

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Омской области

пр-кт К. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010, e-mail: to55@fas.gov.ru
(3812) 32-06-96

тел. (3812) 32-06-96, факс

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о замене административного наказания

г.

Омск
Дело №

30.05.2022

055/04/7.32.3-400/2022

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 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-400/2022, возбужденного в отношении должностного лица некоммерческой организации «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» (далее – НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области», Фонд, Заказчик) – директора Фонда Пузикова Георгия Валерьевича, по части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директора Фонда <...>

при участии защитника Пузикова Г.В. – <...> (доверенность <...>),

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

У С Т А Н О В И Л А:

Решением комиссии Омского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров от 22.02.2022 по делу № 055/07/3-99/2022 действия НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» при проведении аукциона в электронной форме на оказание услуг по физической охране территории объекта незавершенного строительства 10-ти этажный жилой дом № 11 (1 очередь), расположенного по адресу: Омская область, город Омск, Советский административный округ, улица Малиновского (наименование объекта в соответствии с протоколом заседания Наблюдательного совета Фонда от 03.12.2020 № НС-24/2020 - 10-ти этажный жилой дом 11 (1 очередь) (идентификатор объекта р-15726) (извещение № 32211080120 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Аукцион, Закупка), признаны нарушением частей 11, 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при проведении Аукциона руководствовался положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд НКО «Фонда защиты прав граждан — участников долевого строительства Омской области», утвержденным решением Наблюдательного совета НКО «Фонд защиты прав граждан –

участников долевого строительства Омской области» (Протокол № 6 «26» февраля 2021) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня предоставления указанных разъяснений.

Аналогичные положения также регламентированы Положением о закупке.

При рассмотрении жалобы ООО «Частное охранное предприятие «СКБ-Югра» Омским УФАС России установлено, что 03.02.2022 в адрес Заказчика поступил запрос на разъяснение документации об электронном аукционе на оказание услуг по физической охране территории объекта незавершенного строительства 10-ти этажный жилой дом № 11 (1 очередь), расположенного по адресу: Омская область, город Омск, Советский административный округ, улица Малиновского (наименование объекта в соответствии с протоколом заседания Наблюдательного совета Фонда от 03.12.2020 № НС-24/2020 - 10-ти этажный жилой дом 11 (1 очередь) (идентификатор объекта р-15726), утвержденной директором НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» (далее – Документация). Между тем, в ЕИС какие-либо разъяснения Документации, в связи с поступившим от потенциального участника Закупки запросом, не размещены, при крайнем сроке их размещения – 07.02.2022.

Кроме того, в силу части 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания

таких протоколов.

Омским УФАС России также установлено, что в ЕИС не размещены протоколы, составленные по результатам проведения Аукциона, крайний срок размещения которых 17.02.2022, 21.02.2022.

Таким образом, неразмещение разъяснений положений Документации о Закупке, а также протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, является нарушением пункта 1 части 1 статьи 3, частей 11, 12 статьи 4 Закона о закупках.

За неразмещение в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная ответственность.

Указанные обстоятельства явились основанием для составления 16.05.2022 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России протокола об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-400/2022 по части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ в отношении должностного лица НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директора Фонда <...>

<...> 16.05.2022 представлены устные объяснения, согласно которым он не согласен с вменяемым правонарушением и не признает вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Заверенные копии протокола об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-400/2022, определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административных правонарушениях вручены директору НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – <...> 16.05.2022.

В ходе рассмотрения административного дела 30.05.2022 имеющиеся в деле № 055/04/7.32.3-400/2022 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 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, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителя организации.

Согласно представленным пояснениям Заказчика (вх. № 1747Э от 22.02.2022), причиной нарушения сроков размещения информации в ЕИС является смена директора Фонда и, соответственно, отсутствие электронной цифровой подписи у нового директора НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – <...>, который с 01.02.2022 является единоличным исполнительным органом Фонда.

Фонд в ответ на запрос Омского УФАС России, письмом от 04.05.2022 (вх. № 4542) направил в Омское УФАС России документы в отношении должностного лица Фонда – директора НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» <...>.

Согласно приказу (распоряжению) «О приеме работника на работу» от 01.02.2022 № 9 л/с <...>. принят на работу в НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» на должность директора с 01.02.2022 на основании трудового договора с директором НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» от 31.01.2022 (далее – Трудовой договор).

В силу пункта 10 раздела 3 Трудового договора руководитель самостоятельно решает все вопросы деятельности Фонда, отнесенные к его компетенции Трудовым договором, Уставом НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области», утвержденным распоряжением Министерства строительства, транспорта и дорожного хозяйства Омской области и Министерства имущественных отношений Омской области от 27.12.2019 № 280-рп (далее – Устав).

Согласно подпунктам 1, 2 пункта 15 раздела 3 Трудового договора руководитель обязан добросовестно исполнять свои обязанности и предпринимать все действия, необходимые для достижения основных целей и задач деятельности Фонда, а также соблюдать законодательство Российской Федерации, положения Устава и внутренних документов Фонда, условия Трудового договора.

В силу пункта 8.1 раздела 8 Устава Единоличным исполнительным органом Фонда является директор Фонда, который действует без доверенности от имени Фонда, в том числе представляет его интересы и совершает сделки от его имени.

К компетенции директора Фонда, в силу подпунктов 1, 9 пункта 8.3 раздела 8

Устава, относится осуществление текущего руководства деятельностью Фонда и его структурными подразделениями, контроль за осуществлением их деятельности, формирование комиссий, экспертных и иных советов, рабочих групп для эффективного осуществления деятельности Фонда, а также издание приказов, утверждение (принятие) инструкций, локальных нормативных актов и иных внутренних документов, регламентирующих деятельность Фонда по вопросам его компетенции.

Поскольку смена директора, а равно отсутствие у него электронной цифровой подписи, в связи с изменениями сведений в ЕГРЮЛ, не ограничивает вновь избранного директора Заказчика в выдаче доверенности иному сотруднику Фонда, в целях получения электронной цифровой подписи, а также принятии иных необходимых и достаточных мер для продолжения проведения Закупки в соответствии с регламентированными нормами Закона о закупках, Положения о закупках, директор Фонда – <...>, является должностным лицом, действия которого привели к нарушению пункта 1 части 1 статьи 3, частей 11, 12 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, директор НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – <...> совершил административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Оценив материалы административного дела № 055/04/7.32.3-400/2022, уполномоченное должностное лицо Омского УФАС России сделало следующие выводы.

Административное дело № 055/04/7.32.3-400/2022 возбуждено в соответствии с нормами КоАП РФ.

Материалы настоящего административного дела свидетельствуют о том, что директор НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – <...> имел возможность не нарушать нормы действующего законодательства, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина должностного лица НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директора Фонда <...>, в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № 055/04/7.32.3-400/2022 доказательствами, в том числе:

- решением Омского УФАС России № 055/07/3-99/2022 от 22.02.2022;
- Документацией;
- приказом (распоряжением) «О приеме работника на работу» от 01.02.2022 № 9 л/с;
- Трудовым договором;
- Уставом;
- протоколом об административном правонарушении от 16.05.2022 по делу № 055/04/7.32.3-400/2022 и другими материалами административного дела № 055/04/7.32.3-400/2022.

Таким образом, имеющиеся в деле № 055/04/7.32.3-400/2022 материалы свидетельствуют о том, что нарушение Фондом пункта 1 части 1 статьи 3, частей 11, 12 статьи 4 Закона о закупках произошло по вине директора НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – <...>.

Доказательств того, что должностным лицом НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директором Фонда <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению инкриминируемого ему административного правонарушения, а также доказательства наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом требований частей 11, 12 статьи 4 Закона о закупках, в материалы дела не представлены.

Инкриминируемое должностному лицу НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директору Фонда <...> административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, решения комиссии Омского УФАС России по делу № 055/07/3-99/2022 от 22.02.2022, действия директора Фонда <...> нарушают законодательство о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, посягают на охраняемые общественные отношения в сфере закупок и создают угрозу охраняемым общественным интересам.

Ненадлежащее исполнение своих обязанностей должностным лицом НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директором Фонда <...>, повлекшее нарушение пункта 1 части 1 статьи 3, частей 11, 12 статьи 4 Закона о закупках, является административным правонарушением, за которое административная ответственность должностного лица предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Административное правонарушение совершено 08.02.2022, 18.02.2022,

22.02.2022 (время совершения правонарушения), по адресу: 644007, Омская обл., г. Омск, ул. Третьяковская, д. 43 (место совершения правонарушения).

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

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ не установлено.

В соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

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

За совершение правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ, для должностных лиц установлена санкция в виде административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу части 1 статьи 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.

Вместе с тем, 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 её работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 1.1 Устава Фонд является не имеющей членства некоммерческой организацией.

Оценив характер и обстоятельства совершенного должностным лицом НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директором Фонда <...> 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, 23.83, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать должностное лицо НКО «Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства Омской области» – директора Фонда <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за

которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 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 законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

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

<...>