

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/7.32.3-2037/2020

об административном правонарушении

«26» января 2021

ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-2037/2020, возбужденного в отношении возбужденного в отношении акционерного общества «Кузбасс-Пригород» (юридический адрес: 650004, г. Кемерово, б-р Пионерский, 1; ИНН 4205048280, ОГРН 1034205038780, дата присвоения ОГРН 14.04.2003) (далее – АО «Кузбасс-Пригород»), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника АО «Кузбасс-Пригород» <...> (доверенность № 8 от 25.01.2021 г.) и помощника Кемеровского транспортного прокурора Западно-Сибирской транспортной прокуратуры <...>,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровской транспортной прокуратурой на основании решения Кемеровского транспортного прокурора № 115 от 07.12.2020 проведена проверка исполнения требований федерального законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, по итогам которой выявлены нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Федеральный закон № 223-ФЗ).

В соответствии с ч. 3 ст. 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации банковская гарантия должна быть предоставлена банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (далее в настоящей статье - Перечень). Перечень ведется Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ одним из принципов, которым заказчики руководствуются при осуществлении закупок товаров, работ и услуг является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в

соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В ходе проверки установлены факты завышенных и необоснованных требований к участникам при предоставлении банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения договора.

Так, в документации в рамках закупки 32009010335 на право заключения договора поставки персональных компьютеров установлены требования о предоставлении банковской гарантии одного из установленных перечнем ОАО «РЖД» банков.

В нарушение ч. 3 ст. 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, п. 2 ч. 1 и ч. 6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ пунктом 3.15.7 «Приложения к извещению. Порядок организации проведения закупки» участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, размер собственных средств (капитала) которого («Базель III») по форме 123 на последнюю отчетную дату и в течение предыдущих шести месяцев составляет не менее двадцати миллиардов рублей в соответствии с информацией, размещенной Центральным банком Российской Федерации на сайте www.cbr.ru, или одним из банков, согласно перечню, приведенному на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»).

Таким образом, установление такого требования не является целесообразным при проведении закупочных процедур, а также приводит к ограничению числа участников закупки.

При этом, 22.01.2018 в АО «Кузбасс-Пригород» вносилось представление об устранении нарушений закона № 23/11-03-2018, в котором также указывалось на недопустимость подобной категории нарушений закона, однако мер со стороны АО «Кузбасс-пригород» не принято.

АО «Кузбасс-Пригород» не представлено каких-либо доказательств, подтверждающих принятие юридическим лицом мер по соблюдению вышеуказанных требований законодательства Российской Федерации.

Выявленные нарушения свидетельствуют об отсутствии со стороны АО «Кузбасс-Пригород» надлежащего контроля за соблюдением исполнения соответствующих публично-правовых обязанностей, следовательно, в его действиях содержатся признаки субъективной стороны вменяемого административного правонарушения.

Таким образом, в действиях АО «Кузбасс-Пригород», не выполнившего требования действующего законодательства РФ о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 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.

Дата совершения правонарушения: 19.03.2020.

Место совершения правонарушения: г. Кемерово, ул. Сарыгина, 22.

В соответствии с ч. 7 ст. 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.

11.12.2020 г. и.о. Кемеровского транспортного прокурора вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении АО «Кузбасс-Пригород», по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

14.12.2020 г. постановление и.о. Кемеровского транспортного прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении АО «Кузбасс-Пригород» и материалы проверки исполнения АО «Кузбасс-Пригород» требований федерального законодательства в сфере закупок, товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, поступили в адрес Кемеровского УФАС России.

Определением от 16.12.2020 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-2037/2020 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела 29.12.2020 г. 14 часов 30 мин. Копии определения направлены в адрес АО «Кузбасс-Пригород» и в Кемеровскую транспортную прокуратуру заказными письмами.

29.12.2020 г. законный представитель АО «Кузбасс-Пригород» на рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-2037/2020 об административном правонарушении не явился, защитника не направил.

Сведения о надлежащем уведомлении АО «Кузбасс-Пригород» у Кемеровского УФАС России отсутствовали.

Определением о продлении срока и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении от 29.12.2020 г. срок рассмотрения дела продлен до 29.01.2021 г., рассмотрение дела назначено на 26.01.2021 г. на 14 часов 20 мин.

26.01.2021 г. на рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-2037/2020 об административном правонарушении явился помощник Кемеровского транспортного прокурора Западно-Сибирской транспортной прокуратуры <...> и защитник АО «Кузбасс-Пригород» <...> (доверенность № 8 от 25.01.2021 г.).

При рассмотрении дела № 042/04/7.32.3-2037/2020 об административном

правонарушении помощник Кемеровского транспортного прокурора Западно-Сибирской транспортной прокуратуры на привлечении АО «Кузбасс-Пригород» к административной ответственности настаивал, при этом просил учесть смягчающие обстоятельства, а именно: раскачивание лица, привлекаемого к административной ответственности.

<...> пояснила, что Закупочная документация на право заключения договора поставки персональных компьютеров (извещение № 32009010335) утверждена в соответствии Положением ОАО «РЖД», АО «Кузбасс-Пригород» вину признает, в содеянном правонарушении раскаивается.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника АО «Кузбасс-Пригород», заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия АО «Кузбасс-Пригород», а именно: установление завышенных и необоснованных требований к участникам при предоставлении банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения договора, вступают в противоречие с требованиями ч. 6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ и влекут наложение административного взыскания, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ

В соответствии с ч. 7 ст. 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 юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Согласно ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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 Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

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

АО «Кузбасс-Пригород» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования ч. 6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о

невозможности признания правонарушения, допущенного АО «Кузбасс-Пригород», малозначительным.

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

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что АО «Кузбасс-Пригород» были нарушены положения ч. 6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

Как было установлено проверкой, проведенной Кемеровской транспортной прокуратурой, АО «Кузбасс-Пригород» в документации в рамках закупки № 32009619425 на право заключения договора поставки персональных компьютеров установлены требования о предоставлении банковской гарантии одного из установленных перечнем ОАО «РЖД» банков, что является завышенным и необоснованным требованием к участникам.

Следовательно, положения ст. 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом деле не применимы.

Срок давности привлечения АО «Кузбасс-Пригород» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение Закона о закупках, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 19.03.2021 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В ч. 1 ст. 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, ч. 2 ст. 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.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России пришло к выводу о наличии смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ АО «Кузбасс-Пригород» впервые, а также признание вины в совершенном правонарушении, раскаяние.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину АО «Кузбасс-Пригород» доказанной, а действия верно квалифицированными по ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ и назначает административное наказание в пределах санкции, определенной ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 23.48, ч. 1 ст. 29.9, а также ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать АО «Кузбасс-Пригород» (юридический адрес: 650004, г. Кемерово, б-р Пионерский, 1; ИНН 4205048280, ОГРН 1034205038780, дата присвоения ОГРН 14.04.2003), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

2. Наложить АО «Кузбасс-Пригород» (юридический адрес: 650004, г. Кемерово, б-р Пионерский, 1; ИНН 4205048280, ОГРН 1034205038780, дата присвоения ОГРН 14.04.2003) административный штраф в размере 5 000 (пяти тысяч) рублей.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

КБК 161 1 16 01071 01 9000 140

Юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5

Фактический адрес: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5

Факс 8(3842)36-77-83

УИН 16100500000000839452

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/7.32.3-2037/2020.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

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.

Заместитель руководителя

<...>