

Звездиной Л. В.

Шарыповская межрайонная

прокуратура

ул. Горького, 17, г. Шарыпово,
Красноярский край, 662314

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-32/2024

22 февраля 2024 года

г. Красноярск

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России Д., 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) дело № 024/04/7.32.3-32/2024 о совершении должностным лицом – директором МАУ «ЦКР г. Шарыпово» З. административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило постановление заместителя Шарыповского межрайонного прокурора Прикатова А.Г. о возбуждении дела об административном правонарушении от 09.06.2023 в отношении должностного лица – директора МАУ «ЦКР г. Шарыпово» Звездиной Л.В., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Возбуждение дела об административном правонарушении осуществлено путем составления постановления в присутствии Звездиной Л.В.

Определением от 10.01.2024 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-32/2024 назначено на 24.01.2024.

Определением от 24.01.2024 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-32/2024 отложено на 22.02.2024 в связи с ненадлежащим уведомлением Звездиной Л.В. о дате и времени рассмотрения дела.

Дело об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-32/2024 рассмотрено 24.01.2024 в отсутствие Звездиной Л.В. и отсутствии представителей прокуратуры надлежаще уведомленных о месте и времени рассмотрения административного дела.

Событие административного правонарушения: составление закупочной документации конкурса в электронной форме «выполнение комплекса работ по благоустройству объекта «Городской променад «Воинская слава-трудова доблесть» (извещение №32312208001), с нарушением пунктов 13,14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

Существо административного правонарушения.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАУ «Центр культурного развития г. Шарыпово», утвержденным протоколом наблюдательного совета МАУ «ЦКР г. Шарыпово» от

30.03.2023 № 9 (далее - Положение).

МАУ «Центр культурного развития г. Шарыпово» (далее – Учреждение, Заказчик), размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме на право заключение договора на выполнение комплекса работ по благоустройству объекта «Городской променад «Воинская слава - трудовая доблесть»» (г. Шарыпово, Красноярский край) (извещение № 32312208001).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 16 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ установлено, что под конкурсом в целях Закона о закупках понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке, помимо прочего должны быть указаны:

- критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке;
- порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

При этом Законом № 223-ФЗ конкретные критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок их оценки, перечень документов, подлежащих представлению в заявке на участие в закупке для осуществления ее оценки, не установлены.

Такие критерии и порядок оценки, а также документы, предоставляемые в составе заявки для ее оценки, определяются и устанавливаются в закупочной документации организатором закупки самостоятельно, в соответствии с Положением о закупках, с соблюдением основных принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Пунктом 4.3 раздела 4 главы 8 Положения о закупках МАУ «ЦКР г. Шарыпово» установлено, что заказчик устанавливает в документации о закупке стоимостные и нестоимостные критерии оценки. В частности, в числе такого нестоимостного критерия как квалификация участника закупки предусмотрен опыт работы, связанный с предметом договора.

Из пункта 4.1 раздела 4 главы 8 Положения о закупках следует, что критерии и порядок оценки заявок участников закупки устанавливаются в целях выявления

лучших из предложенных условий исполнения договора.

В разделе 25 таблицы закупочной документации установлены следующие критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе.

1. Цена договора (величина значимости - 30%).

2. Нестоимостные критерии оценки заявок участников закупки (величина значимости - 70%):

- «Опыт выполнения работ» (величина значимости - 40%);

- «Максимальная цена одного договора (контракта)» (величин значимости - 60%).

Согласно пункту 25.2.1 раздела 25 таблицы закупочной документации: «наличие опыта исполнения с 2018 года (с учетом правопреемства) контрактов (договоров), по которым участник закупки выступает в роли подрядчика на выполнение работ по благоустройству территорий, принимаются к оценке исключительно исполненные договоры (контракты), при исполнении которого подрядчиком исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек).

При этом, стоимость каждого ранее исполненного договора (контракта) составляет не менее 15% от начальной (максимальной) цены договора (контракта)».

Также в пункте 25.2.1 раздела 25 таблицы закупочной документации установлено требование к предоставляемым документам, подтверждающим опыт выполнения работ, а именно:

«- копии ранее исполненных контрактов (договоров) (с 2018 года), по которым участник закупки выступает в роли подрядчика, на выполнение работ по благоустройству территорий, принимаются к оценке исключительно исполненные договоры (контракты), при исполнении которого подрядчиком исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек), сведения о которых содержатся в реестре контрактов (договоров), заключенных в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», заключенных в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство), копии актов выполненных работ (КС-2, КС-3);

- либо реестровый номер из реестра контрактов, размещенного в ЕИС».

При изучении положения закупочной документации следует, что в ней не установлен порядок проверки и установления закупочной комиссией как самого факта наличия требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), так и факта исполнения/неисполнения участниками закупки данных требований по договорам

(контрактам), представленным по критерию «Опыт выполнения работ».

Вместе с тем вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу правомерности применения штрафных санкций либо наличия фактов неисполнения может быть не окончен.

Таким образом, наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами может подтверждаться исключительно судебным актом, вступившим в законную силу.

При этом, требование о предоставлении участником в составе заявки документов, подтверждающих как сам факт наличия требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), так и исполнение таким участником данных требований по предоставляемым в составе заявки договорам (контрактам), в закупочной документации отсутствует.

Кроме того, из вышеуказанного порядка оценки следует, что подтверждением опыта выполнения работ являются исключительно исполненные договоры (контракты), при исполнении которых подрядчиком исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек).

Вместе с тем при установлении вышеуказанного критерия организатором закупки не учтено, что наличие требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) по договорам не свидетельствует об отсутствии опыта выполнения работ, поскольку наличие неустоек (штрафов, пеней), как оплаченных, так и не оплаченных.

При установлении вышеуказанного критерия оценки не учтено, что сам факт наличия требований оплаты неустоек (штрафов, пеней) по договорам (контрактам) не свидетельствует о безусловной обязанности подрядчика по их оплате, поскольку такие неустойки (штрафы, пени) могут быть не признаны подрядчиком и обжалованы в судебном порядке. Указанное означает, что обязанность по уплате неустоек (штрафов, пеней) возникает у подрядчика только в отношении неустоек (штрафов, пеней) им признанных в добровольном порядке или установленных решением суда, вступившим в законную силу.

При этом, согласно положениям закупочной документации исполненный договор (контракт), свидетельствующий о наличии у участника закупки опыта выполнения работ, не может быть принят закупочной комиссией к оценке, в случае неисполнения подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), в связи с непризнанием или оспариванием в суде.

Таким образом, установленный в пункте 25.2.1 раздела 25 таблицы закупочной документации критерий оценки, не способствует достижению заявленной пунктом 4.1 раздела 4 главы 8 Положения о закупках цели определения лучших условий исполнения договора, в части наличия опыта выполнения работ и части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ не соответствует.

Кроме того, вышеуказанный критерий оценки заявок участников закупки нарушает принцип проведения закупки, закрепленный в пункте 2 части 1 статьи 3 Закон № 223-ФЗ, согласно которому при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом: равноправие, справедливость, отсутствие

дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, поскольку участники закупки, имеющие опыт выполнения работ по договорам с неустойками, в том числе непризнанными в добровольном порядке и не подтвержденными решением суда, не смогут получить соответствующие баллы, по сравнению с участником, имеющим меньший опыт выполнения работ по договорам без неустоек (штрафов, пеней).

Указанное свидетельствует о невозможности проведения прозрачной и объективной оценки документов, представленных участниками закупки по указанному критерию.

На основании изложенного в действиях Заказчика, установившего ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по Критерию, нарушают пункты 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с приказом отдела культуры администрации г. Шарыпово от 17.05.2022 № 54 Звездина Л.В. назначена на должность директора МАУ «ЦКР г. Шарыпово».

Согласно конкурсной документации на проведение конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по благоустройству объекта «Городской променад «Воинская слава - трудовая доблесть» ответственным должностным лицом является Звездина Л.В.

Таким образом, в действиях директора МАУ «ЦКР г. Шарыпово» Звездиной Л.В. усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ - 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.

Время совершения административного правонарушения: 20.03.2023

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение, предусмотренное статьей 7.32.3 КоАП РФ, составляет 1 год и на момент рассмотрения настоящего дела не истек

Место совершения административного правонарушения: Красноярский край, г. Шарыпово, пр. Энергетиков, 5.

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.

Согласно части 1 статьи 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.

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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте <https://www.rusprofile.ru> установлено, что Звезда Л.В. назначена на должность директора МАУ «ЦКР г. Шарыпово» с 25.05.2022 года.

Следовательно, субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, является должностное лицо МАУ «ЦКР г. Шарыпово».

Соответственно, Звезда Л.В., исполняла свои должностные обязанности в период формирования закупочной документации и размещения извещения о проведении закупки № 32312208001.

Кроме этого документация о проведении конкурса в электронной форме, на право заключение договора на выполнение комплекса работ по благоустройству объекта «Городской променад «Воинская слава - трудовая доблесть» (г. Шарыпово, Красноярский край) согласована директором МАУ «ЦКР г. Шарыпово» Звездиной Л.В.

Следовательно, Звезда Л.В., являлась должностным лицом МАУ «ЦКР г. Шарыпово», согласовала и разместила несоответствующую действующему законодательству закупочную документацию по конкурсу в электронной форме № 32312208001 на сайте zakupki.gov.ru.

Соответственно, субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, является должностное лицо Звезда Л.В.

Доказательствами совершения правонарушения являются:

- постановление заместителя Шарыповского межрайонного прокурора и материалы, приложенные к нему.

Определением от 10.01.2024 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-32/2024 назначено на 24.01.2024.

Определением от 24.01.2024 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-32/2024 отложено на 22.02.2024 в связи с ненадлежащим уведомлением Звездиной Л.В. о дате и времени рассмотрения дела.

Факт направления определения об отложении рассмотрения дела № 024/04/7.32.3-32/2024 (ВМ/1254/24 от 31.01.2024) на адрес места регистрации Звездиной Л.В. по почте подтверждается копией списка внутренних почтовых отправок Красноярского УФАС России 72 (Партия 5229) от 01.02.2024.

Согласно названного списка отправлению присвоен номер почтового идентификатора №80080493266127.

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80080493266127, указанное почтовое отправление содержит статус «Вручение адресату» 08.02.2024.

До момента рассмотрения настоящего административного дела в адрес Красноярского УФАС России от Звездиной Л.В. поступили письменные пояснения, согласно которым Звездина Л.В. просит учесть, что предписание № 024/07/3-1109/2023 было исполнено до вынесения постановления по делу об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-32/2024, что по её мнению является смягчающим обстоятельством административного правонарушения.

Кроме того, Звездиной Л.В. в адрес Красноярского УФАС России было направлено ходатайство (3123-ЭП/24 от 16.02.2024) о рассмотрении административного дела в её отсутствие.

Таким образом, антимонопольный орган располагает достаточными доказательствами надлежащего уведомления Звездиной Л.В. о времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

22 февраля 2024 года дело № 024/04/7.32.3-32/2024 об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие Звездиной Л.В., надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

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 Звездиной Л.В. в совершении вышеописанного административного правонарушения подтверждается материалами административного дела.

В соответствии со статьей 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие обстоятельства: основания, исключющие 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.

В соответствии со ст. 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.

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

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 Звездиной Л.В.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельством смягчающим административную ответственность в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, является своевременное устранение правонарушения, до возбуждения административного дела.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Положениями статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что замена административного штрафа предупреждением возможна, если лицо впервые совершило административное правонарушение, за исключением случаев, предусмотренных

частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Сведения о привлечении Звездиной Л.В. ранее к административной ответственности, в том числе по статье 7.32.3 КоАП, отсутствуют.

Кроме того, совершением Звездиной Л.В. правонарушения вред жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства не причинен, угроза причинения такого вреда, а также наступления чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера отсутствует, а также отсутствует имущественный ущерб.

С учетом указанных обстоятельств, возможно применить положения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ и заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

На основании изложенного и, руководствуясь статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – директора МАУ «ЦКР г. Шарыпово» З. виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу – директору МАУ «ЦКР г. Шарыпово» З. 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.

Заместитель руководителя-начальник отдела

М.А. Д

Исп.Галимов В.Д.

тел.8(391)211-26-00

2024-2860

