставку продукции потребителям, согласование условий поставок;
- следить за сроками выполнения договорных обязательств;
- обеспечивать участие отдела в подготовке прогнозов, проектов перспективных и текущих планов производства и реализации продукции;
- возглавлять работу по составлению планов продажи их увязке с планами производства с целью обеспечения сдачи готовой продукции производственными подразделениями в сроки, по номенклатуре, комплектности и качеству в соответствии с заказами и заключенными договорами; принимать меры по выполнению плана реализации продукции, своевременному поручению нарядов, спецификаций и других документов на поставку;
- обеспечивать контроль выполнения подразделениями организации заказов, договорных обязательств, контроль состояния запасов готовой продукции на складе;
- организовывать приемку готовой продукции от производственных подразделений на склад готовой продукции, рациональное хранение и подготовку к отправке потребителям, определение потребности в транспортных средствах, механизированных погрузочных средствах, таре и рабочей силе для отгрузки готовой продукции;

- контролировать состояние дебиторской и кредиторской задолженностей заказчиков;
- обеспечивать учет выполнения заказов и договоров, отгрузки и остатков нереализованной готовой продукции, своевременное оформление сбытовой документации, составление предусмотренной отчетности по сбыту (поставкам), о выполнении плана реализации;
- координировать деятельность склада готовой продукции (п. 2.1 должностной инструкции начальника отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника»).

Кроме этого, начальник отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника» имеет право давать подчиненным ему работникам поручения, задания по кругу вопросов, входящих в его функциональные обязанности (раздел 3 должностной инструкции начальника отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника»).

Разделом 4 должностной инструкции начальника отдела продаж ЗАО «НАВИС-Электроника» предусмотрена ответственность за качественное и своевременное исполнение возложенных на него должностных обязанностей, указанных в должностной инструкции.

Учитывая изложенное, должностным лицом — начальником отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе.

На подписании протокола № 4-14.55-846/00-29-17 об административном правонарушении от 26.05.2017 № 29/35530/17 начальник отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> представил свою позицию и в письменной форме сообщил, что нарушения пункта 1 части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе в своих действиях не усматривает. Данный довод начальник отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> обосновал следующими обстоятельствами. Пункт 4.6. Договора не конкретизирует обязательства Поставщика, выполняемые в момент передачи Товара. Однако, п. 4.2. Договора Сторонами согласовано, что поставка Товара осуществляется путем передачи Товара Покупателю со склада Поставщика (выборка Товара). Согласно ст. 458 ГК РФ обязанность Поставщика передать Товар Покупателю считается исполненной в момент предоставления Товара в распоряжение Покупателя. Товар считается предоставленным в распоряжение Покупателя, когда к сроку, предусмотренному Договором, Товар готов к передаче в надлежащем месте и Покупатель в соответствии с условиями Договора осведомлен о готовности Товара к передаче. Покупатель был уведомлен соответствующим письмом в сроки, не выходящие за дату поставки, согласованную Сторонами в Договоре. Тем самым Поставщик не нарушил свою обязанность по соблюдению сроков поставки Товара по Договору. Также из п. 4.2. Договора следует, что Покупатель обязуется забрать Товар своими силами.

Рассмотрев позицию начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> от 26.05.2017 контролирующий орган не может согласиться с указанными доводами ввиду следующих обстоятельств.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец,

осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Исходя из данной нормы, контролирующий орган считает, что главное обязательство, выполняемое Продавцом по Договору — это передача Товара Покупателю, что предусмотрено п. 4.6 Договора.

По общему правилу (абз. 3 п. 1 ст. 458 ГК РФ) при поставке товара на условиях выборки обязанность поставщика передать товар считается исполненной в момент, когда к установленному в договоре сроку товар готов к передаче и покупатель уведомлен об этом. Однако из п. 1 ст. 458 ГК РФ следует, что стороны вправе согласовать и иной момент исполнения обязанности Поставщика. Пунктом 4.6 Договора предусмотрено выполнение обязательств Поставщика по Договору с момента передачи Товара Покупателя по накладной ТОРГ-12.

Кроме этого, п. 4.3 Договора предусмотрено, что отгрузка Товара производится после полной оплаты Товара. Окончательный расчет за Товар с учетом выплаченного аванса производится в течение 10 (десяти) банковских дней после получения извещения от Поставщика о готовности осуществить отгрузку Товара (п. 5.2 дополнительного соглашения № 2 от 20.05.2016).

Таким образом, если по условиям Договора Покупатель может принять и вывезти Товар не ранее, чем оплатит его, то до момента оплаты Товар не считается переданным Покупателю, даже в случае уведомления последнего о готовности Товара к передаче в надлежащем месте.

По смыслу [пункта 1 статьи 458](#) ГК РФ поступление Товара в распоряжение Покупателя и как следствие этого признание исполненной обязанности Продавца по его передаче должно свидетельствовать не только о том, что Товар готов к передаче в надлежащем месте, но и о возможности Покупателя в любой момент принять его и вывезти.

Между тем по условиям Договора Покупатель мог принять Товар от Продавца и вывезти его только после окончания оплаты Товара.

По смыслу [пункта 1 статьи 487](#) ГК РФ предварительная оплата Товара покупателем осуществляется до передачи Продавцом Товара.

Покупатель и Продавец, предусмотрев в Договоре предварительную оплату Товара, тем самым признали, что Товар нельзя считать переданным до его оплаты. Из извещений Поставщика по отгрузке Товара от 07.07.2016 № 103/949/1 (40 шт.) и от 29.07.2016 № 103/1122-1 (42 шт.) следует, что отгрузка Товара будет осуществлена после полной оплаты Товара. Таким образом, передача Покупателю Товара поставлена в зависимость от его окончательной оплаты. Данная позиция отражена также в постановлении ФАС Северо-Западного округа от 22.06.2009 по делу №А56-45121/2008 и подтверждена доводами, изложенными в определении ВАС РФ от 12.08.2009 №ВАС-9925/09 по делу №А56-45121/2008.

На рассмотрении дела № 4-14.55-846/00-29-17 об административном правонарушении 08.06.2017 начальник отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> представил письменные объяснения относительно изменения сроков поставки

Товара (42 шт.) по Договору и представил копию дополнительного соглашения, где сроки поставки Товара были изменены. Просит прекратить производство по делу № 4-14.55-846/00-29-17 в связи с отсутствием события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.55 КоАП.

Контролирующий орган рассмотрел объяснения начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> и не может согласиться с ними в виду следующего. Начальником отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> не были представлены документы, подтверждающие направление АО «НАВИС-Электроника» в адрес Покупателя дополнительного соглашения об изменении срока поставки Товара по Договору. Кроме этого, на п. 1 запроса ФАС России от 22.03.2017 № ДФ/18136/17 АО «НАВИС-Электроника» не представило дополнительное соглашение и не сообщило контролирующему органу, где данное соглашение им может быть получено. На момент совершения административного правонарушения дополнительное соглашение об изменении срока поставки Товара по Договору не было подписано обеими сторонами.

Учитывая изложенное, должностным лицом — начальником отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.55 КоАП.

Таким образом, в действиях начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.55 КоАП РФ, в части нарушения должностным лицом исполнителя условий договора, заключенного в целях выполнения государственного оборонного заказа, касающихся сроков поставки товаров.

Вина начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> заключается в непринятии достаточных мер, направленных на своевременное исполнение условий Договора, заключенного в целях выполнения государственного оборонного заказа.

Установлено, что причинами административных правонарушений явились непринятие достаточных мер для соблюдения условий Договора.

Место совершения административного правонарушения — ул. Кульнева, д. 3, стр. 1, Москва, 121170.

Время совершения административного правонарушения: 01.08.2016 (ближайший рабочий день, следующий за днем истечения срока поставки Товара).

Срок давности привлечения к административной ответственности, предусмотренный частью 1 статьи 4.5 КоАП, не истек.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к ответственности по части 1 статьи 14.55 КоАП РФ составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> к административной ответственности по части 1 статьи 14.55 КоАП РФ по факту нарушения условий Договора не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...>, не выявлены.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о государственном оборонном заказе государственный оборонный заказ - установленные нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации задания на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации, а также поставки продукции в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации.

Учитывая изложенное, нарушения в сфере государственного оборонного заказа могут угрожать безопасности государства.

Начальник отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела № 4-14.55-846/00-29-17. Дело рассмотрено с участием начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...>

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, 23.82, 29.7 и 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать начальника отдела продаж АО «НАВИС-Электроника» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.55 КоАП РФ, и наложить на него административный штраф на сумму 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН начисления 16133060200000815970

Получатель ИНН 7703516539 КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(Для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 16 33010 01 6000 140

ОКТМО 45380000

Банк получателя

Операционный департамент

Банка России

г. Москва 701

БИК 044501002

Расчётный счёт 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по электронной почте belova@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт 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 пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 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.