ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 013/04/7.30-566/2019 об административном правонарушении

02 октября 2019 года г. Саранск,

12:00 пр. Ленина, 14

Я, <…..>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении в отношении <…..>, извещенного надлежащим образом (определение о времени и месте рассмотрения дела № 013/04/7.30-566/2019 об административном правонарушении от 26 сентября 2019 года № 632),

в присутствии:

<…..>,

УСТАНОВИЛ:

Рассмотрев 02 августа 2019 года жалобу ООО «Монолит» (далее – Заявитель) на действия Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Национальный исследовательский Мордовский государственный университет им. Н.П. Огарева» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона № 0309100006119000023 на выполнение работ по капитальному ремонту конструкций стен и покрытия учебного корпуса №13 (далее – Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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) установлено следующее.

Заказчиком 28.06.2019 г. в Единой информационной системе в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru, одновременно на сайте ЗАО «Сбербанк-АСТ» размещены извещение и документация о проведении Аукциона № 0309100006119000023 (изменения извещения о проведении электронного аукциона от 12.07.2019 №ИИ1).

Начальная (максимальная) цена контракта: 29 777 550 рублей.

Дата окончания срока подачи заявок: 29.07.2019 10:00 (мск).

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 29.07.2019.

Дата проведения аукциона в электронной форме: 01.08.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 29.07.2019 №0309100006119000023-1 по окончании указанного в извещении о проведении электронного аукциона срока подачи заявок поступило 2 (две) заявки на участие в электронном аукционе под идентификационными номерами 240 и 145, которые допущены к участию в Аукционе.

1. Пунктом 11.5 проекта контракта документации об Аукционе неправомерно

установлено требование о предоставлении подрядчиком оригинала банковской гарантии.

Требования к банковской гарантии установлены статьей 45 Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 8 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия, используемая для целей настоящего Федерального закона, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 настоящей статьи, должны быть включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в части 8.1 настоящей статьи. Такие информация и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. В течение одного рабочего дня после включения таких информации и документов в реестр банковских гарантий банк направляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 утверждены Правила ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий (далее - Постановление).

Пунктом 2 Постановления предусмотрено, что в реестр включаются банковские гарантии, которые выданы банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с пунктом 4 Постановления в реестр включаются информация и документы, указанные в части 9 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также:

а) наименование, местонахождение заказчика, являющегося бенефициаром,

идентификационный номер налогоплательщика;

б) копия документа о внесении изменений в условия банковской гарантии (при наличии);

в) идентификационный код закупки;

г) сведения об отказе заказчика в принятии банковской гарантии (при наличии);

д) иная информация, предусмотренная настоящим Постановлением.

При этом, согласно пункту 8 Постановления информация и документы, указанные в подпунктах "а" - "в" пункта 4 настоящего Постановления, подписываются электронной подписью, вид которой предусмотрен Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", лица, имеющего право действовать от имени банка.

Из дополнительных требований следует, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе, лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, предоставляется победителем закупки в момент подписания проекта контракта усиленной электронной подписью на электронной площадке.

Закон о контрактной системе, вводя электронный документооборот при проведении электронных аукционов в контрактной системе в сфере государственных закупок, в том числе по вопросу о предоставлении обеспечения, обязывает заказчика принять к рассмотрению и рассмотреть по существу электронные образы выполненных на бумажных носителях банковских гарантий, созданные посредством сканирования и подписанные усиленной электронной подписью полномочного сотрудника банка (Приказ Минфина России от 18.12.2013 N 126н "О порядке формирования информации и документов для ведения реестра банковских гарантий" (Зарегистрировано в Минюсте России 31.01.2014 N 31204).

Постановлением утвержден Перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии. Названным перечнем не предусмотрено предоставление бенефициаром оригинала банковской гарантии, выполненного на бумажном носителе, при предъявлении им требования о платеже. По смыслу Постановления такой оригинал не является тем обязательным документом, отсутствие которого позволяет банку не производить выплату.

При таких обстоятельствах условие о необходимости приложения оригинала гарантии противоречит существу законодательного регулирования в сфере обеспечения исполнения государственных контрактов, заключаемых на электронных аукционах, основанного на признании электронного документооборота.

С учетом изложенного Комиссия Мордовского УФАС России приходит к выводу, что в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 1 ст. 45 Закона о контрактной системе, что содержит состав административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. 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.

В силу части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Таким образом, законодательство о контрактной системе предусматривает два вида обеспечения исполнения контракта: в форме банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет.

Заказчиком в пункте 11.1 проекта контракта предусмотрено: «В целях обеспечения исполнения своих обязательств по настоящему Контракту Подрядчик до заключения Контракта предоставляет Заказчику безотзывную банковскую гарантию, выданную банком или иной кредитной организацией, либо передает заказчику в залог денежные средства, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения Контракта, указанном в пункте 11.2 Контракта».

Таким образом, формулировка заказчика о форме обеспечения исполнения контракта «залог денежных средств» не соответствует положениям части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение содержит состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 4.2 ст. 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.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Как следует из примечания к данной статье, под должностным лицом 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, 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.

При таких обстоятельствах в действиях <…..> усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Республика Мордовия, город Саранск, улица Большевистская, дом 68.

Время совершения административного правонарушения – 12 июля 2019 года.

Срок давности привлечения <…..> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина <…..> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела.

При рассмотрении дела об административном правонарушении был рассмотрен вопрос о малозначительности совершенного правонарушения. Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, не предусматривает наступления общественно-опасных последствий как основания для привлечения к административной ответственности.

Существенная угроза общественным отношениям, интересам государственной политики в области осуществления закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, заключается в пренебрежительном отношении должностного лица заказчика, в отношении которого было возбуждено дело об административном правонарушении, к исполнению возложенных на него обязанностей, и к требованиям Закона о контрактной системе.

В данном случае характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя и угроза охраняемых государством интересов не свидетельствуют о малозначительности правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Таким образом, должностным лицом Мордовского УФАС России, рассматривающим данное административное дело, оснований для освобождения лица от административного наказания в порядке статьи 2.9 КоАП РФ, не установлено.

В силу статьи 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <…..> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на <…..> административный штраф в размере 3 000 рублей (трех тысяч рублей).

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: (8342) 24-34-62.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также 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 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.

Копию квитанции об оплате необходимо представить в Мордовское УФАС России по тел./факс (8342) 24-34-62, либо по электронной почте to13@fas.gov.ru.