

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-2163/2023

08 августа 2023 года

г. Красноярск

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Красноярского УФАС России Чайкун Игорь Александрович, руководствуясь статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, рассмотрев по месту нахождения Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (г. Красноярск, пр. Мира, 81д) дело № 024/04/7.32.3-2163/2023 о совершении должностным лицом – начальником сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцовым А.С. (далее – Одинцов А.С.), административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило постановление Красноярского транспортного прокурора старшего советника юстиции Кацупия В.В. от 21 июля 2023 о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица - начальника сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцова А.С., по факту

совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг.

Возбуждение дела об административном правонарушении путем составления постановления осуществлено в присутствии должностного лица – начальника сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцова А.С.

Определением Красноярского УФАС России от 27.07.2023 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-2163/2023 об административном правонарушении было назначено на 08.08.2023 в 16:00 часов.

Указанное определение вручено Одинцову А.С. представителем Красноярской транспортной прокуратуры, что подтверждается личной подписью Одинцова А.С.

Таким образом, Одинцов А.С. надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела.

Дело № 024/04/7.32.3-2163/2023 об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие должностного лица – начальника сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцова А.С., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, в присутствии помощника Красноярской транспортной прокуратуры Кислицына Д.С.

Событие административного правонарушения: несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг.

Строительно-монтажным трестом № 13 Филиала АО «РЖДстрой» 13.06.2023 на официальном сайте ЕИС zakupki.gov.ru размещено извещение № 32312479865 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и конкурсная документация на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте «Второй путь на перегоне Береж-Абакумовка Красноярской ж.д.»

В нарушение пункта 3 части 6.1 статьи 3, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон №223-ФЗ) Заказчиком не соблюдены предусмотренные законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требования к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг.

Согласно части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными

законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЖДстрой», утвержденного Решением Совета директоров АО «РЖДстрой» Протокол № 408 от 26 августа 2022 года.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 33 Положения о закупках.

Частью 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

- в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;
- в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)".

Согласно пункту 2 «требование к услугам» технического задания на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте, являющемуся неотъемлемой частью закупочной документации, содержащему описание предмета закупки, заказчиком, в том числе предъявлены следующие требования к машинам и механизмам используемыми при оказании услуги:

- экскаватор-погрузчик, 1,8м3 – карьерный фронтальный погрузчик, грузоподъемность 3000 кг, объем ковша 1,8 куб. м. вес погрузчика 10 500 кг., максимальное вырывное усилие 120 кН., высота выгрузки 2892 мм., дистанция выгрузки 1104 мм;
- экскаватор, 1м3 – давление на грунт КПа (кгс/см²) 44 (0,45), максимальная глубина копания мм 6 670, максимальный радиус копания мм 9 920, максимальная высота выгрузки мм 7 180, усилие резания грунта ковшом, ISO кН / кгс 158 / 16 200;
- экскаватор колесный, с навесным «гидромолотом» - глубина копания, мм: 6250

мм., высота выгрузки, мм: 7250 мм.3, высота подъема, мм: 10050 мм., объем ковша, м3: 1.28 м3 и иным машинам и механизмам.

Аналогичные нарушения в части ограничения конкуренции путем установления технических характеристик к машинам и механизмам, не позволяющим предложить эквивалентную технику, выявлены при проведении филиалом открытого конкурса на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте: «Второй путь на перегоне Береж-Абкумовка Красноярской ж.д.» (номер извещения 32312444007).

В техническом задании вышеуказанного конкурса установлены товарные знаки к используемой технике с указанием слов «или аналог».

В то же время параметры эквивалентности не позволяют предложить иные машины и оборудования, так как не имеют диапазонных значений и соответствуют конкретным маркам машин и оборудования.

В частности, установлены требования с конкретными значениями:

- погрузчик XCMG LW300FN – грузоподъемность 3000 кг, объем ковша 1,8 куб. м., вес погрузчика 10 500 кг, максимальное вырывное усилие 120 кН, высота выгрузки 2892 мм., дистанция выгрузки 1104 мм;

- бульдозер SHANTUI SD16 – ширина/высота отвала, мм 3388/1149 – прямой с гидравлическим перекосом 3556/1120 – сферический (U) 3970/1040 – прямой повторный, преодолеваемый уклон, % 30, высота подъема – 1,095 м, а также к иным машинам и оборудованию.

Учитывая вышеизложенное, должностное лицо Красноярского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации не установлена возможность поставки участниками запросе предложений аналогичной продукции (эквивалента).

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и нарушают часть 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Учитывая изложенное, действия должностного лица – начальника сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцова А.С. выразившиеся в утверждении извещения о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и конкурсной документации на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте № 32312479865 и открытого конкурса на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте: «Второй путь на перегоне Береж-Абакумовка Красноярской ж.д.» № 32312444007 с несоблюдением предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ, нарушают положения части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и содержат состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3

КоАП.

Согласно части 7 статьи 7.32.3 КоАП за 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 предусмотрена административная ответственность.

Место совершения административного правонарушения: г. Красноярск, ул. Ломоносова, 40.

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения извещения о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и конкурсная документация на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте № 32312479865 - 13.06.2023 и извещение о проведении и открытого конкурса и конкурсная документация на оказание услуг по предоставлению строительных машин и механизмов на объекте: «Второй путь на перегоне Береж-Абакумовка Красноярской ж.д.» № 32312444007 - 16.06.2023.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Извещения о проведении конкурсов в электронной форме №№ 32312479865, 32312444007 и конкурсные документации к ним утверждены начальником сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцовым А.С.

В соответствии с общеправовым принципом, закрепленным в части 2 статьи 15 Конституции РФ, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы.

В соответствии с разделом 2 должностной инструкции начальника сектора организации начальника сектора организации закупочной деятельности СМТ № 13 – филиала АО «РЖДстрой» утвержденной 10 июля 2022 исполняющим обязанности управляющего СМТ № 13 филиала АО «РЖДстрой» С.И. Лапо, в функции начальника сектора закупок входит организация и проведение закупочных процедур в соответствии с положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЖДстрой».

При таких обстоятельствах, в действиях должностного лица - начальника сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцова А.С. усматривается состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Объективную сторону состава административного правонарушения образуют действия, выразившиеся в несоблюдении 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.

Объектов данного правонарушения являются общественные отношения, возникающие в сфере закупки товаров, работ, услуг.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется наличием у субъекта вины, которая заключается в том, что лицом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований законодательства при наличии такой возможности.

Субъектом ответственности является должностное лицо заказчика в сфере закупок товаров, работ, услуг.

Из материалов проверки, представленных Красноярской транспортной прокуратурой, следует, что ответственным за размещение извещения о проведении конкурентной процедуры является Одинцов А.С. с вменяемым административным правонарушением он согласен.

На основании вышеизложенного Одинцовым А.С., являющимся должностным лицом, совершено административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Должностное лицо, согласно статье 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательств соблюдения требований законодательства при формировании извещения о проведении конкурентной процедуры в материалы дела об административном правонарушении не представлено.

Статьей 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что давность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленное частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет один год. Следовательно, на момент вынесения настоящего постановления срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Доказательствами по делу являются:

- постановление Красноярской транспортной прокуратуры от 21.06.2023;
- материалы проверки, предоставленные Красноярской транспортной прокуратурой.

В соответствии со статьей 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение

административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие обстоятельства: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях; характер административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

При рассмотрении дела установлено наличие следующих обстоятельств, смягчающих административную ответственность: совершение административного правонарушения впервые, раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

В соответствии со статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за впервые совершенное административное правонарушение наказание назначается в виде предупреждения.

Согласно части 1 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица.

При этом согласно части 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Положениями статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что замена административного штрафа предупреждением возможна, если лицо впервые совершило административное правонарушение, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Одинцов А.С. административное правонарушение, предусмотренное частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, совершил впервые, в результате совершенного административного правонарушения отсутствовало последствие в виде причинения вреда, 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 причинения имущественного ущерба.

Доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения, в материалы дела не представлено.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Действия, совершенные Одинцовым А.С. повлекли несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг.

В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как

малозначительное.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1.1, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – начальника сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцова Артема Сергеевича виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить должностному лицу – начальнику сектора закупочной деятельности Строительно-монтажного треста № 13 Филиала АО «РЖДстрой» Одинцову Артему Сергеевичу административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту нахождения лица, привлекаемого к административной ответственности, в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

