

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № АП-02-2018/05

12.01.2018 г. Омск

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 прокурора Таврического района о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 26.12.2017 и материалы дела об административном правонарушении № АП-02-2018/05 в отношении должностного лица – директора ООО «<...>» (ИНН 5534021221 ОГРН 1105509000354) <...> по части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

в отсутствие законного представителя ООО «<...>» – директора ООО «<...>» <...> надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

в присутствии защитника ООО «<...>» - <...> <..>, действующей на основании доверенности <...> с правом представлять и защищать интересы <...> которой были даны разъяснения о правах лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1, 25.5 КоАП РФ,

в отсутствие представителя прокурора Таврического района, извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Таврического района проведена проверка исполнения законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в деятельности ООО «<...>».

Пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках) установлено, что настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения.

Согласно части 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 (далее – положение о закупке).

В соответствии с частью 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.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

В соответствии с частью 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

Приказом директора ООО «<...>» от 20.04.2016 № 51 утверждено положение о закупках товаров, работ и услуг ООО «<...>» (далее - Положение о закупках).

Согласно п. 1.4 Положения о закупках, Положение о закупках не распространяется на следующие отношения с контрагентами:

- приобретение продукции, сумма которой составляет менее 100 000 (сто тысяч) рублей без учета НДС;
- осуществление размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
- привлечение заемного капитала (в том числе привлечение кредитов, займов и т.п.);
- участие, изменение размера участия и прекращение участия предприятия в других организациях, а также принятие решений о совершении сделок, которые приведут или могут привести к приобретению акций или долей в уставном капитале других хозяйственных обществ, а также отчуждению или обременению принадлежащих предприятию акций или долей в уставном капитале других хозяйственных обществ;
- конверсионные операции, услуги расчетно-кассового обслуживания, договоры банковского счета, прочие услуги банков и финансово-кредитных учреждений, связанные с осуществлением расчетов;

- финансовые вложения, выдача ссуд, займов;

- иные операции, направленные на организацию и реализацию перечисленных в данном пункте мероприятий (операций);

- совершение сделок согласно указаниям, содержащимся в принимаемых учредителем решениях.

В ходе проверки прокуратурой Таврического района установлено, что в соответствии с Уставом ООО «<...>», утвержденным решением общего собрания участников ООО «<...>» от 13.02.2017 № 161 ООО (далее – Устав) «<...>» осуществляет регулируемый вид деятельности в сфере теплоснабжения, в том числе производство тепловой энергии, передача и распределение тепловой энергии, поставка (продажа) тепловой энергии по установленным тарифам, деятельность по эксплуатации тепловых сетей.

В ходе проверки установлено, что 10.01.2017 ООО «<...>» заключен договор купли-продажи № 8 с ООО «<...>» на покупку автомобиля LADA Granta, сумма договора составляет 454 280 (четыреста пятьдесят четыре тысячи двести восемьдесят) рублей 00 копеек, с учетом НДС.

В нарушение требований, предусмотренных частью 5, частью 15 статьи 4 Закона о закупках указанная закупка проведена без конкурсных процедур, в том числе без размещения в единой информационной системе (далее - ЕИС) извещения о закупке, документации о закупке, проекта договора.

Также без размещения в ЕИС извещения о закупке, документации о закупке, проекта договора заключены:

- договор № 2/17 поставки товара с ООО «<...>» от 27.01.2017, сумма договора составляет 700 000, 00 (семьсот тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18 %;

- договор № 59 с ООО «<...>» от 02.05.2017, сумма договора 189202, 13 (сто восемьдесят девять тысяч двести два) рубля 13 копеек, в том числе НДС 18%;

- договор № 06 на оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту инженерных систем отопления с ООО «<...>» от 18.09.2017, ежемесячная сумма расходов составляет 205, 00 (двести пять тысяч) рублей 00 копеек.

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, влечет административную ответственность по части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

По факту данного административного правонарушения прокурором района 26.12.2017 вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в отношении должностного лица – директора ООО «<...>» <...>

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление прокурора Таврического района было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора ООО «<...>» <...>

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 10.01.2018 № АП-02-2018/05.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 12.01.2018 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.

Должностным лицом установлено, что в соответствии с пунктом 3.5 Устава единоличным исполнительным органом общества является директор Общества, избираемый Общим собранием участников Общества в целях осуществления текущего руководства деятельностью.

Директор осуществляет следующие функции, в том числе:

– без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Приказом (распоряжением) о приеме на работу № 109-к от 28.09.2012, подписанным председателем общего собрания учредителей ООО «<...>» на должность директора ООО «<...>» назначен <...>

Таким образом, <...> в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом, в нарушение требований действующего законодательства совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена 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.

При рассмотрении 12.01.2018 административного дела № АП-02-2018/05 от защитника лица, привлекаемого к административной ответственности, поступило ходатайство о замене административного штрафа, предусмотренного санкцией ч.5 ст. 7.32.3 КоАП РФ на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ, в связи с тем, что ООО «<...>» является субъектом малого предпринимательства, которое должностным лицом было удовлетворено.

Должностное лицо Омского УФАС России, выслушав пояснения защитника, изучив имеющиеся в материалах дела доказательства, пришло к выводу о том, что должностное лицо ООО «<...>» - директор ООО «<...>» <...> нарушило обязательные требования, установленные Законом о закупках, за нарушение которых частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 состоит в размещении информации, подлежащей размещению в ЕИС, в соответствии с Законом о закупках, а также место, время и способ совершения должностным лицом ООО «<...>» <...> подтверждается находящимися в материалах дела № АП-02-2018/05 доказательствами:

- договором купли-продажи № 8 с ООО «<...>» на покупку автомобиля LADA Granta, сумма договора составляет 454 280 (четыреста пятьдесят четыре тысячи двести восемьдесят) рублей 00 копеек, с учетом НДС.

- договором № 2/17 поставки товара с ООО «<...>» от 27.01.2017, сумма договора составляет 700 000, 00 (семьсот тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18 %;

- договором № 59 с ООО «<...>» от 02.05.2017, сумма договора 189202, 13 (сто восемьдесят

девять тысяч двести два) рубля 13 копеек, в том числе НДС 18%;

- договором № 06 на оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту инженерных систем отопления с ООО «<...>» от 18.09.2017, ежемесячная сумма расходов составляет 205, 00 (двести пять тысяч) рублей 00 копеек;

- Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «<...>»;

- постановлением прокурора Таврического района от 26.12.2017 и другими материалами административного дела.

Административное правонарушение совершено 10.01.2017, 27.01.2017, 02.05.2017, 18.09.2017 по месту нахождения ООО «<...>»: <...>

При рассмотрении 12.01.2018 дела об административном правонарушении № АП-02-2018/05 учтено, что <...>, являясь должностным лицом, имел возможность не нарушать нормы Закона о закупках, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Доказательств того, что директором «<...>» <...> 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 части 5 статьи 4 Закона о закупках, в материалы дела не представлены.

Таким образом, имеющиеся в деле № АП-02-2017/05 материалы свидетельствуют о том, что нарушение ООО «<...>» части 5 статьи 4 Закона о закупках, произошло по вине должностного лица ООО «<...>» – директора ООО «<...>» <...>

Учитывая изложенное, вина должностного лица ООО «<...>» – директора ООО «<...>» <...>. в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена, оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо последствий правонарушения. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий (бездействия), в пренебрежительном отношении должностного лица - директора ООО «<...>» - <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей в сфере соблюдения Закона о закупках.

При рассмотрении дела установлены обстоятельства, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, смягчающие административную ответственность, а именно:

- раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

При рассмотрении дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

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

Вместе с тем, согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства по состоянию на 12.01.2018 ООО «<...>» является субъектом малого и среднего предпринимательства (малое предприятие).

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, 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](#) настоящего 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](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2, 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](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено 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 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного должностным лицом- директором ООО «Расчетный центр» 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 юридического 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, 4.1.1, 9.15, 23.48, 26.1, 29.9, 29.10, а также статьями 1.7, 2.1, 3.2, 3.4, 4.1 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать должностное лицо – директора ООО «<...>» (ИНН 5534021221 ОГРН 1105509000354) <...> 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 статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном

правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления <...>