

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 074/04/7.32.4-86/2021

11 февраля 2021 года Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) «...», рассмотрев протокол об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-86/2021 от 01.02.2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела административного и судебного производства Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) «...» в отношении Акционерного Общества «Областной аптечный склад» (ИНН/КПП 7451344670/744801001), адрес места нахождения: 454106, г. Челябинск, ул. Северо-Крымская, 20), надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, в присутствии:

- представителя АО «ОАС» «...», действующего на основании доверенности, имеющейся в материалах дела, личность удостоверена паспортом;

- представителя АО «ОАС» «...», действующего на основании доверенности, имеющейся в материалах дела, личность удостоверена паспортом

- специалиста-эксперта отдела административного и судебного производства Челябинского УФАС России Легкой Е.А.,

исследовал материалы дела, разъяснил право знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Выявленные должностным лицом Челябинского УФАС России в действиях АО «ОАС» нарушения установленных законодательством Российской Федерации порядка организации и проведения торгов при проведении обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности отчетности АО «Областной аптечный склад» по итогам деятельности за 2020 - 2021 годы (извещение № 1200500005320000001), выразились в следующем.

Начальная (максимальная) цена контракта – 660 000,00 рублей.

1. Как следует из пункта 1 части 1 статьи 31 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) при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии его требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 54.2 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме должны содержаться требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса в электронной форме, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в электронной форме в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам открытого конкурса в электронной форме в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Аналогичные требования к участнику закупки должны находить отражение в конкурсной документации в силу части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать предусмотренные статьей 54.4 настоящего Федерального закона требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса в электронной форме, к составу заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе в электронной форме.

При этом, в соответствии с пунктом 3 части 6 статьи 54.4 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки участника закупки должны находить отражение в том числе документы, подтверждающие соответствие его единым требованиям, указанным в пункте 1 части 1 статьи 31 Федерального закона.

Согласно системному толкованию указанных положений Закона участник закупки должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии со спецификой и содержанием объекта закупки с учетом требований действующего законодательства.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон об аудиторской деятельности) обязательный аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности организаций, ценные бумаги которых допущены к организованным торгам, иных кредитных и страховых организаций, негосударственных пенсионных фондов, организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, государственных корпораций, государственных компаний, публично-правовых компаний, а также бухгалтерской (финансовой) отчетности, включаемой в проспект ценных бумаг, и консолидированной финансовой отчетности проводится только аудиторскими организациями.

Частью 1 статьи 3, частями 1, 4 статьи 4 Закона об аудиторской деятельности, предусмотрены обязательные требования к субъектам, которые вправе осуществлять аудиторскую деятельность, а именно:

- для юридического лица - членство в одной из саморегулируемых организаций аудиторов;

- для индивидуального аудитора – физического лица - наличие квалификационного аттестата аудитора и членство в одной из саморегулируемых организаций аудиторов.

С учетом того, что частью 3 статьи 5 Закона об аудиторской деятельности предусмотрено, что обязательный аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, проводится только аудиторскими организациями, то субъектами, которые вправе осуществлять аудиторскую деятельность, являются юридические лица, являющиеся членами в одной из саморегулируемых организаций аудиторов.

В пунктах 1.6.4.1, 3.1.1 конкурсной документации установлено требование к участнику закупки и к составу второй части заявки о наличии копии документа, подтверждающего членство в саморегулируемом профессиональном общественном объединении аудиторов, внесенном в государственный реестр саморегулируемых организаций аудиторов, заверенного подписью руководителя участника закупки и печатью организации (при наличии).

Однако, указанный документ не предусмотрен действующим законодательством Российской Федерации как обязательный документ, подтверждающий право на осуществление аудиторской деятельности.

Таким образом, в нарушение пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 3 статьи 54.2, пункта 4 части 1 статьи 54.3, пункта 3 части 6 статьи 54.4 Закона о контрактной системе в конкурсной документации неправомерно установлено требование к участнику закупки и к составу второй части заявки в части наличия копии документа, подтверждающего членство в саморегулируемом профессиональном общественном объединении аудиторов, внесенном в государственный реестр саморегулируемых организаций аудиторов, заверенного подписью руководителя участника закупки и печатью организации, так как в силу требований Закона об аудиторской деятельности, а также положений Закона о контрактной системе, обязательным требованием к аудиторской организации – участнику закупки является предоставление исключительно выписки из реестра аудиторов и аудиторских организаций саморегулируемой организации.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 КоАП, является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Объектом рассматриваемого административного правонарушения являются общественные отношения в области обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона совершенного административного правонарушения составляют действия АО «ОАС», направленные на проведение торгов с нарушением требований нормативных правовых актов, указанных в настоящем протоколе.

Субъектом рассматриваемого административного правонарушения является АО «ОАС».

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Согласно пункту 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» форма вины (статья 2.2 КоАП РФ) юридического лица в КоАП РФ не выделяется. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

У АО «ОАС» имелась возможность для соблюдения норм гражданского законодательства и Закона о контрактной системе, однако АО «ЮУ КЖСИ» не предприняло надлежащих, всесторонних и необходимых мер по соблюдению законодательства Российской Федерации.

Доказательства, свидетельствующие о принятии АО «ОАС» всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, в материалах настоящего дела об административном правонарушении отсутствуют.

АО «ОАС» не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований законодательства о контрактной системе.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение АО «ОАС» – г. Челябинск, ул. Северо-Крымская, 20.

Время совершения административного правонарушения – 15.05.2020.

Срок давности привлечения к административной ответственности, предусмотренный статьей 4.5 КоАП РФ, по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет один год с момента совершения административного правонарушения и на дату составления протокола не истек.

Ранее АО «ОАС» не привлекалось к административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

В материалах дела имеются письменные пояснения представителя АО «ОАС»

согласно которым «...» считает, что Закон об аудиторской деятельности не содержит прямого указания на именованное документом, которым участник может подтвердить свое членство в СРО. Установление требований в документации о предоставлении документации, подтверждающего членство в СРО, по мнению «...», не нарушают положение Закона о контрактной системе, не ограничивают права участников закупки. Также «...» указала, что правонарушение может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9 КоАП РФ, поскольку отсутствует вред и последствия в результате совершенного правонарушения, отсутствует факт существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений, совершение административного правонарушения прекращено. В связи с указанными обстоятельствами «...» просила освободить Общество от административной ответственности.

На рассмотрении дела об административном правонарушении представители АО «ОАС» поддержали доводы, указанные в письменных пояснениях.

Указанные доводы представителя АО «ОАС» не принимаются должностным лицом антимонопольного органа, поскольку они направлены на переоценку обстоятельств, указанных в решении Комиссии по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, а также в протоколе об административном правонарушении.

АО «ОАС» в информационной карте в требованиях к юридическим лицам не указан конкретный документ, который предусмотрен действующим законодательством Российской Федерации как обязательный документ, подтверждающий право на осуществление аудиторской деятельности, поскольку в силу требований Закона об аудиторской деятельности, а также положений Закона о контрактной системе, обязательным требованием к аудиторской организации – участнику закупки является предоставление **исключительно выписки из реестра аудиторов и аудиторских организаций саморегулируемой организации.**

Рассмотрев дело об административном правонарушении, должностное лицо Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в отношении АО «ОАС», не выявлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность АО «ОАС», не выявлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность АО «ОАС» является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, впервые.

Совершенное АО «ОАС» административное правонарушение не может быть признано малозначительным по следующим основаниям.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное

устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10).

Таким образом, нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом, а не обязанностью должностного лица и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

Решение о возбуждении дела об административном правонарушении принято в сроки, предусмотренные ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Состав административного правонарушения, предусмотренный частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, является формальным, т.е. наличие наступивших вредных последствий не является обязательным признаком состава данного административного правонарушения.

Оконченным данное административное правонарушение считается с момента нарушения требований Закона о контрактной системе.

С учетом формального состава административного правонарушения должностным лицом Челябинского УФАС России исключена возможность прекращения производства по делу об административном правонарушении в отношении АО «ОАС».

Наличие состава административного правонарушения подтверждено решением Комиссии по контролю в сфере закупок Челябинского УФАС России от 03.08.2020 № 074/06/105-1724/2020, протоколом об административном правонарушении от 01.02.2021, конкурсной документацией и иными материалами дела.

С учётом всех обстоятельств дела, должностное лицо Челябинского УФАС России приняло решение о наложении административного штрафа АО «ОАС» в минимальном размере, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4. КоАП РФ.

Учитывая обстоятельства дела и руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10, частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **Акционерное Общество «Областной аптечный склад»** виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Привлечь **Акционерное Общество «Областной аптечный склад»** к административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ и

подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа **в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета.

КБК 16111601071019000140, ОКТМО 75701000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России) Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 03100643000000016900, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16100500000000866697.

Оплата штрафа осуществляется в соответствии с УИН.

Акционерному Обществу «Областной аптечный склад» предлагается в трехдневный срок со дня уплаты штрафа представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области надлежащим образом заверенные копии платежных документов (факс (351) 263-18-39, to74-legkaya@fas.gov.ru).

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа влечет 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 частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может

быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать в течение 10 (десяти) суток 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.