

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-1418/2021

об административном правонарушении

«12» августа 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-1418/2021, возбужденного в отношении юридического лица государственного автономного учреждения здравоохранения «Кузбасская областная детская клиническая больница имени Ю.А. Атаманова» (далее – ГАУЗ КОДКБ, Заказчик), юридический адрес: 650056, г. Кемерово, ул. Ворошилова, 21; ИНН 4205384517, ОГРН 1194205020283, КПП 420501001; дата регистрации 01.10.2019, по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

11.03.2021 г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт ЕИС) было опубликовано Извещение под № 32110069999 о проведении открытого запроса ценовых предложений на право заключения договора на поставку детской молочной смеси (далее – Закупка).

29.03.2021 г. по результатам рассмотрения жалобы, в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) было принято решение о признании ГАУЗ КОДКБ нарушившим требования пункта 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также о передаче материалов жалобы должностному лицу Кемеровского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Заказчика - ГАУЗ КОДКБ.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской

Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В Извещении и Информационной карте Документации по позиции № 1 «Сухая адаптированная смесь, для питания недоношенных детей с рождения» пункта 7 «Описание объекта закупки» в качестве единицы измерения показателя «фолиевая кислота» Заказчик определил «мг/100мл».

Вместе с тем, согласно действующим техническим регламентам Таможенного союза, а именно: ТР ТС 027/2012 «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания», принятому решением Совета Евразийской экономической комиссии от 15.06.2012 № 34 (Приложении № 3 к данному Регламенту) и ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», принятому решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67 (Приложении № 14 к данному Регламенту) (далее - ТР ТС 033/2013) в разделах о пищевой ценности продукции (сухие молочные смеси для питания детей раннего возраста) по группе «Витамины» единицей измерения по показателю «фолиевая кислота» (Вс) установлено «мкг/л».

Таким образом, установление Заказчиком в Информационной карте Документации по позиции № 1 пункта 7 «Описание объекта закупки» в качестве единицы измерения показателя «фолиевая кислота» «мг/100мл» приводит к несоответствию Документации требованиям вышеперечисленных Технических регламентов Таможенного союза и ограничению количества участников данной Закупки, а также противоречит требованиям Положения о закупках и пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик по всем пяти позициям Информационной карты Документации в отношении требований по упаковке закупаемого товара использовал нестандартные показатели (характеристики) в виде наименования «жестяная банка», а также по позициям № 1 и № 3 установил требование в виде «герметично закрывающаяся после вскрытия с укупорочным устройством».

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-424/2021 Комиссией установлено, что в пункте 7 «Описание объекта закупки» Информационной карты Документации в части требований к размерам, упаковке, отгрузке товара указано следующее: Поставщик обеспечивает упаковку товара, способную предотвратить его повреждение или порчу во время хранения и транспортировки до Заказчика,

пункты 1, 3 - жестяная банка весом нетто не менее 400 грамм;

пункты 2, 4-5 - жестяная банка весом нетто не менее 350 грамм.

Кроме того, по позициям № 1 и № 3 пункта 7 Информационной карты в требованиях к техническим характеристикам товара, работы, услуги Заказчик дополнительно

указал требования в виде «герметично закрывающаяся после вскрытия с укупорочным устройством».

Согласно пункту 4 статьи 1 ТР ТС 005/2011 «О безопасности упаковки», утвержденному решением Комиссии Таможенного союза от 16.08.2011 № 769 (далее - ТР ТС 005/2011) установлено, что упаковка подразделяется по используемым материалам на следующие типы: металлическая; полимерная; бумажная и картонная; стеклянная; деревянная; из комбинированных материалов; из текстильных материалов; керамическая.

В соответствии с подпунктом а) пункта 61 ТР ТС 033/2013 адаптированные или частично адаптированные начальные или последующие молочные смеси (в том числе сухие), для детей раннего возраста, должны выпускаться в обращение на таможенной территории Таможенного союза только фасованными и упакованными в герметичную мелкоштучную упаковку, не превышающую объем (или массу) в 1 кг.

Комиссией установлено, что в вышеназванных Технических регламентах Таможенного союза, иных нормативных документах отсутствуют технические характеристики упаковки товара, включая тип используемого материала, в виде жестяной банки с герметично закрывающимся после вскрытия укупорочным устройством.

Из вышеуказанного следует, что Заказчик при установлении в Документации требований к упаковке товара (сухие детские адаптированные молочные смеси) в части типа материала и герметичности упаковки должен был руководствоваться положениями технических регламентов Таможенного союза, а именно: ТР ТС 005/2011 и ТР ТС 033/2013.

Таким образом, установленные в Информационной карте Документации в пункте 7 «Описание объекта закупки» условия, предъявляемые к упаковке и техническим характеристикам поставляемого товара, а именно: «жестяная банка весом нетто не менее 350 г. или не менее 400 г.» и «герметично закрывающаяся после вскрытия с укупорочным устройством» не позволяют предложить альтернативную продукцию, ограничивают количество участников Закупки и противоречат требованиям пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии со статьей 7 Закона о закупках за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг, является административным правонарушением и предусматривает административную ответственность.

Таким образом, вышеуказанные действия ГАУЗ КОДКБ содержат состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг.

Дата совершения правонарушения: 11.03.2021 г., т.е. дата утверждения Документации о закупке.

Место совершения правонарушения: фактический адрес заказчика закупки - ГАУЗ «КОДКБ» 650056, г. Кемерово, ул. Ворошилова, 21.

30.06.2021 г. в адрес ГАУЗ КОДКБ было направлено уведомление о составлении протокола по делу об административном правонарушении (исх. № 05/1448 э), согласно которому законному представителю ГАУЗ КОДКБ надлежало явиться 20.07.2021 г. в 11 часов 00 минут для составления и подписания протокола об административном правонарушении. Подтверждение о получении законным представителем ГАУЗ КОДКБ вышеуказанного уведомления о составлении протокола об административном правонарушении отсутствует.

На процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении 20.07.2021 г. в 11 часов 00 минут законный представитель ГАУЗ КОДКБ не явился, защитника не направил.

В адрес ГАУЗ КОДКБ было направлено повторное уведомление о составлении протокола по делу об административном правонарушении (исх. № 05/7273 от 21.07.2021), согласно которому законному представителю ГАУЗ КОДКБ надлежало явиться 30.07.2021 г. в 10 часов 00 минут для составления и подписания протокола об административном правонарушении. Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении получено законным представителем ГАУЗ КОДКБ, что подтверждается материалами дела.

На процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении 30.07.2021 г. в 10 часов 00 минут законный представитель ГАУЗ КОДКБ, надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени составления и подписания протокола не явился, направив защитника по доверенности <...> (доверенность от <...> № <...>), в присутствии которого был составлен и подписан протокол по делу № 042/04/7.32.3-1418/2021 об административном правонарушении.

В протоколе по делу об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-1418/2021 защитником по доверенности <...> была сделана запись, о том, что с нарушением части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ не согласен. Копия протокола по данному делу была вручена защитнику по доверенности <...> лично под роспись, а также направлена письмом в адрес ГАУЗ КОДКБ.

Определением от 30.07.2021 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-1418/2021 об административном правонарушении (исх. № 05/7598) были назначены дата и время рассмотрения дела, 12.08.2021 г. в 13 часов 30 минут с использованием системы видеоконференцсвязи. Копия данного определения направлена письмом в адрес ГАУЗ КОДКБ. Копия протокола и копия определения о назначении даты и времени рассмотрения дела получены законным представителем ГАУЗ КОДКБ, что подтверждается материалами дела.

В назначенное время 12.08.2021 г. на рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-1418/2021 об административном правонарушении с использованием системы видеоконференцсвязи законный представитель ГАУЗ КОДКБ не явился, направив защитника по доверенности (от <...> № <...>) <...>.

12.08.2021 г. в 13 часов 30 минут в присутствии защитника по доверенности Зайцева А.М. было рассмотрено дело № 042/04/7.32.3-1418/2021 об административном правонарушении. При рассмотрении данного дела представитель по доверенности <...> факт совершения административного правонарушения не признал.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя ГАУЗ КОДКБ, заместитель руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ГАУЗ КОДКБ в части установления Заказчиком в Информационной карте Документации по позиции № 1 пункта 7 «Описание объекта закупки» в качестве единицы измерения показателя «фолиевая кислота» «мг/100мл» приводит к несоответствию Документации требованиям вышеперечисленных Технических регламентов Таможенного союза и ограничению количества участников данной Закупки, а также установления в Информационной карте Документации в пункте 7 «Описание объекта закупки» условия, предъявляемые к упаковке и техническим характеристикам поставляемого товара, а именно: «жестяная банка весом нетто не менее 350 г. или не менее 400 г.» и «герметично закрывающаяся после вскрытия с укупорочным устройством» не позволяют предложить альтернативную продукцию, ограничивают количество участников Закупки и противоречат требованиям пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках и влекут наложение административного взыскания, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 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 настоящим Кодексом или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у ГАУЗ КОДКБ имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным учреждением всех зависящих мер по соблюдению законодательства РФ предпринято не было.

ГАУЗ КОДКБ документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования частей 5, 11 статьи 4 Закона о закупках, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Выявленные нарушения свидетельствуют об отсутствии со стороны ГАУЗ КОДКБ надлежащего контроля за соблюдением исполнения соответствующих публично-правовых обязанностей.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания, допущенного ГАУЗ КОДКБ правонарушения, малозначительным.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась, прежде всего, в ненадлежащем исполнении своих публично-правовых обязанностей заказчика товаров, работ, услуг, что посягает на установленный законодательством РФ порядок проведения закупок для нужд ГАУЗ КОДКБ. Кроме того, состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении ГАУЗ КОДКБ к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Учитывая вышеизложенное, по мнению заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, основания применения положений статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом деле отсутствуют.

Срок давности привлечения ГАУЗ КОДКБ к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение ФЗ № 223-ФЗ, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истечет 11.03.2022 г.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, норму статьи 4.1.1 КоАП РФ.

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 настоящего Кодекса или закона субъекта РФ 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная РФ, субъектом РФ или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

В рассматриваемом случае ГАУЗ КОДКБ является некоммерческой организацией, автономным учреждением.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень смягчающих вину обстоятельств, включая раскаяние лица; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов РФ об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России пришла к выводу о наличии смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ ГАУЗ КОДКБ впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину ГАУЗ КОДКБ доказанной, а действия верно квалифицированными по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ГАУЗ КОДКБ статуса некоммерческой организации, отсутствие 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 РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие нанесенного участникам закупки имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. признать государственное автономное учреждение здравоохранения «Кузбасская областная детская клиническая больница имени Ю.А. Атаманова» (юридический адрес: 650056, г. Кемерово, ул. Ворошилова, 21; ИНН 4205384517, ОГРН 1194205020283, КПП 420501001; дата регистрации 01.10.2019) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ;

2. наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и 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.

Согласно части 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