

ПРОТОКОЛ № 012/04/7.30-363/2024

об административном правонарушении

23 мая 2024 года г. Йошкар-Ола

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен главным специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований пункта 3 части 2 статьи 42 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) при проведении закупки на оказание услуг по перевозке пассажиров автобусами по заказам (номер извещения в ЕИС № 0108500000424000884 от 11.03.2024) в отношении должностного лица – специалиста по закупкам ГБУ РМЭ «Дворец молодежи Республики Марий Эл» <...>:

дата и место рождения: <...>;

гражданство: Российская Федерация;

документ, удостоверяющий личность: паспорт серия <...> № <...> выдан <...>;

место регистрации (жительства): <...>;

сведения об иждивенцах: <...>;

контактный

телефон: _____;

подвергалась административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения (в соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ):

_____.

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

Заказчиком, Уполномоченным органом проводился электронный аукцион на

оказание услуг по перевозке пассажиров автобусами по заказам.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика указанной закупки от 21.03.2024 заявка ИП Б. признана не соответствующей по основанию: непредставление информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки (за исключением информации и документов, предусмотренных п. 2 и 3 ч. 6 ст. 43 Закона №44 ФЗ).

В обосновании принятого решения указано, что в нарушение требований раздела 1 приложения № 4 к извещению об осуществлении закупки участником закупки в составе заявки не представлена выписка из реестра лицензий, подтверждающая наличие у участника закупки лицензии на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами.

Пунктом 3 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе также предусматривается, что извещение об осуществлении закупки должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с указанным законом и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Установлено, что приложением № 4 к извещению «Требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкция по ее заполнению» Заказчиком и Уполномоченным органом установлено следующее требование к участникам рассматриваемой закупки: «Требование к участникам закупок в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе: документами, подтверждающими соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона №44-ФЗ являются выписка из реестра лицензий, либо копия акта лицензирующего органа о принятом решении. Виды работ, выполняемые в составе лицензируемого вида деятельности: перевозки пассажиров автобусами лицензиата на основании договора перевозки пассажиров или договора фрахтования транспортного средства (коммерческие перевозки).»

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее — Закон о лицензировании) предусмотрено, что, в том числе, деятельность по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами подлежит лицензированию.

Так, участником закупки - ИП Б. в составе заявки была представлена копия лицензии от 20.06.2019 на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами № АК-21-000440, выданная на основании приказа Среднее-Волжского межрегионального управления государственного автодорожного надзора Федеральной службы по

надзору в сфере транспорта.

По мнению Заказчика, Уполномоченного органа в соответствии с указанной нормой, наличие лицензии возможно подтвердить исключительно выпиской из реестра лицензий, либо копией акта лицензирующего органа о принятом решении.

Вместе с тем, такая позиция Заказчика, Уполномоченного органа является юридически ошибочной.

Так, согласно пункту 2 статьи 3 Закона о лицензировании лицензия – это специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается записью в реестре лицензий.

Лицензия считается предоставленной с момента внесения уполномоченным должностным лицом лицензирующего органа в реестр лицензий записи о предоставлении лицензии (часть 3 статьи 9 Закона о лицензировании).

Согласно части 4 статьи 9 Закона о лицензировании лицензия действует бессрочно.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 21 Закона о лицензировании лицензирующие органы формируют и ведут в электронном виде реестры лицензий на конкретные виды деятельности, лицензирование которых они осуществляют, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. В реестре лицензий должны быть указаны лицензируемый вид деятельности с указанием выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности.

Как следует из части 7 статьи 21 Закона о лицензировании информация по вопросам лицензирования (в том числе сведения, содержащиеся в реестрах лицензий) является открытой, за исключением случаев, если в интересах сохранения государственной или служебной тайны свободный доступ к таким сведениям в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничен.

Доступ к общедоступной информации, содержащейся в реестрах лицензий, обеспечивается лицензирующим органом, ведущим соответствующий реестр лицензий, посредством ее размещения в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", в том числе в форме открытых данных. Данные о лицензиях, содержащиеся в соответствующих реестрах лицензий, получают статус открытых данных при внесении соответствующей записи в соответствующий реестр, который ведется в электронном виде.

В соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 21 Закона о лицензировании сведения о конкретной лицензии по выбору заявителя предоставляются ему также в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, в виде выписки из реестра лицензий, либо в виде копии акта лицензирующего органа о принятом решении, либо в виде справки об отсутствии запрашиваемых сведений, которая выдается в случае отсутствия в реестре лицензий сведений о лицензиях или при невозможности определения конкретного лицензиата. Указанные сведения предоставляются заявителю в срок, не превышающий трех рабочих дней с момента получения заявления о предоставлении таких сведений. Возможность подачи заявления о предоставлении сведений о конкретной лицензии должна быть обеспечена заявителю посредством использования единого портала государственных и муниципальных услуг (за исключением случаев, если лицензирующим органом является федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области противодействия техническим разведкам и технической защиты информации). Дополнительно возможность подачи заявления о предоставлении сведений о конкретной лицензии может быть обеспечена посредством использования региональных порталов государственных и муниципальных услуг и иных информационных систем.

Таким образом, учитывая, что информация о выданных лицензиях (за исключением случаев, если в интересах сохранения государственной или служебной тайны свободный доступ к таким сведениям в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничен) является общедоступной и открытой, выписка из реестра лицензий, либо копия акта лицензирующего органа должна являться подтверждением соответствия участника закупки специальной правоспособности именно тогда, когда информация, содержащаяся в реестре лицензий не является открытой и общедоступной.

Следовательно, участник закупки в целях исполнения требований подпункта «н» пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе может предоставить в составе заявки на участие в закупке любой документ, содержащий сведения, обеспечивающие возможность подтверждения наличия у участника закупки специального разрешения на право осуществления конкретного вида деятельности (лицензии).

При этом подтверждением соответствия участника закупки требованиям, установленным в пункте 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, будет являться наличие соответствующей записи в реестре лицензий, проверку которой заказчик обязан осуществить в силу части 8 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Данный вывод также отражен в письме ФАС России от 09.01.2024 № МШ/211/24.

Установлено, что в электронном сервисе «Реестр лицензий Министерства транспорта Российской Федерации» содержится информация о лицензии на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами за номером № АК-21- 000440, выданная на имя ИП Б., которая является действующей и бессрочной.

Из представленной ИП Б. в материалы дела выписки из реестра лицензий установлено, что необходимая информация о лицензии ИП Б. содержится в указанном реестре и имеет статус «действующая».

Действующее законодательство (подпункт «н» пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе) не ограничивает перечень форм подтверждения наличия у участника закупки специальной правоспособности.

В целях обеспечения конкуренции, равного доступа к государственным и муниципальным закупкам, основанных на принципах справедливости и добросовестности, которые предполагаются участниками гражданских правоотношений, подобный (излишне формальный) подход при осуществлении закупок является не допустимым.

Учитывая, что ИП Б. при участии в обжалуемой закупке представленной копией лицензии подтвердил наличие правоспособности осуществлять деятельность по осуществлению перевозок пассажиров и иных лиц автобусами, признание его заявки несоответствующей является неправомерным и нарушающим требования части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, учитывая тот факт, что комиссия по осуществлению закупок при рассмотрении заявки формально руководствовалась требованиями к содержанию и составу заявок на участие в закупке, которые фактически и привели к неправомерному признанию заявки не соответствующей, Марийское УФАС России признает в действиях заказчика, уполномоченного органа нарушение пункта 3 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

Так, пункт 3 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе запрещает установление требований к содержанию и составу заявок, влекущих за собой ограничение количества участников закупки, соответственно ограничение права участников закупки на выбор формы подтверждения соответствия специальной правоспособности является не законным.

Данное нарушение образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за

соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

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

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается 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 том числе, в государственных организациях.

Согласно сведениям, представленным ГБУ РМЭ «Дворец молодежи Республики Марий Эл» от 20.05.2024 ответственным за формирование (размещение) извещения № 0108500000424000884 от 11.03.2024 лицом являлась <...>.

Приказом ГБУ РМЭ «Дворец молодежи Республики Марий Эл» № 4-к от 30.01.2020 года <...> назначена на должность специалиста по закупкам ГБУ РМЭ «Дворец молодежи Республики Марий Эл» с 30.01.2020 года.

В соответствии с приказом ГБУ РМЭ «Дворец молодежи» №01-03/20.1 от 08.02.2023 года «О создании контрактной службы» <...> назначена руководителем контрактной службы ГБУ РМЭ «Дворец молодежи».

Согласно пункта 2.2.1. должностной инструкции «Специалист по закупкам», утвержденной директором ГБУ РМЭ «Дворец молодежи» 26.12.2022 на специалиста по закупкам возложены обязанности по подготовке и размещению в единой информационной системе извещений об осуществлении закупок, документации о закупках (в случае, если Законом

о контрактной системе предусмотрена документация о закупках), проектов контрактов, подготовке и направлению приглашений принять участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в действиях <...> имеется нарушение, выразившееся в размещении извещения о проведении электронного аукциона нарушения требований пункта 3 части 2 статьи 42, и как следствие состав административного правонарушения по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Санкция части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятнадцати тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.66 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится в 9 часов 40 минут 04 июня 2023 года по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164.

Сообщаем, что **участие в заседании возможно посредством удаленного доступа по ссылке:** <https://fas1.tconf.rt.ru/c/6773993161>.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ <...> разъясняются ее права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Протокол об административном правонарушении составлен посредством

видеоконференцсвязи через программу «TrueConf» по ссылке (<https://fas1.tconf.rt.ru/c/6773993161>) с рабочего компьютера <...> при участии <...> 23 мая 2024 года в 11 часов 00 минут.

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)
(подпись)

23 мая 2024 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

При составлении настоящего протокола <...> пояснила, что с допущенным нарушением не согласна.