

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 64А-03/17

14 ноября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 64А-03/17, возбужденного в отношении директора филиала ФГП ВО ЖДТ России на ЮУЖД по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Челябинским УФАС России при проведении внеплановой проверки в порядке, предусмотренном статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), в результате рассмотрения жалобы ООО «ЭСТЕХ» на действия ФГП «ВО ЖДТ России» (Филиал ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД») (далее также - Заказчик) при проведении электронного аукциона на поставку 24740 литров сжиженного углеводородного газа для заправки через сеть АГЗС автомобилей Оренбургского отряда филиала Предприятия на Южно-Уральской железной дороге (извещение № 0500400000517000718) (далее – Аукцион) в действиях ФГП «ВО ЖДТ России» выявлены нарушения части 5, части 6 статьи 31, части 3 статьи 33, пункта 7, пункта 8 статьи 42, пункта 6 части 5, части 5 статьи 63, пункта 1, пункта 2 части 1 статьи 64, части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭСТЕХ» (далее также - Общество) на действия ФГП «ВО ЖДТ России» (Филиал ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД») при проведении Аукциона (извещение № 0500400000517000718).

Извещение о проведении Аукциона опубликовано на официальном сайте и на электронной площадке 31.07.2017.

Начальная (максимальная) цена контракта – 499 900,00 рублей, в том числе

НДС 18%.

Дата и время начала подачи заявок: 31.07.2017 14:57

Дата и время окончания подачи заявок: 08.08.2017 14:00.

Выявленные должностным лицом Челябинского УФАС России в действиях нарушения законодательства о контрактной системе выразились в следующем.

1. В соответствии с требованиями части 5 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки должно содержать информацию об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1 указанной статьи, а также перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 и частью 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Извещение об осуществлении закупки, сформированное на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, не содержит исчерпывающий перечень требований к участникам. При этом указывает на формулировку: единые требования к участникам (в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ), требования к участникам закупок в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ, предусмотренную функционалом официального сайта.

Вместе с тем, указание на данную формулировку не является надлежащим исполнением требований части 5 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, поскольку определить из данной формулировки исчерпывающий перечень требований к участнику закупки, соответствующий как законодательству о контрактной системе, так и самому объекту закупки не представляется возможным.

2. В соответствии с пунктом 7 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, информация о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом).

Исходя из содержания части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе указанная информация должна быть отражена в извещении о проведении электронного аукциона.

В пункте 7 информационной карты (раздел II документации) установлен порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а именно: внесение денежных средств в качестве

обеспечения заявки на участие в аукционе осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 44 Закона № 44-ФЗ.

Реквизиты счета для внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок участников аукциона: средства обеспечения заявок перечисляются по банковским реквизитам оператора электронной площадки в соответствии с инструкцией, размещенной на электронной площадке в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

В извещении об аукционе в разделе «порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок» указано - обеспечение заявки.

То есть фактически порядок предоставления обеспечения заявок в извещении отсутствует.

Таким образом, в нарушение пункта 7 статьи 42, части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона не указан порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок.

3. В соответствии с пунктом 8 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядке предоставления такого обеспечения, требованиях к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 Закона о контрактной системе), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 Закона о контрактной системе.

Исходя из содержания части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе указанная информация должна быть отражена в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Пунктом 8 информационной карты (раздел II документации) установлен размер обеспечения исполнения контракта, порядок его предоставления и требования к нему, а именно: 10 % начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 49990 (Сорок девять тысяч девятьсот девяносто) рублей 00 копеек (НДС не облагается).

Порядок предоставления обеспечения контракта и требования к нему указаны в пункте 19 раздела «Общие положения» настоящей документации.

Пунктом 19 документации установлено, что контракт заключается после

предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

Размер обеспечения исполнения контракта составляет: 49990 (Сорок девять тысяч девятьсот девяносто) рублей 00 копеек (НДС не облагается) – 10% начальной (максимальной) цены контракта.

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный Заказчиком счет.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Также указаны реквизиты счета для перечисления денежных средств, в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту.

Подпунктом 19.9 пункта 19 документации установлены требования к банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту.

В извещении об аукционе в разделе «порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта» указано - обеспечение контракта.

То есть фактически порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта в извещении отсутствует.

Таким образом, в нарушение пункта 8 статьи 42, части 5 статьи 63, части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона не указан порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к такому обеспечению, а также информация о банковском сопровождении контракта.

4. В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Исходя из содержания части 5 статьи 31, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации об аукционе устанавливаются, в том числе, требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В подпункте 5.1.1 пункта 5 документации установлены требования о соответствии участника аукциона требованиям установленным частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, в частности: соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки.

Однако, действующим законодательством не предусмотрены требования к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки.

Таким образом, заказчиком нарушено положение части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

5. Согласно пункту 8 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В подпункте 5.1.7 пункта 5 документации установлено требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности.

Однако предметом закупки является поставка сжиженного углеводородного газа, следовательно, установление такого требования является необоснованным.

Таким образом, заказчиком нарушено положение части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

6. Согласно части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе указанный запрет распространяется на проведение электронных аукционов при описании объекта закупки.

Вместе с тем, в разделе III документации установлено следующее:

Все АГЗС поставщика должны соответствовать требованиям действующих ГОСТ, СНиП, ПБ, НПБ и СанПиН и разрешены к эксплуатации.

Поставщик должен иметь АГЗС в г. Оренбург, г. Орск, г. Бузулук. При выборе предпочтение будет отдано поставщику, имеющему сеть АГЗС в Оренбургской области.

Указанные условия фактически отражают требования к наличию у поставщика производственных мощностей, технологического оборудования в нарушение части 3 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

7. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе;

Подпунктом 14.5.1 пункта 14 документации об аукционе предусмотрено наличие в первой части заявок согласия участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией.

Однако в документации об аукционе не содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, следовательно, установленное требование к составу заявки не соответствует предмету закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Утверждение документации об Аукционе с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа в размере 3 000 рублей.

Субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, является должностное лицо заказчика, в рассматриваемом случае должностное лицо филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД».

Должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

На основании приказа ФГП ВО ЖДТ России от 21.02.2012 № 37-н назначен на должность директора филиала «ФГП ВО ЖДТ России на ЮУЖД».

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, составляют действия, направленные на утверждение документации об Аукционе с нарушением требований Закона о контрактной системе.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключаящие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

С субъективной стороны правонарушения, предусмотренные частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности.

Вина выражена в форме неосторожности, связанной с пренебрежительным отношением к исполнению должностных обязанностей.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД» - г. Челябинск, ул. Привокзальная, д. 15.

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения документации об Аукционе - 31.07.2017.

Вина состоит в том, что он, осуществляя административно-хозяйственные и организационно-распорядительные функции в филиале ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД», утвердил документацию об Аукционе с нарушением требований законодательства о контрактной системе, что подтверждается подписью с расшифровкой на титульном листе документации и образует состав административного правонарушения.

Последствиями совершенного административного правонарушения являются: нарушение законодательства о контрактной системе.

Документы, на основании которых построены доказательства, подтверждающие наличие административного правонарушения:

- решение Челябинского УФАС России по делу № 24-03-44/2017;

- материалы дела № 24-03-44/2017.

11.10.2017 начальником отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России составлен протокол № 64А-03/17 об административном правонарушении от 11.10.2017 № 12928/03.

Определением Челябинского УФАС России о продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении № 64А-03/17 и назначении его рассмотрения от 11.10.2017 № 12999/03 рассмотрение дела

назначено на 14.11.2017.

На рассмотрении дела № 64А-03/17., надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела (определение вх. № 700 от 20.10.2017), не явился, направил защитника по доверенности от 14.09.2017.

Рассмотрение материалов дела приводит к следующим выводам.

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.

При рассмотрении настоящего дела должностным лицом Челябинского УФАС России установлено отсутствие оснований для признания правонарушения, совершенного директором филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД» малозначительным и освобождения от административной ответственности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10 от 02.06.2004 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (в редакции постановления № 60 от 20.11.2008.) установлены нормы, конкретизирующие применение положений статьи 2.9 КоАП РФ, согласно которым 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, отсутствие материального ущерба, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства, в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ, учитываются при назначении административного наказания (пункт 18).

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам

конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо антимонопольной службы в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Таким образом, учитывая характер совершенного правонарушения, должностным лицом Челябинского УФАС России принято решение о необходимости наложить на директора филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД» административный штраф.

Согласно части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не выявлено.

При указанных обстоятельствах, должностным лицом Челябинского УФАС России принято решение о наложении на директора филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД» административного штрафа, предусмотренного частью 4.2 статьей 7.30 КоАП РФ, в размере 3 000 (три тысячи) рублей.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23.66, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Наложить на директора филиала ФГП «ВО ЖДТ России» на ЮУЖД» административный штраф в размере 3 000 (три тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен

не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: код КБК 16111602010016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России) отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, уникальный идентификационный номер плательщика 16188111400001004011.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) или [1.1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном [частью 1.1](#) настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) КоАП РФ, не составляется в случае, указанном в [примечании 1 к статье 20.25](#) КоАП РФ (часть 5 статьи 32.2 КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 №

229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления его в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд или вышестоящему должностному лицу в течение 10 дней 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.

Резолютивная часть постановления объявлена 14 ноября 2017 года в присутствии:

- - защитника по доверенности от 14.09.2017 № б/н;
- - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России.

Постановление в полном объеме изготовлено 14.11.2017.