

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 054/04/19.5-1820/2022

о назначении административного наказания

15 декабря 2022 года

г. Новосибирск

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области – начальник отдела контроля государственного оборонного заказа Иванов Сергей Андреевич, рассмотрев протокол № 054/04/19.5-1820/2022 от 08.11.2022 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – государственного автономного учреждения стационарного социального обслуживания Новосибирской области «Тогучинский

психоневрологический интернат» (далее – ГАУССО НСО «ТПНИ», 633453, Новосибирская область, Тогучинский район, г. Тогучин, ул. Линейная, д. 18, ИНН 5438102887, КПП 543801001, ОГРН: 1025404577220, Дата присвоения ОГРН: 04.12.2002),

в присутствии представителя ГАУССО НСО «ТПНИ» – Гонгало Андрея Викентьевича (по доверенности № 51 от 13.05.2022 г.),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Новосибрайтоп» (вх. № 5766/22 от 26.04.2022 г.) на действия организатора торгов ГАУССО НСО «ТПНИ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку угля каменного в составе 1 лота (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/> 32211293943, Процедура 32211293943, опубликованная на электронной торговой площадке «РТС–тендер» на сайте <https://www.rts-tender.ru/>, Лот № 1).

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалоба была принята к рассмотрению Новосибирским УФАС России.

Комиссия Новосибирского УФАС России решением № 054/01/18.1-830/2022 от 16.05.2022 признала жалобу ООО «Новосибрайтоп» (вх. № 5766/22 от 26.04.2022 г.) на действия организатора торгов ГАУССО НСО «ТПНИ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку угля каменного в составе 1 лота (номер извещения на сайте <https://zakupki.gov.ru/> 32211293943, Процедура 32211293943, опубликованная на электронной торговой площадке «РТС–тендер» на сайте <https://www.rts-tender.ru/>, Лот № 1) обоснованной, а также выдала ГАУССО НСО «ТПНИ» Предписание № 054/01/18.1-830/2022 от 16.05.2022 года о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов (в срок до 06.06.2022 г. отменить Протокол подведения итогов аукциона № 2358735, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 20.04.2022 года в части лота № 1 и повторно рассмотреть заявки, поданные на участие в аукционе по лоту № 1 с учетом решения комиссии Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-830/2022 от 16.05.2022 г.).

В установленный предписанием срок (до 06.06.2022 г.) ГАУССО НСО «ТПНИ» не исполнило предписание Новосибирского УФАС России. ГАУССО НСО «ТПНИ» сообщило Новосибирскому УФАС России, что решение и предписание не исполнены и обжалованы в Арбитражном суде Новосибирской области.

Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 14 сентября 2022 г. по делу № А45-15621/2022, Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 30 ноября 2022 г. по делу № А45-15621/2022 и Постановлением

Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 13 декабря 2022 г. по делу № А45-15621/2022 ГАУССО НСО «ТПНИ» отказано в удовлетворении требований о признании недействительными решения и предписания Новосибирского УФАС России по делу № 054/01/18.1-830/2022 от 16.05.2022 г.

При этом, согласно Письму ФАС России № ИА/79982/19 от 12 сентября 2019 г., статья 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не предусматривает приостановление исполнения предписания в случае обжалования его в судебном порядке; приостановление исполнения предписания возможно только в случае принятия судом соответствующих обеспечительных мер. Арбитражным судом по делу № А45-15621/2022 не принималось обеспечительных мер по приостановлению исполнения предписания № 054/01/18.1-830/2022 от 16.05.2022.

Согласно ч. 7.2 ст. 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.

Таким образом, ГАУССО НСО «ТПНИ», не исполнив в установленный срок Предписание Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-830/2022 от 16.05.2022 года о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, что подтверждается материалами дела, совершило административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП.

Объяснения представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

ГАУССО НСО «ТПНИ» при рассмотрении дела просит учесть следующие обстоятельства.

1. Как следует из ч. 7.2. ст. 19.5. КоАП РФ, объективной стороной состава административного правонарушения является невыполнение предписания об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. В то же время предписание, неисполнение которого вменяется учреждению, направлено на устранение порядка и организации проведения торгов, а не на устранение нарушения законодательства в сфере закупок. Следовательно, действия ГАУССО НСО «ТПНИ» не образуют состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 7.2. ст. 19.5 КоАП РФ.

2. В соответствии с ч. 2 ст. 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 данным Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все

зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 4 ст. 2.1. КоАП РФ, юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Приказом ГАУССО НСО «ТПНИ» № 80-АХ от 30.05.2022 «Об исполнении предписания», обязанность по обеспечению исполнения предписания возложена на заместителя директора по социально-правовым вопросам Гонгало Андрея Викентьевича. В связи с невыполнением данной обязанности Гонгало А.В. привлечен к дисциплинарной ответственности приказом учреждения № 177-к от 14.06.2022, которым также установлен новый срок для обеспечения исполнения требований предписания. Из указанного следует, что ГАУССО НСО «ТПНИ» приняло все зависящие от него меры по исполнению предписания, и его вина в неисполнении предписания отсутствует.

3. В протоколе № 054/04/19.5-1820/2022 об административном правонарушении содержится ссылка на решение Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-15621/2022, которым решение и предписание Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-830/2022 признаны законными. Однако, в протоколе не указано, что данное решение не вступило в законную силу.

4. ГАУССО НСО «ТПНИ» является государственным учреждением, выполняющим публичные функции по обеспечению стационарного социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов с психическими расстройствами. Учреждение является некоммерческой государственной организацией, которая осуществляет свою деятельность в соответствии с планом финансово-хозяйственной деятельности. Повышение финансовой нагрузки на учреждение путем установления административных штрафов, может повлечь за собой ухудшение материально-технической базы учреждения.

Согласно ст. 2.9. КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 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 правоотношений.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II данного Кодекса, в случае если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

По состоянию на день рассмотрения настоящего дела предписание № 054/01/18.1-830/2022 исполнено в полном объеме, а его неисполнение в установленный предписанием срок не повлекло за собой никаких последствий для охраняемых общественных правоотношений, причинения вреда или угрозы причинения вреда. Кроме того, как указано в п. 2. настоящих объяснений ГАУССО НСО «ТПНИ» приняло все зависящие от него меры по исполнению предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 2) ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава правонарушения (отсутствие объективной и субъективной стороны правонарушения), прошу прекратить производство по делу об административном правонарушении № 054/04/7.32.3-1819/2022 или, в случае установления антимонопольным органом состава административного правонарушения, в связи с малозначительностью деяния прошу применить норму ст. 2.9. КоАП РФ, вследствие которой освободить ГАУССО НСО «ТПНИ» от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. При этом, в случае объявления устного замечания, цели административного наказания будут достигнуты также.

Рассмотрев по существу протокол № 054/04/19.5-1820/2022 от 08.11.2022 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – ГАУССО НСО «ТПНИ», а также заслушав пояснения, прихожу к следующим выводам.

Административным правонарушением, в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, 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 соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

В соответствии с частью 3 статьи 1.7 КоАП РФ, производство по делу об

административном правонарушении осуществляется на основании закона, действующего во время производства по указанному делу.

Согласно части 1 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность (часть 2 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства (часть 4 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Не исполнив в срок Предписание Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-830/2022 о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов от 16.05.2022 года, ГАУССО НСО «ТПНИ» совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 8 статьи 19.5 КоАП РФ, согласно которой 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.

Как следует из диспозиции части 8 статьи 19.5 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере порядка управления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 19.5 КоАП РФ, составляют нарушения в виде невыполнения 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.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ГАУССО НСО «ТПНИ», выразилась в неисполнении в установленный срок предписания Новосибирского УФАС России по делу № 054/01/18.1-830/2022.

Субъектом данного правонарушения является ГАУССО НСО «ТПНИ».

Субъективная сторона правонарушения, совершенного ГАУССО НСО «ТПНИ», умыслом.

Согласно ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 8 статьи 19.5 КоАП РФ, составляет 1 год. Следовательно, срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Место совершения - г. Тогучин, Новосибирская область.

Время совершения - 07.06.2022 года (дата, следующая за крайней датой исполнения предписания).

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, презюмируется самим фактом совершения деяния.

С учетом имеющихся в деле доказательств, является доказанным наличие в действиях ГАУССО НСО «ТПНИ» состава вменяемого административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 8 статьи 19.5 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Основания для прекращения производства по делу отсутствуют.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП, не установлено.

В деле присутствует обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное пунктом 7) части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об

административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ не имеется ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

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 правоотношений (пункт 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах,

возникающих у садов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо 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 и производится с учетом положения пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Данное правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере государственного управления и контроля, что является необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности.

Таким образом, каких-либо обстоятельств для признания правонарушения малозначительным и освобождения от административного взыскания не установлено.

Основания для замены административного наказания в виде штрафа на предупреждение отсутствуют на основании следующего.

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 данного Кодекса 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.

Согласно ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II данного Кодекса или закона субъекта

Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

При этом, согласно части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.5 данного Кодекса.

С учетом характера совершенного административного правонарушения, а также учитывая то обстоятельство, что административное правонарушение, предусмотренное статьей 19.5 КоАП РФ, не предусматривает замену административного штрафа на предупреждение, прихожу к выводу, что основания для замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение отсутствуют.

Руководствуясь частью 7.2 статьи 19.5, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ГАУССО НСО «ТПНИ» (633453, Новосибирская область, Тогучинский район, г. Тогучин, ул. Линейная, д. 18, ИНН 5438102887, КПП 543801001, ОГРН: 1025404577220, Дата присвоения ОГРН: 04.12.2002) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

2. Назначить ГАУССО НСО «ТПНИ» административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста 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 на р/с 40102810445370000043 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 015004950.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК16111601071019000140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000001561445.

Назначение платежа: Штрафы за невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения).

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.

<...>

Постановление о назначении административного наказания вручено:

« ___ » _____ 202__ г.

Постановление о назначении административного наказания вступило в законную силу:

« ___ » _____ 202__ г.