

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г. Омск

Дело №

20.12.2018

АП-05-05/70-18

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 постановление заместителя Тарского межрайонного прокурора Омской области о возбуждении производства об административном правонарушении от 27.11.2018 и материалы дела об административном правонарушении № АП-05-05/70-18 в отношении должностного лица – генерального директора открытого акционерного общества «Аптечная сеть «Омское лекарство» (далее – ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство», Общество) <...> по части 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

в отсутствие должностного лица - генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...> года рождения, паспорт <...> выдан Управлением внутренних дел 1 Центрального АО города Омска <...>, зарегистрированного по адресу: ул. <...>, действующего на основании Устава ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство», утвержденного распоряжением Министерства имущественных отношений Омской области от 25.12.2008 № 1694-р, решения единственного акционера ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» от 06.04.2015,

в присутствии защитника должностного лица – генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...> - <...> (доверенность от 19.12.2018 б/н, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие заместителя Тарского межрайонного прокурора Омской области, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (письмо от 10.12.2018 исх. № 05-10811),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив защитнику <...> - <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 24.4, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Тарской межрайонной прокуратурой Омской области (далее – Прокуратура) проведена проверка соблюдения требований, предъявляемых к размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, в деятельности ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство», по результатам которой установлено следующее.

Закупочная деятельность ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (далее – Положение о закупках).

В соответствии с пунктом 1 распоряжения генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» от 26.12.2014 № 24 «О заключении договоров в соответствии с

требованиями Положения о закупке для нужд ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» (далее – Распоряжение) главному бухгалтеру, начальникам отделов, специалистам общества руководствоваться требованиями Положения о закупках при определении способов закупки, в том числе у единственного поставщика.

Согласно пункту 2 Распоряжения необходимо размещать в единой информационной системе в установленные законом сроки информацию о закупке, в том числе у единственного поставщика.

В ходе проверки Прокуратурой установлено, что 09.11.2018 Общество заключило договор на выполнение подрядных работ № ПД-2018-1255-40 с ООО «Пятый квадрат» (далее - Договор), предметом которого является выполнение подрядных работ по устройству крыльца с пандусом на объекте, расположенном по адресу: Омская область, г. Тара, пл. Ленина, д. 9.

Согласно пункту 2.1 Договора сроки выполнения работ по договору: в течение 20 календарных дней с момента заключения договора.

При этом, ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» в единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru/> (далее – официальный сайт) разместило извещение № 31807137734 о проведении закупки способом у единственного поставщика на выполнение подрядных работ по устройству крыльца с пандусом лишь 13.11.2018.

Согласно информации по Договору, размещенной в реестре договоров ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» на официальном сайте (№ 55501217490180002950000), дата начала исполнения договора – 09.11.2018.

В материалы дела представлены объяснения заведующей филиалом ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» Тарская центральная районная аптека № 40 <...>, из которых следует, что монтаж крыльца с пандусом в аптеке № 40, расположенной по адресу: Омская область, г. Тара, пл. Ленина, д. 9, производился 19.10.2018.

В материалы дела представлены письменные пояснения начальника юридического отдела ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...>, из которых следует, что вину в нарушении порядка осуществления закупки при заключении указанного договора, признает.

На основании чего, Прокуратура пришла к выводу, что Обществом нарушен порядок осуществления закупки товаров, работ, услуг, а именно до размещения договора № ПД-2018-1255-40 в реестре договоров ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» и извещения на официальном сайте были проведены работы по Договору, что также нарушает принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В связи с чем, Прокуратурой в вышеуказанных действиях Общества обнаружен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ – осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в электронной форме, в иной форме.

Полагая, что указанное нарушение совершено по вине должностного лица Общества – генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...>, заместителем Тарского межрайонного прокурора Омской области 27.11.2018 вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в отношении должностного лица – генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление заместителя Тарского

межрайонного прокурора Омской области направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...>

Временно исполняющим обязанности заместителя руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 10.12.2018 № АП-05-05/70-18.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 20.12.2018 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 настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Устава ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества – генеральным директором.

Согласно решению единственного акционера ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» от 06.04.2015 <...> избран генеральным директором ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) указанный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

В соответствии со статьей 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в Положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Как отмечалось выше при проведении и организации закупки на выполнение подрядных работ по устройству крыльца с пандусом способом у единственного поставщика Общество руководствовалось Положением о закупках.

Из содержания статьи 2 Положения о закупках под закупкой товаров, работ, услуг у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя понимается закупка, при которой заказчик предлагает заключить договор только одному поставщику, подрядчику, исполнителю, без проведения процедур торгов, установленных настоящим Положением.

Согласно части 1 статьи 7 Положения о закупках закупка считается завершенной в день заключения договора.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 6 статьи 6 Положения о закупках закупка у единственного поставщика может осуществляться в случае осуществления поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг на сумму, *не превышающую десятикратного размера, установленного Центральным Банком РФ предельного размера расчетов наличными деньгами в РФ между юридическими лицами по одной сделке в квартал.* При этом совокупный объем цен договоров, заключенных в соответствии с настоящим пунктом, не должен превышать тридцать процентов от объема средств, предусмотренных на все закупки заказчика в соответствии с Планом закупок товаров, работ, услуг за вычетом закупок, совершаемых в соответствии с пунктами 1-4, 9 части 6 настоящей статьи.

Пунктом 6 Указания Банка России от 07.10.2013 № 3073-У установлено, что наличные расчеты в валюте Российской Федерации и иностранной валюте между участниками наличных расчетов в рамках одного договора, заключенного между указанными лицами, могут производиться в размере, не превышающем 100 тысяч рублей либо сумму в иностранной валюте, эквивалентную 100 тысячам рублей по официальному курсу Банка России на дату проведения наличных расчетов.

Согласно пункту 3.1 Договора стоимость Договора составила 155 475 рублей 62 копейки, в том числе НДС 18%.

Таким образом, осуществление Обществом закупки на выполнение подрядных работ по устройству крыльца с пандусом на объекте, расположенном по адресу: Омская область, г. Тара, пл. Ленина, д. 9, способом у единственного поставщика допустимо в соответствии с подпунктом 6 пункта 6 статьи 6 Положения о закупках.

Часть 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ предполагает ответственность заказчика в случае, **если такая закупка** в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц **должна осуществляться в электронной форме.**

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ, выражается в осуществлении заказчиком закупки товаров, работ, услуг в иной форме, тогда как такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в электронной форме.

Таким образом, Прокуратура, вменяя должностному лицу – генеральному директору ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...> данный состав административного правонарушения, считает, что закупка подрядных работ должна осуществляться в электронной форме, а осуществление ее (закупки) в иной форме, образует состав административного правонарушения, предусмотренного части 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Вместе с тем, должностное лицо Омского УФАС России не может согласиться с указанными выводами Прокуратуры в силу следующего.

В соответствии с частью 4 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме.

Так, постановлением Правительства Российской Федерации от 21.06.2012 № 616 утвержден перечень товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме, подрядные работы не входят в вышеуказанный перечень, в связи с чем, закупка таких работ может осуществляться не в электронной форме.

Таким образом, вывод Прокуратуры о том, что в действиях Заказчика усмотрены признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ, является необоснованным. То обстоятельство, что работы по Договору были начаты до 09.11.2018 (до даты заключения договора), не свидетельствует о неправомерном избрании Обществом формы закупки.

Необходимо отметить, что Закон о закупках не устанавливает сроки размещения на официальном сайте извещения о проведении закупки способом у единственного поставщика.

При этом, в соответствии с частью 2 статьи 4.1 Закона о закупках *в течение трех рабочих дней со дня заключения договора*, в том числе договора, заключенного заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) товаров, работ, услуг, стоимость которых превышает размеры, установленные частью 15 статьи 4 настоящего Федерального закона, заказчики вносят информацию и документы, установленные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 настоящей статьи, в реестр договоров.

Из материалов административного дела следует, что Общество заключило договор на выполнение подрядных работ № ПД-2018-1255-40 с ООО «Пятый квадрат» - 09.11.2018. В связи с чем, в силу части 2 статьи 4.1 Закона о закупках Обществу надлежало внести информацию о Договоре в реестр договоров в срок по 14.11.2018.

Должностным лицом Омского УФАС России установлено, что ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» разместило информацию о договоре (№ 55501217490180002950000) в реестре договоров - 13.11.2018, что также свидетельствует о соблюдении Обществом части 2 статьи 4.1 Закона о закупках.

Резюмируя вышеизложенное, при рассмотрении 20.12.2018 дела об административном правонарушении № АП-05-05/70-18 в действиях должностного лица – генерального директора ОАО «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...>, выразившихся в осуществлении закупки на выполнение подрядных работ по устройству крыльца с пандусом способом у единственного поставщика, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ, должностным лицом Омского УФАС России не установлен.

В соответствии с частью 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств, в том числе при отсутствии события административного правонарушения, состава административного правонарушения.

В силу части 1 статьи 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 КоАП РФ, должностное лицо, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, выносит постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 24.5, пунктом 2 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу об административном правонарушении № АП-05-05/70-18, возбужденному в отношении должностного лица – генерального директора открытого акционерного общества «Аптечная сеть «Омское лекарство» <...> года рождения, паспорт <...> выдан Управлением внутренних дел 1 Центрального АО города Омска <...>, зарегистрированного по адресу: ул. <...>, по части 1 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, **прекратить.**

В соответствии со статьей 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

<...>