**Государственные закупки Субъектом административного правонарушения является первый руководитель филиала юридического лица, заключивший с потенциальными поставщиками договор о государственных закупках**

Постановлением Республиканского государственного учреждения (далее – РГУ) «Департамент внутреннего государственного аудита по Акмолинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан» (далее – Департамент) от 20 апреля 2017 года директор филиала «Енбек - Астана» РГП «Енбек» О. привлечен к административной ответственности за совершение правонарушения, предусмотренного частью 12 статьи 207 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях (далее – КоАП), с наложением штрафа в размере 2 250 месячных расчетных показателей на сумму 5 105 250 тенге.

Постановлением Специализированного межрайонного административного суда города Кокшетау Акмолинской области от 30 мая 2017 года указанное постановление отменено с прекращением производства по делу. В представлении Председатель Верховного Суда Республики Казахстан предлагает пересмотреть в кассационном порядке вынесенный по делу судебный акт суда первой инстанции ввиду нарушения единообразия в толковании и применении судами норм права.

Департамент привлек директора филиала О. к административной ответственности за осуществление филиалом «Енбек – Астана» государственных закупок способом из одного источника путем прямого заключения договора в случаях, не предусмотренных статьей 39 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» (далее – Закон о государственных закупках). Суд прекратил производство по делу на том основании, что вмененное О. административное правонарушение не относится к налоговым и таможенным. По мнению суда, филиал «Енбек – Астана» в соответствии с частью 3 статьи 33 КоАП не является самостоятельным налогоплательщиком, а значит и юридическим лицом. Следовательно, О. не является субъектом правонарушения и в его действиях отсутствует состав правонарушения.

Однако судом дана имеющимся в [деле доказательствам ненадлежащая оценка](https://ok.ru/group/59369613230259) и неправильно применен закон, что повлияло на вынесение незаконного и необоснованного постановления. Так, частью 1 статьи 39 Закона о государственных закупках предусмотрен исчерпывающий перечень обстоятельств, позволяющий осуществлять государственные закупки способом из одного источника, которые отсутствовали при заключении филиалом «Енбек - Астана» договоров.

Так, в нарушение вышеуказанных требований договоры о государственных закупках № 18 от 22 октября 2016 года, № 29 от 7 ноября 2016 года филиалом «Енбек - Астана» были неправомерно заключены договоры с товариществами с ограниченной ответственностью «А» и «К» на осуществление закупок на проведение ремонтных работ без проведения конкурса из одного источника, соответственно, на 1 047 5,920 тысячи тенге и 80 000,0 тысячи тенге. В силу части 5 статьи 43 ГК руководители филиалов и представительных форм юридических лиц назначаются уполномоченным органом юридического лица и действуют на основании его доверенности.

Согласно генеральной доверенности от 5 января 2016 года, директор филиала был уполномочен заключать от имени генерального директора договоры, контракты, сделки с указанием банковских реквизитов юридического лица РГП «Енбек» и совершать иные действия, необходимые для организации деятельности филиала. В соответствии с Положением филиала и генеральной доверенностью, директор филиала О. осуществляет производственную и финансовую деятельность и несет персональную ответственность за финансовохозяйственную деятельность филиала.

Подпунктом 12) пункта 21 Положения филиала указано, что при осуществлении производственной и финансовой деятельности директор филиала обеспечивает полноту и своевременность перечисления филиалом предусмотренных Законом платежей в бюджет. Несет персональную ответственность за своевременную оплату указанных платежей. Кроме того, статья 207 КоАП предусматривает административную ответственность не юридического лица или филиала как самостоятельного налогоплательщика, а должностного лица. В примечании к данной статье под должностными лицами понимаются первые руководители организатора государственных закупок, заказчика или лиц, исполняющих их обязанности, ответственных за осуществление процедур организации и проведения государственных закупок.

В данном случае субъектом административного правонарушения является первый руководитель заказчика, заключивший с потенциальными поставщиками договор о государственных закупках. Вместе с этим в соответствии со статьей 30 КоАП должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие или осуществлявшие на момент совершения административного правонарушения функции представителя власти либо выполняющие или выполнявшие на момент совершения административного правонарушения организационно-распорядительные или административнохозяйственные функции в [государственных учреждениях, субъектах](https://zakonpravo.kz/publikacii/) квазигосударственного сектора, органах местного самоуправления.

Принятый судебный акт нарушает единообразие в толковании и применении судами норм права, что в соответствии с подпунктом 3) части 5 статьи 851 КоАП влечет его пересмотр. Специализированная судебная коллегия Верховного Суда отменила постановление суда первой инстанции в отношении О., оставив в силе постановление РГУ «Департамент внутреннего государственного аудита по Акмолинской области Комитета внутреннего государственного аудита Министерства финансов Республики Казахстан».