

Я, заместитель руководителя управления – «...», рассмотрев материалы дела №07-22-41/2017 об административном правонарушении, предусмотренном ч.3 ст.7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного определением о возбуждении дела об административном правонарушении №07-22-41/2017 и проведении административного расследования от 03.10.2017 года (исх. №12573) в отношении юридического лица: государственного унитарного предприятия «Оренбургремдорстрой» (ИНН 5610080648, КПП 561001001, ОГРН 1045605456401), оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам главы 26 КоАП РФ,

в присутствии представителя ГУП «Оренбургремдорстрой» - «...» (доверенность от 02.10.2017 г. №02-09/725),

УСТАНОВИЛ:

В Оренбургское УФАС России поступила на рассмотрение жалоба (вх. №6997к от 29.09.2017 г.) ООО «Центр оформления прав» (460052, г.Оренбург, ул.Салмышская, д.35, кв.8) на действия ГУП «Оренбургремдорстрой» при проведении открытого запроса предложений на поставку ёмкостей для хранения полимерно-битумного вяжущего, а также оказание услуги по монтажу и пуско-наладке (извещение № 31705561006).

Исходя из содержания жалобы (вх.№6997к от 29.09.2017 г.) ООО «Центр оформления прав» следует, что ГУП «Оренбургремдорстрой» неправомерно проводит открытый запрос предложений в рамках Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в то время как применению подлежит Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно п.3 ч.1 ст.28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются сообщения и заявления физических и юридических лиц, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении №07-22-41/2017 и проведении административного расследования от 03.10.2017 года (исх. №12573) у ГУП «Оренбургремдорстрой» запрошен ряд документов, запрошенные документы, а также письменные пояснения (исх. №20-05/330 от 24.10.2017 г.) ГУП «Оренбургремдорстрой» представлены в Оренбургское УФАС России (вх.№7542 от 24.10.2017 г.). При изучении представленных документов установлено следующее.

26.09.2017 года на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет zakupki.gov.ru (далее – сайт zakupki.gov.ru) заказчиком было размещено извещение №31705561006 о проведении запроса предложений на поставку ёмкостей для хранения полимерно-битумного вяжущего, а также оказание услуги по монтажу и пуско-наладке.

Положение о закупках ГУП «Оренбургремдорстрой» утверждено И.о. генерального директора ГУП «Оренбургремдорстрой» «...» 03.07.2017 г. (далее - Положение о закупках).

Документация открытого запроса предложений на право заключения договора поставки ёмкостей для хранения полимерно-битумного вяжущего, а также оказанию услуг по монтажу и пуско-наладке утверждена генеральным директором ГУП «Оренбургремдорстрой» «...» 22.09.2017 г. (далее – Документация).

Согласно письму (исх.№20-05/324 от 11.11.2017 г.) за подписью генерального директора «...», представленному в материалы дела, финансирование закупки №31705561006 осуществляется за счет средств, полученных в результате хозяйственной деятельности предприятия.

Аналогичная информация содержится в подп.2.11. п.2. Документации.

В подп.2.6. п.2 проекта договора поставки (приложение к Документации) установлено, что право собственности на товар переходит от поставщика к покупателю (ГУП «Оренбургремдорстрой») с даты передачи товара, которая определяется как дата оформления и подписания товарной накладной.

Таким образом, товар, являющийся предметом данной закупки приобретается в собственность ГУП «Оренбургремдорстрой» за счет собственных средств.

В ч.1 ст.1 Закона о закупках установлено, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно п.5 ч.2 ст.1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными

предприятиями, при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 93](#) Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

в) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации государственными, муниципальными унитарными предприятиями, являющимися аптечными организациями.

Вместе с тем, Федеральный закон от 03.07.2016 г. №321-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц» с 01.01.2017 г. устанавливает обязанность государственных и муниципальных унитарных предприятий осуществлять закупочную деятельность в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, государственные унитарные предприятия правомочны проводить закупки в рамках Закона о закупках только в случаях, предусмотренных п.5 ч.2 ст.1 Закона о закупках

Исходя из содержания письменных (исх.№20-05/330 от 24.10.2017 г.) и устных (от 13.11.2017 г.) объяснений представителя ГУП «Оренбургремдорстрой» «...», следует, что данная закупка осуществлялась в целях исполнения обязательств, предусмотренных: государственным контрактом, заключенным между ГУП «Оренбургремдорстрой» и ФКУ «Поволжуправтодор» (№ 1/12-13 от 06.11.2012 г.), и государственным контрактом, заключенным между ГУП

«Оренбургремдорстрой» и ФКУ Упрдор «Приуралье» (№ [0301100012717000032.2017.138116](#) от 02.05.2017 г.), а также договором безвозмездного пользования имуществом от 27.10.2004 г. №750а, заключенным между ГУП «Оренбургремдорстрой» и Комитетом по управлению государственным имуществом и природными ресурсами Оренбургской области.

Однако из представленных в материалы дела документов следует, что закупка проводилась не в целях привлечения иных лиц для поставки товара, необходимого для исполнения предусмотренных контрактами и договором обязательств ГУП «Оренбургремдорстрой» (такое право предусмотрено подп. «б» п.5 ч.2 ст.1 Закона о закупках), а в целях приобретения данного товара в собственность предприятия.

Исходя из выше изложенного, ГУП «Оренбургремдорстрой» неправомерно проводило закупку - запрос предложений в рамках Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», данная закупка должна была проводиться с учетом требований Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Статьей 7 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлено, что за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 3 ст.7.32.3 КоАП РФ установлено, что за осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке, предусмотрена ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Таким образом, ГУП «Оренбургремдорстрой» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч.3 ст.7.32.3 КоАП РФ.

Должностное лицо приходит к выводу, что ГУП «Оренбургремдорстрой» является субъектом административного правонарушения, предусмотренного ч.3 ст.7.32.3 КоАП РФ.

Субъективная вина выражается в том, что, имея возможность для соблюдения федерального законодательства, за нарушение которого

предусмотрена ответственность, юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.3 ст.7.32.3 КоАП РФ, заключается в осуществлении закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке.

В соответствии с ч.1 ст.4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения в сфере законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных в том числе ст. 7.32.3 КоАП РФ), равен 1 году.

Частью 1 ст.1.5 КоАП РФ установлено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно ст.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.

Материалами дела факт правонарушения и наличия вины юридического лица – ГУП «Оренбургремдорстрой» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.3 ст.7.32.3 КоАП РФ, подтверждается.

Оценив доказательства на основании ст.26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что данное административное правонарушение не может быть признано малозначительным по следующим основаниям.

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 отношений.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы

охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении субъекта к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

В связи с этим, характер и степень общественной опасности конкретного деяния позволяют говорить о наличии оснований для привлечения юридического лица – ГУП «Оренбурггремдорстрой» к административной ответственности. Напротив, освобождение ГУП «Оренбурггремдорстрой» от административной ответственности и ограничением только устным замечанием означало бы неполную реализацию ее принципов и умаление ее целей. Справедливость и целесообразность юридической ответственности не были бы соблюдены, а достижение частной превенции не могло бы рассматриваться как безусловное, поскольку предупреждение совершения новых правонарушений самим правонарушителем во многом обусловлено адекватностью санкций.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения к административной ответственности не истёк, обстоятельства, исключаящие производство по делу об административном правонарушении, отягчающие и смягчающие административную ответственность, отсутствуют.

На основании изложенного, учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости, и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на юридическое лицо – государственное унитарное предприятие «Оренбурггремдорстрой» в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Руководствуясь 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на основании ч.3 ст.7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – государственное унитарное предприятие «Оренбургремдорстрой» (ИНН 5610080648, КПП 561001001, ОГРН 1045605456401) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.3 ст.7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 КоАП РФ, 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 ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч.5 ст.3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации.

Согласно ст.32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по делу об административном правонарушении (возможно по факсу: 77-80-70).

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со ст.20.25 КоАП РФ) 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.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.1 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.

Реквизиты для перечисления административного штрафа:

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКТМО 53701000001

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов).

Заместитель руководителя Управления