

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

Директору отдела по управлению
персоналом и правовым вопросам АУ
ВО «СШОР «Витязь» <...>

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Вологодской области

ул. Пушкинская, 25, г. Вологда, 160000

тел.: 8 (8172) 72-99-70

факс: 8(8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

на № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 035/04/19.5-24/2024(04-23/19-23)

об административном правонарушении

18 января 2024г.
г. Вологда

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области Ростиславова Анастасия Анатольевна,

рассмотрев протокол и иные материалы дела об административном правонарушении № 04-23/19-23, в отношении должностного лица, являющегося членом Комиссии по осуществлению конкурентной закупки АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь», занимающего должность директора отдела по управлению персоналом и правовым вопросам АУДО ВО Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь», <...> по части 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь главой 29 КоАП РФ,

в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, представил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) по результатам рассмотрения в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы ООО «ОРУЖИЕ НА МОСКОВСКОМ» на действия Автономного учреждения дополнительного образования Вологодской области «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь», Комиссии по осуществлению конкурентной закупки, при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку пневматических пистолетов (номер извещения на сайте ЕИС 32312848781; далее – запрос котировок) принято решение № 035/10/18.1-796/2023 от 08 ноября 2023г., в соответствии с которым Заказчику, Закупочной комиссии выдано обязательное для исполнения предписание № 035/10/18.1-796/2023 от 08 ноября 2023г. (далее – предписание).

Предписание выдано в рамках осуществления антимонопольным органом полномочий по государственному контролю за соблюдением требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с предписанием Комиссии по осуществлению конкурентной закупки надлежало в срок до 22.11.2023 включительно отменить итоговый протокол запроса котировок от 23.10.2023г., провести повторное рассмотрение и оценку заявок на участие в закупке с учетом решения Управления № 035/10/18.1-796/2023 от 08 ноября 2023г. и требований действующего законодательства.

Предписание получено АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь» 10.11.2023, а также размещено на официальном сайте Управления.

Ходатайства о продлении срока исполнения предписания в Управление не поступало.

Комиссией по осуществлению конкурентной закупки отменен итоговый протокол запроса котировок от 23.10.2023г., проведено повторное рассмотрение и оценка заявок на участие в закупке с учетом решения Управления только 30.11.2023.

Таким образом, в установленный срок предписание не исполнено.

АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положения о закупке товаров, работ, услуг, в редакции утвержденной протоколом заседания наблюдательного совета № 94 от 30.08.2023 (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 1.7 Положения о закупке Комиссия по осуществлению конкурентной закупки - коллегиальный орган, созданный в целях выбора поставщиков (исполнителей, подрядчиков) по результатам проведения конкурентной закупки.

Пунктами 8.1 – 8.5 Положения о закупке предусмотрено, что Комиссия по осуществлению конкурентной закупки (далее – комиссия) создается заказчиком в целях проведения одной или нескольких конкурентных закупок. Заказчик вправе создать единую комиссию, уполномоченную на проведение всех конкурентных закупок.

Решение о создании комиссии принимается заказчиком до начала проведения закупки. При этом определяются состав комиссии и порядок ее работы, назначается председатель комиссии.

Число членов комиссии должно быть не менее чем три человека.

Комиссия правомочна осуществлять свои функции, если в заседании комиссии участвуют не менее пятидесяти процентов от общего числа её членов. Делегирование членами комиссии своих полномочий иным лицам не допускается. Члены комиссии могут участвовать в заседании комиссии с использованием систем видео-конференцсвязи.

Комиссия:

1. рассматривает заявки участников закупки;
2. принимает решение о допуске участника закупки или отказе в допуске (отклонении заявки) участника закупки к участию в закупке;
3. признает процедуру закупки несостоявшейся;
4. проводит оценку заявок;
5. определяет победителя закупки в соответствии с условиями извещения о закупке и документации о закупке;

6. рассматривает решения антимонопольного органа, органов по рассмотрению жалоб и реализация предписаний антимонопольного органа, решений, указанных в резолютивной части органов по рассмотрению жалоб, в целях устранения выявленных нарушений либо обжалование заключений в вышестоящих контролирующих органах;
7. формирует соответствующие протоколы в соответствии с настоящим Положением;
8. осуществляет иные полномочия, предусмотренные Законом о закупках и настоящим Положением.

Приказом генерального директора АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь» № 539 от 01.09.2022 <...> назначен переводом на должность директора отдела по управлению персоналом и правовым вопросам.

Согласно приказу АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь» от 11.04.2023 № 01-01/25/1 «О создании комиссии по проведению внутреннего контроля по обеспечению требований Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013» <...> является председателем комиссии.

<...> входит в состав Комиссии по осуществлению конкурентной закупки, в качестве члена комиссии указан в протоколах от 23.11.2023, 30.11.2023, составленных в ходе проведения запроса котировок.

Согласно части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

По факту совершения правонарушения уполномоченным должностным лицом 27.12.2023 составлен протокол об административном правонарушении в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола.

Протокол об административном правонарушении составлен правильно, оснований для его возврата не имеется.

Согласно определению о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 27.12.2023 рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении назначено на 10.01.2024. В соответствии с определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении от 10.01.2024 рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении

назначено на 18.01.2024, о чем <...> уведомлен надлежащим образом.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение дел об административном правонарушении, пришло к выводу о наличии в действиях (бездействии) <...> административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, предусмотренный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Ходатайств, препятствующих рассмотрению настоящего дела об административном правонарушении, не заявлено.

Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностным лицом, не имеется.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1, статьей 2.4 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ установлена административная ответственность.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом в КоАП РФ 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 органах местного самоуправления. К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

<...> является надлежащим субъектом административной ответственности, и в его действиях (бездействии), выразившимся в невыполнении в установленный срок законного решения, предписания Управления, содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, совершено <...> в период исполнения должностных

обязанностей.

Вина <...> состоит в том, что он не выполнил установленные требования законодательства.

Субъективная сторона правонарушения выражается в том, что <...>, являясь должностным лицом, имел возможность соблюдения норм федерального законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективная сторона правонарушения заключается в неисполнении требований законодательства, направленных на обеспечение выполнения обязательного решения, предписания антимонопольного органа по соблюдению требования законодательства о закупках и своевременного устранения выявленных правонарушений.

Место совершения правонарушения – Российская Федерация, Вологодская область, г. Вологда, ул. Гагарина, д. 44а (место нахождения АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь», Комиссии по осуществлению конкурентной закупки).

Время совершения административного правонарушения – 23.11.2023.

Таким образом, <...>, как должностное лицо, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

Состав и событие административного правонарушения доказаны.

Выявленные нарушения подтверждаются следующими доказательствами: решением, предписанием Управления решение № 035/10/18.1-796/2023 от 08 ноября 2023г., информацией, размещенной на сайте Единой информационной системы, письмом АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь» от 29.11.2023 № 01-06/923 «О рассмотрении предписания № 035/10/18.1-796/2023», протоколом по делу № 04-23/19-23 от 27.12.2023 и иными материалами в их совокупности.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

<...> представлена информация о наличии на его иждивении одного несовершеннолетнего ребенка 2015г.р.

<...> представлено ходатайство о применении в отношении его статьи 2.9 КоАП РФ.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности при малозначительности правонарушения.

Согласно п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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 правонарушений.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, необходимо установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Согласно позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 15.04.2008 № 248-0-0, из статьи 2.9 КоАП РФ рассматриваемой с учетом смысла, придаваемого ей сложившейся правоприменительной практикой, следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительности суды должны исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения; малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях с учетом названных выше обстоятельств, при этом применение положений статьи 2.9 КоАП РФ является правом, а не обязанностью должностного лица административного органа, рассматривающего дело об административном правонарушении.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснил, что такие обстоятельства, как 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.

По юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое

предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, образует формальный состав. Административная ответственность в данном случае наступает за сам факт совершения противоправного деяния, а не за причинение какого-либо вреда или ущерба.

Следовательно, поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, предусмотренного частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, отсутствие указанных последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного должностным лицом.

Выдача антимонопольным органом обязательного для исполнения предписания направлена на восстановление публичного правопорядка при проведении закупок отдельными видами юридических лиц.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в пренебрежительном отношении к соблюдению требований действующего законодательства.

Таким образом, в данном случае вынесение в отношении <...> постановления о назначении административного наказания будет способствовать обеспечению реализации целей административного наказания, а также предупреждению совершения новых правонарушений.

Учитывая характер совершенного правонарушения, связанного с существенным нарушением должностным лицом требований действующего законодательства, направленных на признание равенства участников закупок, осуществление закупок в соответствии с установленными целями и принципами закупочной деятельности, своевременного устранения допущенных нарушений, обязательности исполнения актов контрольного органа, оно не может быть признано малозначительным.

Согласно части 1 статьи 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

Из имеющихся в материалах настоящего дела документов следует, что ранее <...> привлекался к административной ответственности в качестве должностного лица (постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области от 17.04.2023 №

035/04/7.32.5-263/2023(04-13/60-23), от 31.05.2023 № 035/04/7.30-370/2023, от 31.05.2023 № 035/04/7.32-371/2023).

Исходя из позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре судебной практики № 4 (2018), утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018, помимо прочих условий, установленных статьей 4.1.1 КоАП для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная статьей 4.1.1 КоАП, является исключительной. При этом при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению.

С учетом данного обстоятельства в силу части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ замена административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение не возможна.

Руководствуясь статьей 4.1, частью 7.2 статьи 19.5, статьями 23.66, 29.9, 29.10, 29.13 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать <...> , являющегося членом Комиссии по осуществлению конкурентной закупки АУДО ВО «Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь», занимающего должность директора отдела по управлению персоналом и правовым вопросам АУДО ВО Спортивная школа олимпийского резерва «Витязь», **виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (Тридцать тысяч) рублей 00 коп.**

Жалоба на Постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение 10 суток со дня вручения или получения копии Постановления должностному лицу, вынесшему настоящее Постановление, либо непосредственно вышестоящему должностному лицу, либо в суд.

По истечении этого срока не обжалованное и не опротестованное Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Согласно требованиям части 1 статьи 29.11 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 настоящего Кодекса, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

Сумму административного штрафа в размере 30 000 (Тридцать тысяч) рублей 00 коп. перечислить:

Получатель платежа: УФК по Вологодской области (Вологодское УФАС России, л/с 03301113740), ИНН 3525048696, КПП 352501001, Номер казначейского счета: 03100643000000013000, Номер банковского счета, входящего в состав ЕКС: 40102810445370000022, Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОЛОГДА БАНКА РОССИИ//УФК ПО ВОЛОГОДСКОЙ ОБЛАСТИ г. Вологда, БИК: 041909001, КБК 16111601191010005140, ОКТМО 19701000, УИН 16100500000001860412

Административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления Постановления о назначении административного наказания в законную силу (либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ).

При уплате административного штрафа за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа. В случае, если копия постановления о назначении административного штрафа, направленная лицу, привлеченному к административной ответственности, по почте заказным почтовым отправлением, поступила в его адрес после истечения двадцати дней со дня вынесения такого постановления, указанный срок подлежит восстановлению судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, по ходатайству лица, привлеченного к административной ответственности. Определение об отклонении указанного ходатайства может быть обжаловано в соответствии с правилами, установленными главой 30 КоАП

РФ. В случае, если исполнение постановления о назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, административный штраф уплачивается в полном размере (часть 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ).

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Постановлением, влечет административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 31.9 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания подлежит приведению к исполнению в течение двух лет со дня вступления его в законную силу.

Заместитель руководителя Управления
Ростиславова

А.А.