

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-845/2021

об административном правонарушении

«28» мая 2021

ул. Ноградская, 5 г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 042/04/7.32.3-845/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении муниципального бюджетного учреждения «Комбинат питания» (юридический адрес: 654055, г. Новокузнецк, Томский проезд, д. 9, ОГРН 1064221008136, ИНН 4220031675 КПП: 422001001, дата регистрации юридического лица 07.09.2006) по факту совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), при участии в рассмотрении дела об административном правонарушении посредством видеоконференцсвязи представителя МБУ «Комбинат питания» <...> (доверенность от 29.04.2021 № 9)

УСТАНОВИЛА:

С 30.03.2021 05:42:47 по 31.03.2021 05:57:05 муниципальным бюджетным учреждением «Комбинат питания» (далее - МБУ «Комбинат питания») на портале Поставщиков города Москвы по адресу: <https://zakupki.mos.ru>, была объявлена котировочная сессия № 9018321 на закупку масла сладко-сливочного на сумму 2 964 000 руб.

МБУ «Комбинат питания» проводило котировочную сессию в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По результатам проведения котировочной сессии победителем стало ООО «Агро» с ценовым предложением 2 741 700 руб.

01.04.2021 МБУ «Комбинат питания» направило в адрес ООО «АГРО» на подписание договор.

02.04.2021 ООО «Агро» выяснило, что условия, присланного для подписания договора и условия проекта договора, размещенного при проведении закупки существенно отличаются и направило в адрес МБУ «Комбинат питания» протокол разногласий.

05.04.2021 г. от МБУ «Комбинат питания» в адрес ООО «Агро» поступил полный отказ от заключения договора.

Согласно п. 1.24 Регламента информационного взаимодействия с использованием автоматизированной информационной системы «Портал поставщиков», утвержденного Приказом Департамента от 01.12.2020 № 70-01-176/20 (далее - Регламент), предложение (оферта) – адресованное одному лицу или неопределенному кругу лиц предложение, содержащее существенные условия контракта (договора), подразумевающее обязанность лица, делающего

предложение, заключить контракт (договор) на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, или с конкретным лицом, при направлении предложения конкретному заказчику. Срок действия предложений поставщиков не должен превышать трех месяцев с момента публикации на Портале. Информация, содержащаяся в предложениях поставщиков, может быть использована другими пользователями для работы на Портале.

Согласно пункта 2.1 Регламента, все документы, выпускаемые в рамках работы Портала, не должны противоречить Регламенту.

Согласно п. 6.1.6.5. Регламента Заказчик и поставщик в срок не позднее девяти рабочих дней с даты формирования и подписания победителем предложения (оферты) должны согласовать и подписать проект контракта (договора) согласно установленному порядку. Изменение существенных условий контракта (договора) не допускается.

Из анализа условий проекта договора, размещенного на Портале поставщиков, при проведении котировочной сессии и условий проекта договора, направленного МБУ «Комбинат питания» в адрес ООО «Агро», Кемеровским УФАС России установлено, что условия договора существенно отличаются в пунктах 2.2, 2.5, 3.1.6, 3.2.5, 3.2.6, 3.2.7, 5.4, а именно: в п.2.2 изменено время поставки товара, в пунктах 2.5 и 3.1.6 заказчиком включено дополнительное требование ветеринарные справки, пункты 3.2.5, 3.2.6 3.2,7 договора и во все отсутствовали.

На основании вышеизложенного, Кемеровское УФАС России приходит к выводу, что МБУ «Комбинат питания» необоснованно включило в проект договора дополнительные требования к поставщику ООО «Агро», которые ранее не были предусмотрены.

Частью 8 ст. 7.32.3. КоАП РФ предусмотрена ответственность за предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг.

Вышеуказанные действия МБУ «Комбинат питания» (ИНН 4220031675) содержат состав и событие административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: г. Новокузнецк, проезд Томский, 9.

Дата совершения правонарушения: 01.04.2021

Уведомлением о составлении протокола исх. № 05/4041 от 26.04.2021 процедура составления и подписания настоящего протокола была назначена на 18.05.2021 на 13 часов 30 минут.

18.05.2021 г. законный представитель МБУ «Комбинат питания» надлежащим образом извещенный о времени, дате и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении не явился, направил защитника <...> (доверенность от 29.04.2021 № 9).

18.05.2021 г. законный представитель ООО «Агро» надлежащим образом извещенный о времени, дате и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении не явился, защитника не направил.

В протоколе защитником собственноручно сделана запись: «Действительно 30.03.2021 объявлена котировочная сессия на закупку, по результатам ООО «Агро» признан победителем. 01.04.2021 направлен проект договора с внесенными изменениями в части качества товара и сроков-графика поставки, данный проект не был подписан поставщиком, ими направлен протокол разногласий. 05.04.21 ответственным за закупку должностным лицом поставщику направлен отказ от заключения договора. К должностному лицу применено дисциплинарное взыскание по данному факту. Проведены мероприятия в целях устранения нарушения».

Копии документов приложены в материалы дела (вх.2217 от 18.05.2021).

Определением от 19.05.2021 г. дело № 042/04/7.32.3-845/2021 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению с использованием систем видеоконференцсвязи на 28.05.2021 г. на 10 часов 00 минут.

28.05.2021 г. ООО «Агро» заявило, что не имеет каких либо имущественных претензий к МБУ «Комбинат питания» по поводу проведенной котировочной сессии, по результатам которой составлен протокол об административном правонарушении и просит применить к МБУ «Комбинат питания» минимально возможное наказание. А также ООО «Агро» направило ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении без участия представителя ООО «Агро» (вх. 3777э).

28.05.2021 г. законный представитель МБУ «Комбинат питания» надлежащим образом извещенный о времени, дате и месте рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-845/2021 об административном правонарушении не обеспечил подключение к рассмотрению дела об административном правонарушении посредством видеоконференцсвязи, подключился защитник <...> (доверенность от 29.04.2021 № 9).

28.05.2021 на рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-845/2021 об административном правонарушении защитник <...> поддержал доводы, изложенные ранее в протоколе.

Дополнительно пояснила, что в период 2020-2021 г.г. в МБУ «Комбинат питания» произошла смена персонала – ответственных лиц в области закупок, в связи с чем, были допущены нарушения процедуры согласования условий договора с ООО «Агро».

В связи с тем, что МБУ «Комбинат питания» является бюджетным учреждением, осуществляющим деятельность в пределах муниципального задания и доведенных лимитов просим применить статью 4.1.1 КоАП РФ, заменить штраф на предупреждение.

Ранее, МБУ «Комбинат питания» к административной ответственности по ст. 7.32.3 КоАП РФ не привлекалось, со стороны контрагента претензии по факту нарушения, отсутствуют.

Письменные пояснения защитника <...> приобщены к материалам дела (от 28.05.2021 вх. 3770э).

Изучив материалы дела, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия МБУ «Комбинат питания» в части необоснованного включения в проект договора дополнительных требований к поставщику ООО «Агро», которые ранее не были предусмотрены, содержат состав и событие административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Частью 8 ст. 7.32.3. КоАП РФ предусмотрена ответственность за предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг.

Согласно статье 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у МБУ «Комбинат питания» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

МБУ «Комбинат питания» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования законодательства в сфере о закупок товаров, работ, услуг, 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 МБУ «Комбинат питания» надлежащего контроля за соблюдением, исполнением закупочной деятельности в порядке, установленном Положением, а также законодательства в сфере о закупок товаров, работ, услуг, следовательно, в действиях Общества

содержится состав вменяемого административного правонарушения.

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

Должностное лицо Кемеровского УФАС России приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного МБУ «Комбинат питания», малозначительным.

По смыслу названных норм и разъяснений оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Категория малозначительности относится к числу оценочных, в связи с чем, определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств совершенного правонарушения. Таким образом, малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения заключается, в части необоснованного включения МБУ «Комбинат питания» в проект договора дополнительных требований к поставщику ООО «Агро», которые ранее не были предусмотрены, что в свою очередь приводит к нарушению законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Законный представитель МБУ «Комбинат питания» не представил доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Данные действия МБУ «Комбинат питания» свидетельствуют о пренебрежительном отношении к установленным законодательством РФ требованиям.

Таким образом, у заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, отсутствуют основания для применения к рассматриваемой ситуации положений статьи 2.9 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Факт совершения МБУ «Комбинат питания» административного правонарушения подтверждается протоколом по делу № 042/04/7.32.3-845/2021 об административном правонарушении, а также материалами дела.

Таким образом, срок давности привлечения МБУ «Комбинат питания» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения постановления не истек, истекает 01.04.2022 г.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель

Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, финансовое положение, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая 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 Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность не установлено.

Согласно пункту 19.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно статье 4.6 лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Ранее, 03.02.2019 г. постановлением Кемеровского УФАС России о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 677/05-АДМ-2018 МБУ «Комбинат питания» было признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Штраф оплачен 05.03.2019 в размере 5000 рублей.

На момент вынесения настоящего постановления с момента окончания исполнения постановления о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 677/05-АДМ-2018 прошло более одного

года.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено, соответственно совершение правонарушения МБУ «Комбинат питания» по ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ можно считать впервые.

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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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, 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 настоящего Кодекса.

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 Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину МБУ «Комбинат питания» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у МБУ «Комбинат питания» 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 Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать муниципальное бюджетное учреждение «Комбинат питания» (юридический адрес: 654055, г. Новокузнецк, Томский проезд, д. 9, ОГРН 1064221008136, ИНН 4220031675 КПП: 422001001, дата регистрации юридического лица 07.09.2006) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Наказание в виде административного штрафа муниципальному бюджетному учреждению «Комбинат питания» заменить на предупреждение.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 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.