

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 012/04/14.9-767/2022

02 ноября 2022 года

г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 1 статьи 14.9 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) в отношении должностного лица — специалиста по закупкам МАУ «Центр детского здорового питания» <...> (<...>), по факту нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во включении в Положение о закупке положений пункта 23 статьи 19, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в присутствии <...> лично,

УСТАНОВИЛ:

20.10.2022 специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России в отношении <...> был

составлен протокол об административном правонарушении по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 названного Кодекса.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Так, решением от 08.08.2022 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/17-370/2022 в действиях МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» установлено нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Положение о закупке положений пункта 23 статьи 19, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В рамках рассмотрения дела № 012/01/17-370/2022 о нарушении антимонопольного законодательства установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) целями регулирования данного 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, в том числе для целей коммерческого использования, 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.

Из пункта 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках следует, что данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе автономными учреждениями.

Таким образом, из вышесказанного следует, что МАУ «ЦДЗП» подпадает под действие Закона о закупках и обязано вести свою закупочную деятельность в соответствии с нормами и правилами данного закона.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3

настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Установлено, что правовой акт, регламентирующий правила закупки МАУ «ЦДЗП» (Положение о закупке) размещен Учреждением в ЕИС 19.11.2021.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках закреплено, что конкурентные закупки осуществляются путем проведения: торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукциона (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запроса котировок (запрос котировок в 8 А707895/2021 электронной форме, закрытый запрос котировок), запроса предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений); иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи. Согласно части 3.2 данной статьи неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Из статьи 3.6 Закона о закупках следует, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Так, пунктом 23 статьи 19 Положения о закупке МАУ «ЦДЗП» установлено, что процедура закупки у единственного поставщика может применяться Заказчиком в случае осуществляются закупки товаров, работ, услуг,

стоимость которых, не превышает один миллион рублей.

На основании указанного Положения, МАУ «ЦДЗП» заключались договора с единственными поставщиками – ООО «Орбита-М», ООО «Сладкий двор», ООО «Бакалея ТД», ИП В., ООО «Агропродукт», ИП К., ООО «ПТО+», АО «Молоко», ЗАО «Сернурский сырзавод», ИП П., ООО «Спецторг+», ООО «Молпрод», ООО «Парус-Плюс», ООО «Кредо», ООО «Агрофуд».

Частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Из ответа ООО «Альманах» № 21 от 20.06.2022 следует, что Общество участвует в торгах по поставкам следующих продуктов питания: кондитерские изделия, консервы (рыба, мясо). Общество отметило, что готовы участвовать в торгах с любыми заинтересованными лицами.

Помимо этого, изучив закупочную деятельность других заказчиков на территории города Йошкар-Олы, Марийское УФАС России пришло к выводу, что заказчики проводят конкурентные процедуры по отбору поставщика продуктов питания (№ 32110953658, № 32211381198, № 32211378566). При этом участниками таких закупок становятся такие хозяйствующие субъекты, как ООО КП «Детский», ООО «Веста», ООО «Тандем», ООО «Фудторг», СППК «Возрождение», ООО «ГринМаркет», ООО «Талисман», ООО «Альманах».

Таким образом рынок поставки продуктов питания также является конкурентным.

При таких обстоятельствах, Заказчик, включив в Положение о закупке право заключения договора с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), стоимость которого не превышает 1 млн. рублей, обеспечил возможность проведения закупки с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в любых случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018 указано, что для целей экономической эффективности

закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры. Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция). В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере (определение Верховного Суда Российской Федерации от 16.09.2021 № 306-ЭС21-11589).

Правового обоснования и иных доказательств необходимости включения в Положение о закупке способа закупки у единственного поставщика на сумму, не превышающую 1 000 000 (один миллион) рублей в материалы дела не представлено.

В связи с чем, действия Учреждения по включению в Положение о закупке способа закупки у единственного поставщика на сумму, не превышающую 1 000 000 (один миллион) рублей ограничивают конкуренцию.

При таких обстоятельствах, в действиях МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» имеется нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося во включении в Положение о закупке положений пункта 23 статьи 19, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе

индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В связи с изложенным, в действиях должностных лиц МАУ «Центр детского здорового питания г. Йошкар-Олы» имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

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.

В соответствии с представленными пояснениями, а также с приказом директора МАУ «Центр детского здорового питания» от 06.09.2021 № 212 Иванова А.И. назначена ответственным должностным лицом за проведения закупок.

В соответствии с приказом МАУ «Центр детского здорового питания» №31П от 07.09.2021 ответственным лицом за подготовку проекта Положения о закупке МАУ «Центр детского здорового питания», направлении проекта Положения для изучения и утверждения в Наблюдательный совет МАУ «Центр детского здорового питания» является <...>.

Таким образом, прихожу к выводу, что в действиях специалиста по закупкам МАУ «Центр детского здорового питания» Ивановой А.И. имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Временем совершения административного правонарушения является: 17.11.2021 (дата утверждения представленного <...> Положения о закупке МАУ «Центр детского здорового питания»).

Место совершения административного правонарушения: Республика
Марий Эл, г.

Йошкар-Ола, ул. Петрова, д. 14 (адрес места исполнения <...> служебных обязанностей).

На рассмотрении дела <...> допущенным нарушением согласилась, просила назначить административное наказание в виде предупреждения в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Разрешая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение должностного лица, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ 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.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения <...>, правонарушение признано совершенным по неосторожности. <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, является формальным, квалификация действий <...> не зависит от наличия или отсутствия последствий совершённого правонарушения.

В силу требований статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается наличие у <...> на иждивении одного малолетнего ребенка в момент совершения правонарушения.

Вместе с тем не нахожу оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ в связи с тем, что действия <...> посягают на общественные отношения, складывающиеся в процессе регулирования отношений, направленных на возможность получения государственного (муниципального) имущества, в целях повышения эффективности, результативности пользования таким имуществом, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в этой сфере, важность, охраняемых государством этих отношений и развитию конкуренции, исходя из фактических обстоятельств дела, целей и общих правил наказания, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении настоящего административного дела отсутствуют.

Иных обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, не установлено.

Также при рассмотрении настоящего дела был рассмотрен вопрос о назначении Ивановой А.И. административного наказания в виде предупреждения.

Оснований для назначения административного наказания в виде предупреждения в соответствии со статьями 3.4, 4.1.1 КоАП РФ не имеется, поскольку ранее <...> совершала административное правонарушение (постановление по делу № 012/04/7.32.3354/2022 от 14.04.2022).

Следовательно, назначение <...> административного наказания в виде предупреждения не представляется возможным.

Учитывая санкцию указанной статьи, на основании пункта 2 части 1 статьи 3.2 КоАП РФ принимается решение о назначении административного наказания в виде административного штрафа.

Санкция части 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Разрешая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства дела, наличие смягчающих обстоятельств, прихожу к выводу о назначении административного наказания в виде административного штрафа в размере 15 000 рублей.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо - специалиста по закупкам МАУ «Центр детского здорового питания» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Назначить <...> административное наказание в соответствии с санкцией части 1 статьи 14.9 КоАП РФ в виде штрафа в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) 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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

<...>.

Разъяснить, что согласно ч. 1.3-3 ст. 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа, за исключением административных правонарушений, предусмотренных в том числе частями 5 - 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Приложение: квитанция на 1 л.

Заместитель руководителя – начальник отдела