

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 03-09/158-11
об административном правонарушении

10.05.2011

г.

Томск

Я, заместитель руководителя — начальник отдела контроля государственных закупок и земельных отношений Алиев Рашид Алмазович, рассмотрев материалы дела № 03-09/158-11 об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ), возбужденного протоколом об административном правонарушении от 04.05.2011, составленного специалистом 1 разряда отдела контроля государственных закупок и земельных отношений Аникеевой О.В. в отношении управляющего ГУ ТРО ФСС РФ Х.,

УСТАНОВИЛ:

01.03.2011 государственным заказчиком ГУ ТРО ФСС РФ была утверждена документация об открытом аукционе в электронной форме для субъектов малого предпринимательства на поставку инвалидам в 2011 году телевизоров с телетекстом для приема программ со скрытыми субтитрами, содержащая требования к представлению участниками размещения заказа в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме документов, в нарушение п.5 ч.4 ст.41.6, ч.6 ст.41.8 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 94-ФЗ).

В соответствии с п.5 ч.4 ст.41.6 Закона 94-ФЗ, документации об открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения о товаре: перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товару, работам, услугам. При этом не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации указанные документы передаются вместе с товаром.

В п.20.2.4 в разделе «Требования к содержанию и составу заявки» Информационной карты аукциона документации об аукционе в электронной форме заказчик предусмотрел следующее требование: «На все телевизоры должны быть представлены декларации о соответствии или сертификаты соответствия (при наличии)».

Требования соответствия продукции по качеству следует считать установленными законом, если таковые требования установлены техническими регламентами или продукция включена в один из перечней, утверждаемых Правительством РФ - продукции, подлежащей обязательной сертификации, и продукции, подлежащей декларированию соответствия.

Согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 01.12.2009 № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии» телевизоры, поставляемые в указанном размещении заказа, подлежат обязательной сертификации.

Согласно ст. 45б Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором. Следовательно, сертификаты соответствия на поставляемый товар должны предоставляться одновременно с передачей товара при условии, что это требование предусмотрено законодательством Российской Федерации.

Таким образом, установив в документации об аукционе в электронной форме требование о предоставлении в составе второй части заявки документа — декларация о соответствии или сертификат соответствия, который должен передаваться вместе с товаром, заказчик нарушил п.5 ч.4 ст.41.6 Закона 94-ФЗ.

Кроме этого, заказчик, в нарушение ч.7 ст.41.8 Закона 94-ФЗ, потребовал от участника размещения заказа представить в составе заявки на участие в аукционе не копии вышеуказанных документов (что предусмотрено ч.6 ст.41.8 Закона 94-ФЗ), а их оригиналы, что приводит к ограничению в участии в аукционе участников размещения заказа и нарушает ч.2 ст.8 Закона 94-ФЗ. Согласно ч.2

ст.8 Закона 94-ФЗ участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Таким образом, государственным заказчиком ГУ ТРО ФСС РФ была утверждена документация об аукционе в электронной форме, содержащая требования в нарушении п.5 ч.4 ст.41.6, ч.7 ст.41.8 Закона 94-ФЗ к представлению участниками размещения заказа в составе второй части аукционной заявки документа — декларация о соответствии или сертификат соответствия.

В соответствии со ст.62 Закона 94-ФЗ лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч.4 ст.7.30 КоАП РФ установление должностным лицом государственного заказчика требований к представлению участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе не предусмотренных законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд документов и сведений является административным правонарушением.

Согласно п.п. 1.2, 1.5 Положения о государственном учреждении — Томском региональном отделении Фонда социального страхования Российской Федерации, утвержденного приказом Фонда социального страхования Российской Федерации от 22 мая 2002 года № 90 (далее - Положение), ГУ ТРО ФСС РФ является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, обособленное имущество, расчетный и иные счета в банках, то есть является государственным заказчиком в соответствии с ч.1 ст.4 Закона 94-ФЗ.

В соответствии с п.4.1 Положения руководство деятельностью ГУ ТРО ФСС РФ осуществляет управляющий, назначаемый на должность и освобождаемый от должности председателем Фонда социального страхования Российской Федерации с учетом мнения главы исполнительной власти Томской области.

Приказом Фонда социального страхования Российской Федерации от 25.11.2010 № 472-кр на должность управляющего Государственным учреждением — Томского регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации назначен Хохлов Валерий Евгеньевич с 01.12.2010 по 30.11.2011.

В соответствии с ч.1 ст.41.6 Закона 94-ФЗ документация об аукционе в электронной форме разрабатывается заказчиком, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

На основании вышеизложенного, Х., являясь управляющим ГУ ТРО ФСС РФ, на основании ст.2.4 КоАП РФ является должностным лицом подлежащим административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

01.03.2011 управляющий ГУ ТРО ФСС РФ Х.. при проведении открытого аукциона в электронной форме для субъектов малого предпринимательства «Поставка инвалидам в 2011 году телевизоров с телетекстом для приема программ со скрытыми субтитрами», в нарушение п.5 ч.4 ст.41.6, ч.7 ст.41.8 Закона 94-ФЗ установил в документации об аукционе требование к представлению участниками размещения заказа в составе вторых частей заявок декларации о соответствии или сертификаты соответствия поставляемого товара.

Документом, подтверждающим административное правонарушение Х.. является документация об открытом аукционе в электронной форме для субъектов малого предпринимательства «Поставка инвалидам в 2011 году телевизоров с телетекстом для приема программ со скрытыми субтитрами», утвержденная 01.03.2011 управляющим ГУ ТРО ФСС РФ Хохловым В.Е.

Согласно представленным в Томское УФАС России письменным пояснениям Х.. об административном правонарушении № 03-09/158-11, а также пояснениям его защитников И., действующего по доверенности от <...> и Т., действующего по доверенности от <...>, Х.. считает, что в своем решении комиссия Томского УФАС России подменяет понятие сертификат качества и сертификат соответствия. Сертификат качества — это документ, подтверждающий, что товар, завозимый на территорию Российской Федерации соответствует требованиям безопасности в эксплуатации и он выдается не на партию товара, не на часть или отдельную единицу, а на всю выпускаемую модель конкретного товара и действует в течении от 1-года до 5-ти лет или бессрочно. Данный сертификат на конкретную модель можно получить из различных источников, в том числе и у производителя, не прибегая к покупке товара, что опровергает позицию комиссии Томского УФАС России о невозможности получения сертификата соответствия без покупки товара. Х.. считает, позицию комиссии Томского УФАС России о том, что сертификат соответствия в порядке ст.456 ГУ РФ должен представляться одновременно с передачей товара, ошибочной и

противоречащей законодательству РФ. Документы, о которых идет речь в ст. 456 ГК РФ — это документы, подтверждающие качество продукции, к которым относятся: протоколы испытаний, проводимых самим производителем, информация о рекламациях на продукцию, информация, полученная от других независимых источников (служба госконтроля качества, общество потребителей и др.), но не как не сертификат соответствия, который не имеет ничего общего с качеством товара.

Кроме этого, в своих письменных пояснениях Х.. указывает, что ссылка комиссии Томского УФАС России на то, что заказчик потребовал оригиналы сертификатов вообще не имеет смысла, так как размещение заказа проводилось в форме открытого аукциона в электронной форме, в котором все заявки направляются участниками размещения заказа в электронной виде, т.е. в форме электронных документов, подписанных электронной цифровой подписью. В данном случае представить оригиналы какого-либо документа физически невозможно.

На основании вышеизложенного, Х.. считает, что ГУ ТРО ФСС РФ как государственный заказчик вправе требовать предоставления в составе заявки на участие в торгах информации о проведении обязательной сертификации.

Также Х.. просит приостановить рассмотрение по делу об административном правонарушении № 03-09/158-11, в связи с тем, что в настоящее время ГУ ТРО ФСС РФ в Арбитражный суд Томской области подано заявление о признании недействительными ненормативных правовых актов антимонопольного органа: решения от 05.04.2011 № АО/2037 и предписания от 08.04.2011 № АО/2038 по делу № 03-10/21-11.

На основании исследованных материалов дела № 03-09/158-11, письменных пояснений Х.. в отношении предмета рассмотрения установлено:

Доводы Х.., приведенные на рассмотрении дела об административном правонарушении № 03-09/158-11 его защитниками являются необоснованными по следующим основаниям:

Сертификат соответствия – это документ, выданный по правилам системы сертификации для подтверждения соответствия качества и безопасности сертифицируемой продукции или услуг (работ) установленным требованиям, действующим стандартам, правилам и Техническим регламентам (ГОСТ, ГОСТ Р, ГОСТ Р МЭК, ИСО и др). То есть, сертификат качества является документом подтверждающим соответствия качества.

Позиция комиссии Томского УФАС России основана на разъяснениях Министерства экономического развития Российской Федерации от 11 марта 2009 № Д05-1188, а также мнении ФАС России, изложенном в письме от 20 октября 2008 г. № АЦ/26950, в которых указано: «Согласно статье 456 Гражданского кодекса Российской Федерации продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором. Следовательно, сертификаты соответствия на поставляемый товар должны предоставляться одновременно с передачей товара при условии, что это требование предусмотрено условиями исполнения государственного контракта и законодательством Российской Федерации.

Таким образом, требование заказчика о предоставлении в составе заявки копии сертификатов соответствия на поставляемый товар, а также отказ в допуске к участию в торгах участникам размещения заказа по причине отсутствия в составе заявки указанных сертификатов является неправомерным».

В ч.6 ст.41.6 предусмотрен исчерпывающий перечень сведений и документов, которая должна содержать вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме. Ч.7 ст.41.7 Закона 94-ФЗ установлено, что требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения не допускается. В п.20.2.4 заказчик потребовал в составе второй части заявок документ «декларации о соответствии или сертификаты соответствия». Указание на то, что участники размещения заказа должны представить во вторых частях своих заявках копии данных документов в документации об открытом аукционе в электронной форме отсутствует. То есть заказчиком было установлено требование о представлении именно документа «декларации о соответствии» или «сертификата соответствия», что не представляется возможным для участников размещения заказа, ограничивает их участие и противоречит ч.7 ст.41.7 Закона 94-ФЗ.

Кроме этого, подача заявления о признании недействительными ненормативных правовых актов антимонопольного органа: решения от 05.04.2011 № АО/2037 и предписания от 08.04.2011 № АО/2038 по делу № 03-10/21-11 ГУ ТРО ФСС РФ в Арбитражный суд Томской области не может явиться основаниям для переноса рассмотрения дела об административном правонарушении должностного лица государственного заказчика, так как относится к иным правоотношениям.

Время совершения административного правонарушения — 01.03.2011.

Место совершения административного правонарушения — г. Томск.

Должностное лицо, совершившее административное правонарушение — управляющий ГУ ТРО ФСС РФ Х.

Событием административного правонарушения является нарушение управляющим ГУ ТРО ФСС РФ Х. п.5 ч.4 ст.41.6, ч.7 ст. 41.8 Закона 94-ФЗ, а именно – установление в документации об аукционе в электронной форме «Поставка инвалидам в 2011 году телевизоров с телетекстом для приема программ со скрытыми субтитрами», в нарушении п.5 ч.4 ст.41.6, ч.7 ст. 41.8 Закона 94-ФЗ требований к участнику размещения заказа о предоставлении в составе вторых частей заявок декларации о соответствии или сертификаты соответствия поставляемого товара.

Состав административного правонарушения предусмотрен ч.4 ст.7.30 КоАП РФ – установление должностным лицом государственного заказчика требований к представлению участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе не предусмотренных законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд документов и сведений.

Объективную сторону правонарушения, предусмотренного ч.4 ст.7.30 КоАП РФ, образует сам факт установление должностным лицом государственного заказчика требований к представлению участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе не предусмотренных законодательством в сфере размещения заказов документов и сведений, а отсутствие реального ущерба и негативных последствий в этом случае не имеет значение для наступления ответственности за данное правонарушение, поскольку по своему правовому характеру оно является формальным, а не реальным. Совершенное административное правонарушение посягает на установленный нормативными актами порядок размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, то есть наносит вред охраняемым Законом общественным отношениям, поэтому основания для освобождения Х. от ответственности в связи с малозначительностью правонарушения отсутствуют.

Обстоятельства, вынуждающие Х. действовать в состоянии крайней необходимости не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу № 03-09/158-11 не установлены.

Сроки давности привлечения к административной ответственности в соответствии с положениями ст.4.5 КоАП РФ не истекли

На основании вышеизложенного, руководствуясь п.5 ч.4 ст.41.6, ч.ч. 6, 7 ст. 41.8 Закона 94-ФЗ, ст. 456 Гражданского кодекса Российской Федерации, ч.4 ст.7.30, ст.ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Х., должностному лицу государственного заказчика— управляющему Государственного учреждения - Томского регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации, нарушившему ч.4 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 6 000 (шести тысячи) рублей.

Заместитель руководителя -
начальник отдела контроля государственных закупок
и земельных отношений Р.А. Алиев

С правами и обязанностями, установленными статьей 51 Конституции РФ, статьей 25.1 КоАП РФ, ознакомлен: _____

(подпись должностного лица или его полномочного представителя)

Постановление получил:

Должностное лицо

или его полномочный представитель _____

_____ дата

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для его обжалования, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по Томской области (Томское УФАС России);

ИНН 7019027633; **КПП** 701701001;

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Томской области;

БИК: 046902001;

р/с 40101810900000010007;

код ОКАТО: 69 401 000 000;

Назначение платежа (КБК): 161 1 16 33010 01 0000 140; (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Российской Федерации

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.