

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 19А-03/17

3 августа 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) Козлова Анна Алексеевна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 19А-03/17, о возбужденного в отношении ранее занимавшего должность <...> МП трест «Магнитогорский городской транспорт – автотранспортные перевозки»

о части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Профит плюс» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку топлива дизельного летнего экологического класса К5 (извещение № 0569600000417000001) (далее – аукцион).

Послушав пояснения представителей МП трест «Магнитогорский городской транспорт – автотранспортные перевозки», изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в перечень 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.

Частью 3, 5 статьи 66 Закона о контрактной системе определен исчерпывающий перечень документов и информации, которые могут быть представлены участниками электронного аукциона.

Согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления новых документов и информации, за исключением предусмотренных [частями 3 и 5](#) настоящей статьи документов и информации, не допускается.

В подпункте 9 пункта 2 документации об электронном аукционе указано: «участники, принявшие участие в аукционе должны предоставить справку о наличии топлива на собственных базах или базах, с которыми участник имеет договорные отношения на момент заключения договора».

Между тем, запрашиваемые заказчиком документы отсутствуют в перечне, определенном частями 3, 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в нарушение части 3 статьи 33, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, в документации установлено требование о наличии производственной мощности у участника аукциона, а также о предоставлении документов, не указанных в частях 3, 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.

В пункте 2 документации об аукционе, а также пункт 6.1 проекта контракта содержат положения относительно качества оставляемого товара требованиям ГОСТ, ТУ.

Согласно Федеральному закону от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» технический регламент - документ, в котором устанавливаются обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

Таким образом, требования технического регламента в части качества и безопасности закупаемой продукции имеют обязательный характер применения.

Согласно пункту 1 Постановления Госстандарта РФ от 30.01.2004 № 4 «О национальных стандартах Российской Федерации» установлено, что со дня вступления в силу Федерального закона от 27 декабря 2002 года № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании) признавать национальными стандартами Российской Федерации государственные и межгосударственные стандарты, принятые Госстандартом России до 1 июля 2003 года, которые в соответствии со статьей 12 Закона о техническом регулировании имеют добровольный характер применения.

Технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика и/или изготовителя или по требованию заказчика (потребителя) продукции.

Технические условия разрабатываются на одно конкретное изделие, материал, вещество. Требования, установленные техническими условиями, не должны противоречить обязательным требованиям законодательства Российской Федерации, распространяющиеся на данную продукцию.

Технические условия и стандарты в соответствии с законом о техническом регулировании не являются обязательными для выпуска продукции.

Следовательно, хозяйствующие субъекты обязаны при осуществлении своей деятельности руководствоваться только требованиями Технического регламента, тогда как применение ГОСТов, ТУ носит добровольный характер.

Таким образом, ссылка заказчика в проекте контракта на соответствие качества поставляемого товара требованиям ГОСТ, У несостоятельна.

В связи с чем, в действиях заказчика также выявлено нарушение части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

· Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

· силу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

· согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, казанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

· 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 Закона о контрактной системе и инструкция по ее исполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

· согласно документации об электронном аукционе описание объекта закупки осуществлено согласно спецификации на оставку товара, являющейся Приложением № 1 к документации об аукционе.

· наименование товара – Дизельное топливо летнего типа.

· значения (показатели) товара, которые не могут изменяться – в дизельном топливе не допускается содержание металосодержащих присадок.

· переменные показатели – экологический класс: не менее K5; массовая доля серы: не более 10 мг/кг; цетановое число: не менее 51%.

· единица измерения – л.

· количество – 268 700.

· при этом, как следует из документации об аукционе, качество поставляемого товара должно соответствовать требованиям технического регламента «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», утвержденного постановлением Правительства РФ от 27.02.2008 № 118 и подтверждаться сертификатами и паспортом качества, обязательными для данного вида товара (далее – Технический регламент).

· соответствии с пунктом 10 Технического регламента дизельное топливо должно соответствовать требованиям согласно Приложению N 2.

· Приложением № 2 установлены следующие требования к характеристикам дизельного топлива:

· цетановое число, не менее – 51.

· цетановое число для дизельного топлива для холодного и арктического климата, не менее – 47.

· массовая доля серы, не более – 10 мг/кг.

· температура вспышки в закрытом тигле, не ниже:

· дизельного топлива, за исключением дизельного топлива для арктического климата 40 °С;

· дизельного топлива для арктического климата 30°С.

· массовая доля полициклических углеводородов, не более – 11 процентов.

· предельная температура фильтруемости, не выше:

· дизельного топлива для холодного климата – минус 20°С;

· дизельного топлива для арктического климата - минус 38°С.

· согласно пункту 9.1 «ГОСТ 32511-2013 (EN 590:2009). Межгосударственный стандарт. Топливо дизельное ЕВРО. Технические условия» (введен в действие Приказом Росстандарта от 22.11.2013 N 1870-ст) топливо принимают партиями. Партией считают любое количество продукта, изготовленного в ходе непрерывного технологического процесса, по одной и той же технологической документации, однородного по компонентному составу и показателям качества, сопровождаемого одним документом о качестве (паспортом продукции), выданным при приемке на основании испытания объединенной пробы.

· как следует из паспортов продукции, такие показатели, как «цетановое число», «массовая доля серы», «температура вспышки в закрытом тигле» указываются со словами «не более».

· как следует из документации об аукционе, предложение участника закупки (сведения о предлагаемом для поставки товаре) должно соответствовать требованиям, установленным Приложением №1 к документации об электронном аукционе и должно содержать все показатели товара, содержащиеся в столбцах спецификации, по всем позициям, при этом согласно пункту 29 документации об аукционе столбец № 3 (максимальные и (или) минимальные значения (показатели) товара) содержит переменные значения, которые подлежат конкретизации, т.е. участник закупки в составе заявки на участие в аукционе указывает конкретные показатели характеристик товара, которые не должны содержать двойных предложений, однозначных предложений, слова «не менее», «не более».

· вместе с тем, Законом о контрактной системе не предусмотрена обязанность участника закупки на момент подачи заявки иметь в наличии товар, тем более, что на момент подачи заявки участникам закупки могут быть не известны характеристики топлива, соответствующие техническому регламенту, поскольку значения таких характеристик становятся известными при попытках определенной партии после его производства.

· необходимо отметить, что конкретизация участником закупки в составе заявки значений показателей качества товара может привести к нарушению части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе при заключении контракта и возникновению ложностей при приемке товара, поскольку показатели дизельного топлива, указанные в паспорте, не будут соответствовать указанным показателям, предложенным участником закупки в заявке.

· таким образом, описание объекта закупки осуществлено заказчиком с нарушением части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 4 Закона о контрактной системе.

· соответствии с частью 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.

· согласно части 1.1 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, является

эпосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

· силу части 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности привлечения к административной ответственности по статье 7.30 КоАП РФ исчисляется со дня совершения административного правонарушения, то есть с 20.02.2017 (с даты утверждения документации об электронном аукционе).

· объектом правонарушений по статье 7.30 КоАП РФ является система общественных отношений, связанных с соблюдением предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок требований к содержанию конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений.

· субъектом административной ответственности по данной части является должностное лицо организации, осуществляющей закупку.

· силу статьи 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

· соответствии с примечанием к указанной статье под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, руководители и другие работники иных организаций.

· документация об электронном аукционе утверждена ранее занимавшим должность <...> МП трест «Магнитогорский городской транспорт – автотранспортные перевозки» ***

· аким образом, в действиях *** усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

· соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ выделяется две формы вины – умысел и неосторожность.

· административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (часть 2 статьи 2.2 КоАП РФ).

· ** мог предвидеть возможность наступления вредных последствий ненадлежащего исполнения своих функций, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

· следовательно, административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, совершено *** по неосторожности.

· место совершения административного правонарушения – г. Магнитогорск Челябинской области.

· документы, на основании которых построены доказательства, подтверждающие наличие административного правонарушения:

- решение Челябинского УФАС России по делу № 3-03-44/17 от 13 марта 2017 года;
- материалы дела № 3-03-44/17.

· 04.05.2017 начальником отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России *** по делу об административном правонарушении № 19А-03/17 в отношении *** был составлен протокол об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

· на составление и подписание протокола *** надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении (почтовое уведомление вручено 05.04.2017), не явился, направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

· На рассмотрении дела защитником ***. заявлено устное ходатайство о применении малозначительности и освобождения от административной ответственности.

· При рассмотрении настоящего дела должностным лицом Челябинского УФАС России установлено отсутствие оснований для признания правонарушения, совершенного ***, 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 *** административный штраф.

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

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не выявлены.

При указанных обстоятельствах должностным лицом Челябинского УФАС России принято решение о наложении на *** административного штрафа, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, в размере 3 000 (три тысячи) рублей 00 копеек.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ранее занимавшего должность <...> МП трест «Магнитогорский городской транспорт – автотранспортные перевозки» *** виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Наложить на ранее занимавшего должность <...> МП трест «Магнитогорский городской транспорт – автотранспортные перевозки» *** 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 4010181040000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001. Идентификационный номер <...> .

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 3 августа 2017 года в присутствии:

- *** – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области.

- *** – защитника, действующего по доверенности от 02.08.2017 б/н.

Постановление в полном объеме изготовлено 03.08.2017.