

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о замене административного наказания

г. Омск

Дело №

28.04.2021

055/04/7.32.4-1284/2020

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев решение Первомайского районного суда г. Омска, постановление заместителя прокурора Советского административного округа города Омска о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 09.12.2020 и материалы дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020 в отношении должностного лица – ведущего юрисконсульта бюджетного учреждения культуры Омской области «Областной центр культуры «Сибиряк» <...> по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица – ведущего юрисконсульта бюджетного учреждения культуры Омской области «Областной центр культуры «Сибиряк» <...>, не заявившего о намерении воспользоваться услугами защитника,

в присутствии представителя прокуратуры Советского административного округа города Омска посредством системы средств видеоконференцсвязи – помощника прокурора Советского административного округа города Омска <...> (служебное удостоверение № ТО 271982),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 24.4, 25.1 КоАП РФ,

### УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Советского административного округа города Омска (далее – Прокуратура) на основании приказа прокурора области от 05.05.2017 № 57 «Об организации прокурорского надзора за соблюдением законодательства о государственной и муниципальной собственности» проведен анализ сайта «www.torgi.gov», по результатам которого в деятельности бюджетного учреждения культуры Омской области «Областной центр культуры «Сибиряк» (далее – БУК ОО «ОЦК «Сибиряк», Учреждение) выявлены следующие нарушения.

В силу части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным учреждениям, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения

конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в части 1 и части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Во исполнение данного положения приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее – Правила).

В силу пункта 116 Правил сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении аукциона.

На основании подпункта 6 пункта 114 Правил документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать требования к участникам аукциона, установленные пунктом 18 Правил.

Как следует из пункта 18 Правил участники аукционов должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам.

В соответствии с пунктом 19 Правил организатор аукциона не вправе устанавливать иные требования к участникам аукционов, кроме указанных в пункте 18 Правил.

Нормой пункта 24 Правил установлен исчерпывающий перечень случаев, когда заявитель не допускается аукционной комиссией к участию аукционе.

Таким образом, исходя из приведенных пунктов Правил, требования к участникам аукциона должны содержаться в соответствующей извещению о проведении торгов аукционной документации и должны быть ограничены содержащимися в пунктах 18, 19, 24 Правил условиями.

В ходе проверки Прокуратурой установлено, что 26.11.2020 директором БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» утверждено извещение о проведении аукциона на право заключения договора аренды недвижимого имущества, которое в этот же день размещено на официальном сайте Российской Федерации [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.torgi.gov](http://www.torgi.gov) (далее – официальный сайт) (извещение № 261120/5682906/01).

Из извещения следует, что объектом аукциона являются нежилые помещения №№ 6, 7, 8 общей площадью 47,9 кв.м., литера А, А1, А2, А3, расположенные на первом этаже здания БУК ОО «ОЦК «Сибиряк», расположенного по адресу: г. Омск, ул. Красный Путь, д. 68.

В соответствии с пунктом 16 указанного извещения участники аукциона должны соответствовать следующему требованию: отсутствие у участника аукциона задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год.

Однако названное требование, установленное Учреждением к участникам аукциона, противоречит требованиям пунктов 18, 19, 24 Правил, следовательно, является незаконным.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества влечет административную ответственность по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ (за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 статьи 7.32.4 КоАП РФ и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 КоАП РФ).

По факту данного административного правонарушения заместителем прокурора Советского

административного округа города Омска 09.12.2020 вынесено постановление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица – ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление заместителя прокурора Советского административного округа города Омска было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...>.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 11.12.2020 № 055/04/7.32.4-1284/2020.

Постановлением Омского УФАС России от 22.12.2020 производство по делу об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020, возбужденному в отношении должностного лица – ведущего юрисконсульта бюджетного учреждения культуры Омской области «Областной центр культуры «Сибиряк» <...>, прекращено в связи с отсутствием в его действиях события административного правонарушения.

В соответствии с решением Первомайского районного суда г. Омска от 12.03.2021 по делу № 12-46/2021, вступившим в силу 02.04.2021 (вх. Омского УФАС России от 09.04.2021 № 3669), постановление Омского УФАС России от 22.12.2020 по делу об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020 отменено, дело № 055/04/7.32.4-1284/2020 возвращено в Омское УФАС России на новое рассмотрение.

Временно исполняющим обязанности заместителя руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 12.04.2021 № 055/04/7.32.4-1284/2020.

23.04.2021 в адрес Омского УФАС России поступило письменное ходатайство ведущего юрисконсульта бюджетного учреждения культуры Омской области «Областной центр культуры «Сибиряк» <...> о переносе даты рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020 на 28.04.2021, поскольку ему необходимо дополнительное время для подготовки его письменной позиции.

Определением от 23.04.2021 срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020 был продлен до 30.04.2021. Рассмотрение дела назначено на 28.04.2021.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 28.04.2021 имеющиеся в деле материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу 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. Согласно примечанию к указанной статье под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо, осуществляющие функции по организации и осуществлению закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в том числе члены комиссии по осуществлению закупок.

Приказом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» от 15.01.2019 № 7/л <...> с 15.01.2019 назначен на должность

ведущего юрисконсульта Учреждения.

Согласно пункту 2.19 должностной инструкции ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк», утвержденной директором БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» 02.09.2019, должностными обязанностями ведущего юрисконсульта является осуществление подготовки и размещения в установленном порядке аукционной документации Заказчика на право заключения договоров аренды на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), иной юридически значимой информации, а также информации о результатах аукциона.

В соответствии с приказом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» от 26.11.2020 № 48 «О создании постоянной комиссии по проведению открытых аукционов на право заключения договоров аренды нежилых помещений БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» ведущему юрисконсульту – <...> не позднее 5 рабочих дней с момента вынесения данного приказа необходимо подготовить соответствующие документы для размещения аукционной документации на официальном сайте Российской Федерации для размещении информации о проведении торгов [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru).

Таким образом, <...> в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк», в нарушение требований действующего законодательства допустил совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Указанное должностное лицо Учреждения при исполнении своих служебных обязанностей не приняло должных мер к соблюдению законодательных и нормативных правовых актов.

Административное дело № 055/04/7.32.4-1284/2020 возбуждено в соответствии с нормами КоАП РФ.

В материалы дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020 ведущим юрисконсультom БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> представлены письменные объяснения от 09.12.2020, в которых последний указывает, что на основании возложенных на него обязанностей он занимался разработкой и организацией проведения спорных торгов. По состоянию на 08.12.2020 требование об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год исключено из извещения. Вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, <...> не признает.

17.12.2020 в Омское УФАС России поступили дополнения к письменным объяснениям ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> (вх. № 14227), в которых последний повторно указал на исключение из извещения № 261120/5682906/01 требования об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год. Внесение изменений в извещение осуществлено до вручения представления Прокуратуры Советского административного округа г. Омска от 08.12.2020, до составления Прокуратурой постановления от 09.12.2020 о возбуждении производства об административном правонарушении, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ. Срок приема заявок продлен. Также <...> указал, что документация о проведении аукциона соответствует требованиям действующего законодательства. Действия <...> по подготовке и размещению 26.11.2020 извещения № 261120/5682906/01 не повлекли вредных последствий, не представляют существенной угрозы общественным отношениям. Нарушение прав участников аукциона отсутствует. Просил рассмотреть возможность освобождения <...> от административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ и ограничиться устным замечанием ввиду малозначительности административного правонарушения, применив статью 2.9 КоАП РФ.

К письменным объяснениям от 17.12.2020 были приложены копии следующих документов:

- аукционной документации из правовой системы компании «Гарант»;
- скриншотов из правовой системы компании «Гарант»;
- изменений в извещение 261120/5682906/01;
- извещения от 26.11.2020;
- документации от 26.11.2020 (с приложением).

22.04.2021 и 26.04.2021 Омское УФАС России поступили дополнения к письменным объяснениям ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...>(вх. № 4132, № 4252), которые аналогичны письменным объяснениям <...> от 17.12.2020. Дополнительно <...> указал, что:

- при рассмотрении 22.12.2020 дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-1284/2020 должностное лицо не усмотрело события административного правонарушения;
- должностное лицо Омского УФАС России, принимавшее участие в судебном заседании 17.02.2021, озвучило следующую позицию антимонопольного управления: «состав административного правонарушения отсутствует, если суд примет иное решение, полагаем, что может быть рассмотрен вопрос о применении к <...> статьи 2.9 КоАП РФ».

Уполномоченное должностное лицо Омского УФАС России, рассмотрев письменные ходатайства ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> об освобождении от административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в связи с малозначительностью административного правонарушения, руководствуясь статьей 24.4, пунктом 6 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ, решило в их удовлетворении – отказать определением от 28.04.2021, после чего рассмотрение дела № 055/04/7.32.4-1284/2020 было продолжено.

Также должностное лицо Омского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, является формальным, при совершении указанного правонарушения существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права, правонарушение считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством.

При этом, внесение изменений в извещение о проведении аукциона, имело место 08.12.2020, после объявления аукциона на право заключения договора аренды недвижимого имущества и размещения аукционной документации 26.11.2020, что свидетельствует о нарушении процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина должностного лица – ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № 055/04/7.32.4-1284/2020 доказательствами:

- должностной инструкцией ведущего юрисконсульта БУК ОО «ОЦК «Сибиряк», утвержденной директором БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» 02.09.2019;

- приказом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» от 26.11.2020 № 48 «О создании постоянной комиссии по проведению открытых аукционов на право заключения договоров аренды нежилых помещений БУК ОО «ОЦК «Сибиряк»»;

- извещением о проведении аукциона;

- постановлением заместителя прокурора Советского административного округа города Омска о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 09.12.2020 и другими материалами административного дела.

Доказательств того, что ведущим юрисконсультантом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, а также доказательств наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом требований действующего законодательства в материалы дела не представлено.

Событие административного правонарушения, совершенного должностным лицом Учреждения – ведущим юрисконсультантом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, состоит в нарушении установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, произошло 26.11.2020 (время совершения данного административного правонарушения), по месту нахождения БУК ОО «ОЦК «Сибиряк»: ул. Красный Путь, д. 68, г. Омск (место совершения данного административного правонарушения).

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность должностного лица – ведущего юрисконсультантом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...>, признается совершение административного наказания по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ впервые. Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностного лица не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

При назначении административного наказания должностному лицу – ведущему юрисконсультанту БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> должностным лицом Омского УФАС России установлено, что согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица.

Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

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 может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 1.3 Устава БУК ОО «ОЦК «Сибиряк», утвержденного распоряжением Министерства культуры Омской области от 07.07.2017 № 353-р, Учреждение является некоммерческой организацией, созданной Омской областью для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий Министерства культуры Омской области.

Оценив характер и обстоятельства совершенного должностным лицом – ведущим юрисконсультантом БУК ОО «ОЦК «Сибиряк» <...> административного правонарушения, должностное лицо Омского УФАС России усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – ведущего юрисконсульта бюджетного учреждения культуры Омской области «Областной центр культуры «Сибиряк» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде *предупреждения* за нарушение Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

<...>