

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-2418/2023

7 сентября 2023 года

г. Красноярск

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России Мерзляков Вячеслав Леонтиевич, руководствуясь статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев по месту нахождения Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (г. Красноярск, пр. Мира, 81д) материалы дела № 024/04/7.32.3-2418/2023 об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, возбужденного в отношении должностного лица - заместителя генерального директора – директора по закупкам АО «Красноярская региональная энергетическая компания» Бабаджанова Р.И.

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России 12.04.2023 поступила жалоба ИП Донова П.А. на действия организатора закупки – АО «Красноярская региональная энергетическая компания», закупочной комиссии запроса котировок в электронной форме «Оказание услуг по диагностике, техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств АО «КрасЭКо»» (извещение №32312206068), выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушением законодательства Российской Федерации.

В результате рассмотрения жалобы ИП Донова П.А., при вынесении решения № 024/07/3-1009/2023 от 20.04.2023, Комиссией Красноярского УФАС России установлено следующее.

Обжалуемая ИП Доновым П.А. закупка проводилась в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ, на основании утвержденного во исполнение части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчик при

осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 20 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что под запросом котировок в целях Закона № 223-ФЗ понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Разделом 7.2 Положения о закупках установлены обязательные требования, предъявляемые к участникам закупки. При этом пунктом 7.2.2 Положения о закупках определено, что заказчик вправе предусмотреть в извещении о проведении запроса котировок иные требования к участникам закупки.

По смыслу Закона № 223-ФЗ заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки. Вместе с тем, это право должно реализовываться с учетом целей правового регулирования в сфере закупочной деятельности отдельными видами юридических лиц и принципов, закрепленных в Законе № 223-ФЗ.

Приложением № 1 к извещению о проведении закупки «Инструкция по заполнению заявки на участие в закупки» установлены требования к составу заявки, согласно которым участник представляет, в том числе, справку о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров с заказчиком АО «КрасЭКО», составленная в качестве отдельного документа, по форме № 6 (Приложение № 4 к извещению о проведении запроса котировок), подписанная руководителем организации (Участником закупки), с приложением копии актов выполненных работ (оказанных услуг), содержащих все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающих стоимость исполненного контракта (договора), указанного в Справке форма № 3 (Приложение № 4 к извещению о проведении запроса котировок). При этом стоимость каждого такого исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 30 процентов максимальной цены договора с НДС (для участников на общем режиме налогообложения) или не менее 30 процентов начальной (максимальной) цены договора без НДС (для участников на УСН), указанной в п. 2 документации о проведении запроса предложений, на право заключить которого проводится закупка. Указанные копии актов выполненных работ (оказанных услуг) должны быть подписаны не ранее чем за 36 месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке (подпункт 9 пункта 2.1).

При этом оказанные хозяйствующими субъектами закупаемые услуги вне зависимости от наличия опыта работы с заказчиком, будут являться услугами сопоставимого характера. Следовательно, опытом участника закупки по успешному оказанию услуг сопоставимого характера, помимо наличия у

участника закупки договоров с АО «КрасЭКо», является наличие у участника закупки соответствующего опыта, который подтверждается исполнением договоров, заключенных с хозяйствующими субъектами любой организационно-правовой формы на оказание услуг по диагностике, техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств.

Таким образом, установление заказчиком требования по наличию опыта исполнения аналогичных договоров, заключенных только с заказчиком АО «КрасЭКо», ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и, как следствие, части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, установление в документации о проведении закупки оценочных критериев должно преследовать цель определения лучшего предложения в рамках проводимой заказчиком процедуры закупки, при этом заявка участника не подлежит отклонению при несоответствии таким критериям.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описании предмета закупки не должны включаться 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 соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из содержания жалобы следует, что в закупочной документации установлено излишнее требование, а именно согласно пункту 3.4 приложения 1 к документации о проведении закупки «Техническое задание» установлено следующее: «Для снижения финансовых затрат предприятия Заказчика, при доставке неисправных транспортных средств к месту оказания услуг и перегоне их после ремонта на территорию Заказчика, услуги по ремонту легковых автомобилей должны выполняться в сервисном центре или на станции технического обслуживания,

которые должны быть территориально приближены к гаражу Заказчика, расположенные не более 3 км от гаража Заказчика (г. Красноярск, улица Семафорная, дом 265). В составе заявки участнику закупки необходимо указать географические координаты или фактический адрес производственной базы (помещения). Расстояние от Заказчика до Исполнителя определяется по средством общедоступных интернет-ресурсов для прокладки маршрута: Яндекс.Карты и т.п.».

При формировании предмета закупки заказчиками в закупочных документах устанавливаются требования, связанные с определением соответствия оказываемой услуги потребностям заказчика.

Вместе с тем, при установлении вышеуказанных требований заказчикам необходимо учитывать, что такие требования не могут приводить к ограничению числа участников закупок, и, как следствие, к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при осуществлении закупок, в частности, в результате сужения числа хозяйствующих субъектов, оказывающие закупаемые услуги, путем необходимости оказания услуг на ограниченной территории.

При этом согласно изложенным положениям закупочной документации не представляется возможным установить порядок определения радиуса, в пределах которого должны быть помещения исполнителя, что также способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, указанное неизмеримое требование в закупочной документации, влечет ограничение количества участников закупки, что противоречит принципу, установленному пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и, как следствие, части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Квалификация административного правонарушения (проступка) предполагает наличие состава правонарушения. В структуру состава административного правонарушения входят следующие элементы: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона административного правонарушения.

Объект правонарушения – общественные отношения, связанные осуществлением закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Событие административного правонарушения: составление закупочной документации с нарушением требований законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц.

Место совершения нарушения: место нахождения АО «Красноярская региональная энергетическая компания», Красноярский край, г. Красноярск, пр-кт. Мира, 10.

Временем совершения нарушения является дата размещения закупочной документации в Единой информационной системе – 20.03.2023.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Субъектом административной ответственности за данное нарушение является должностное лицо заказчика.

На основании статьи 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.

Следовательно, Бабаджановым Р.И., утвердившим закупочную документацию, совершено административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Красноярское УФАС России уведомлением от 08.08.2023 исх. № МД/13305/23 информировало Бабаджанова Р.И. о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

До даты и времени составления протокола об административном правонарушении от Бабаджанова Р.И. в адрес Красноярского УФАС России поступило ходатайство о составлении протокола об административном правонарушении в его отсутствие, и о представлении мотивированной позиции при рассмотрении дела.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие Бабаджанова Р.И.

Определением Красноярского УФАС России от 25.08.2023 исх. № МД/14261/23 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-2418/2023 об административном правонарушении было назначено на 7 сентября 2023 года в 11 часов 30 минут (время местное).

Рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-2418/2023 об административном правонарушении состоялось в отсутствие Бабаджанова Р.И., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Должностное лицо, согласно статье 2.1 КоАП РФ 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. В связи с этим вина в форме неосторожности Бабаджанова Р.И. в совершении вышеописанного административного правонарушения подтверждается материалами административного дела.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

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 в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ: административное правонарушение совершено впервые.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

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

В соответствии со статьей 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.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, то есть не предполагает наступления фактического ущерба охраняемым общественным отношениям. В данном случае административная ответственность наступает за сам факт совершения противоправного деяния, а не за причинение какого-либо вреда.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие указанных последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного Бабаджановым Р.И.

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

С учетом того обстоятельства, что Бабаджанов Р.И. ранее к административной ответственности не привлекался, административное правонарушение совершено впервые, возможно применить положения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ и заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

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

Руководствуясь статьями 4.11, 7.32.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - заместителя генерального директора-директора по закупкам АО «Красноярская региональная энергетическая компания» Бабаджанова Р.И. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить заместителю генерального директора-директору по закупкам АО «Красноярская региональная энергетическая компания» Бабаджанову Р.И. административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10

дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ 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.

