ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А20-7.30/16

03 июня 2016 года г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 31.05.2016 года

Постановление в полном объеме изготовлено 03.06.2016 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление заместителя транспортного прокурора Б.В. Кунзек о возбуждении дела об административном правонарушении от 15.04.2016 года (вх. № 1526 от 19.04.2016 года), и иные материалы дела № А20-7.30/16 в отношении должностного лица – «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения: Утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи.

В адрес Тывинского УФАС России поступило письменное ходатайство (вх. № 2157 от 31.05.2016 года) заместителя транспортного прокурора Кунзек Б.В. о поддержке изложенных в постановлении доводов в полном объеме и рассмотрении дела об административном правонарушении № А20-7.30/16 в отсутствии представителя Абаканской транспортной прокуратуры.

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного «__» в присутствии представителя по доверенности № 06-44/0041 от 25.05.2016 г. «__».

В ходе рассмотрения дела представитель по доверенности Гагарина Г.В. пояснила, что предписание, выданное Комиссией Тывинского УФАС России на основании решения по жалобе, исполнено в полном объеме и негативные последствия отсутствуют, просила ограничиться устным замечанием.

Рассмотрев материалы дела № А20-7.30/16, выслушав пояснение лица,

участвующего в рассмотрении дела прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России 01.02.2016 г. поступила жалоба (вх. 345 от 01.02.2016 г.) «__» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона № 0312100005516000003 на оказание услуг по проведению экспертиз, по определению рыночной стоимости товаров и транспортных средств, по установлению использования на представленных образцах товара товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения при производстве по делам об административных правонарушениях Тывинской таможни в 2016 г.

Рассмотрев жалобу и проведя внеплановую документарную проверку на основании статьи 99 Закона о контрактной системе, Административного регламента, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14 Комиссия Тывинского УФАС России установила, что жалоба подготовлена в соответствии с требованиями и в сроки, установленные статьей 105 Закона о контрактной системе, в связи с чем была принята к рассмотрению.

Заказчиком – Тывинской таможней 19.01.2016 г. на официальном сайте в сети Интернет http://zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0312100005516000003 на право заключения государственного контракта по оказанию услуг по проведению экспертиз, по определению рыночной стоимости товаров и транспортных средств, по установлению использования на представленных образцах товара товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения при производстве по делам об административных правонарушениях Тывинской таможни в 2016 г. для нужд Тывинской таможни, начальная (максимальная) цена контракта 200 000, 00 рублей.

Документация электронного аукциона № 0312100005516000003 на оказание услуг по проведению экспертиз, по определению рыночной стоимости товаров и транспортных средств, по установлению использования на представленных образцах товара товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения при производстве по делам об административных правонарушениях Тывинской таможни в 2016 г. для нужд Тывинской таможни утверждена начальником Тывинской таможни от 18.01.2016 г. «__» и согласована с руководителем контрактной службы Тывинской таможни от 18.01.2016 г. «__».

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0312100005516000003 от 29.01.2016 г. на момент окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила 1 заявка, признанная единой комиссией Тывинской таможни не соответствующей требованиям, установленным аукционной документации, в части отсутствия документа, подтверждающего страхование ответственности оценщика, который предусмотрен статьей 4 Федерального закона от 29.07.1998 г. N 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», подпункта 2 пункта 2.2.5 аукционной документации.

На основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе электронный аукцион № 0312100005516000003 признан несостоявшимся.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе аукционная документация наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе информацией должна содержать требования к участникам такого

аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, при установлении в аукционной документации требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, заказчик в обязательном порядке устанавливает в аукционной документации исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками электронного аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Объектом закупки является оказание услуг по проведению экспертиз по определению рыночной стоимости товаров и транспортных средств, по установлению использования на представленных образцах товара товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения при производстве по делам об административных правонарушениях, Тывинской таможни в 2016 году.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России и не оспаривается представителями государственного заказчика, что при проведении электронного

аукциона № 0312100005516000003 Тывинской таможней установлено требование к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 29.07.1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» под оценочной деятельностью понимается профессиональная деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной, кадастровой или иной стоимости.

Статьей 4 Федерального закона от 29.07.1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» определено, что субъектами оценочной деятельности признаются физические лица, являющиеся членами одной из саморегулируемых организаций оценщиков и застраховавшие свою ответственность в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Оценщик может осуществлять оценочную деятельность самостоятельно, занимаясь частной практикой, а также на основании трудового договора между оценщиком и юридическим лицом, которое соответствует условиям, установленным статьей 15.1 Федерального закона от 29.07.1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

Таким образом, право на осуществление оценочной деятельности может подтверждаться документом о членстве в саморегулируемой организации оценщиков, выданным такой организацией, и наличием договора страхования ответственности.

Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе установлены в части 2 аукционной документации, в частности установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, или копии этих документов (подпункт 2 пункта 2.2.5 аукционной документации).

В пункте 8.1 аукционной документации установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования ко всем участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющихся объектом закупки;

9) являться членами одной из саморегулируемых организаций оценщиков и застраховать свою ответственность в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.07.1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что государственным заказчиком – Тывинской таможней в аукционной документации не установлен исчерпывающий перечень документов, которые

должны быть представлены участниками электронного аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

При этом, определение государственным заказчиком – Тывинской таможней в подпункте 9 пункта 8.1 аукционной документации требования к участникам закупки не исключает обязанности определять исчерпывающий перечень документов, необходимых для представления участниками закупки во второй части заявки на участие в электронном аукционе в пункте 2.2.5 аукционной документации, так как пункт 8.1 аукционной документации из своего содержания устанавливает единые требования к участникам закупки, а пункт 2.2.5 аукционной документации устанавливает содержание второй части заявки участников закупки.

Таким образом, государственным заказчиком – Тывинской таможней в нарушение пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе не установлен в аукционной документации исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участниками электронного аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Закона о контрактной системе, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 69 Закона о контрактной системе.

В силу части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, не допускается (часть 7 статьи 69 Закона о контрактной системе).

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что участником закупки «__» во

второй части своей заявки приложена только копия свидетельства № 628 от 29.06.2010 года о том, что «__» является членом Некоммерческого партнерства саморегулируемой организации оценщиков «СИБИРЬ».

Вместе с тем, с учетом того, что в аукционной документации не установлен исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участниками электронного аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, такое основание признания заявки участника закупки «__» несоответствующей требованиям аукционной документации как отсутствие документа, подтверждающего страхование ответственности оценщика, является неправомерным.

Таким образом, единая комиссия государственного заказчика – Тывинской таможни приняв решение о признании заявки участника закупки «__» несоответствующей требованиям, установленным аукционной документации, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 29.01.2016 года, нарушила требования части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе. Следовательно, довод «__» о неправомерном принятии единой комиссией решения о признании заявки участника закупки «__» несоответствующей требованиям, установленным аукционной документации, является обоснованным.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 10.02.2016 г. № 05-05-06/15-16 единая комиссия государственного заказчика – Тывинской таможни признана нарушившей часть 6 статьи 69 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в части неправомерного признания заявки участника закупки «__» несоответствующей требованиям, установленным аукционной документации, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 29.01.2016 года. Государственному заказчику и единой комиссии по осуществлению закупок государственного заказчика – Тывинской таможни выдано предписание от 10.02.2016 г. №05-05-06/15-16 об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

В соответствии с частью 4.2. статьи 7.30 КоАП РФ утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена в части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в утверждении конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Субъектами данного правонарушения являются:

- должностные лица государственного заказчика;

- должностные лица уполномоченного органа.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

В соответствии с приказом руководителя Федеральной таможенной службы России № 947-к от 02.04.2013 г. на должность «__».

Документация электронного аукциона № 0312100005516000003 на оказание услуг по проведению экспертиз, по определению рыночной стоимости товаров и транспортных средств, по установлению использования на представленных образцах товара товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения при производстве по делам об административных правонарушениях Тывинской таможни в 2016 г. для нужд Тывинской таможни утверждена начальником Тывинской таможни от 18.01.2016 г. «__».

Таким образом, на основании вышеизложенного следует, что «__», утвердив аукционную документацию № 0312100005516000003 с нарушением требований законодательства о контрактной системе, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вина «__» «__»состоит в том, что «__» «__»не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «__»а «__» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения документации электронного аукциона № 0312100005516000003, то есть 18.01.2016 года.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Тывинской таможни, «__».

Вместе с тем 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.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

В ходе рассмотрения дела № А20-7.30/16 установлено, что предписание № 05-05-0/15-16 от 10.02.2016 г. исполнено Тывинской таможней в полном объеме, о чем свидетельствует письмо Тывинской таможни (вх. № 1274 от 31.03.2016 г.) об исполнении предписания с приложением соответствующих документов.

Таким образом, негативные последствия в выявленном нарушении отсутствуют, тем более, оно устранено в установленном порядке во исполнение предписания Тывинского УФАС России.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.30, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – «__»виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.
2. Производство по делу об административном правонарушении № А20-7.30/16, возбужденное в отношении должностного лица «__» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев