

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 5-11/181-2017

22 января 2018 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 5-11/181-2017, возбужденного в отношении должностного лица администрации Алексеевского сельсовета Башмаковского района Пензенской области <...>, по признакам пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), выразившемся в указании на лекарственную форму, отсутствующую в ГРАС, ответственность за которое предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...> и представителя по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛ:

Ведущим специалистом-экспертом отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) <...> 15.12.2017 года составлен протокол об административном правонарушении по делу № 5-11/181-2017, в отношении должностного лица администрации Алексеевского сельсовета Башмаковского района Пензенской области <...>, в связи с совершением ей деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

31.07.2017 в Пензенское УФАС России поступили материалы из Прокуратуры Башмаковского района, на основании которых было проведено административное расследование.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения <...> и представителя по доверенности <...>, прихожу к следующим выводам.

24.04.2017 г. муниципальным заказчиком – Администрацией Алексеевского сельсовета Башмаковского района Пензенской области на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0155300043017000019 о проведении электронного аукциона «Строительство автомобильной дороги «Подъезд к с.Алексеевка Башмаковского района Пензенской области».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 90 801 660 рублей.

Дата и время начала подачи заявок – 24.04.2017 в 10:54.

Дата и время окончания подачи заявок – 10.05.2017 в 09:00.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 11.05.2017.

Дата проведения аукциона в электронной форме - 15.05.2017.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Статья 33 Закона о контрактной системе содержит правила описания объекта закупки. Так, в соответствии с пунктом 1 части 1 настоящей статьи описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе **не допускается включение в документацию о закупке** (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, **требования к наличию у него производственных мощностей**, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Как указано выше, предметом закупки является строительство автомобильной дороги «Подъезд к с.Алексеевка Башмаковского района Пензенской области».

Из анализа Технического задания следует, что в рамках исполнения контракта

предусматривается выполнение работ с использованием различной специальной техники.

Так, в Техническом задании установлено следующее:

– Корчевка пней в грунтах естественного залегания корчевателями-собирающими на тракторе *мощностью 79 кВт (108 л.с.)* с перемещением пней до 5 м, диаметр пней: до 24 см (пункт 7 раздела 1 Технического задания);

– Снятие плодородного слоя почвы из под подошвы насыпи с перемещением до 10 м с окучиванием в валы бульдозерами *мощностью: 96 кВт (130 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 1 раздела 2 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 9 раздела 4 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 22 раздела 4 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 1 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 88 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 133 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 169 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 211 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 3 (пункт 307 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 3 (пункт 351 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 387 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 3 (пункт 447 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 585 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 672 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 673 раздела 5 Технического

задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 775 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 776 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 872 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 873 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 975 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 976 раздела 5 Технического задания);

– Засыпка траншей и котлованов с перемещением грунта до 5 м бульдозерами *мощностью: 59 кВт (80 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 1078 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 1079 раздела 5 Технического задания);

– Устройство корыта до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 1080 раздела 5 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 1 раздела 7 Технического задания);

– Устройство корыта с перемещением на обочины до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 2 раздела 7 Технического задания);

– Снятие растительного грунта с перемещением до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 1 (пункт 39 раздела 7 Технического задания);

– Устройство корыта с перемещением на обочины до 10 м бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 40 раздела 7 Технического задания);

– Устройство корыта бульдозерами *мощностью: 79 кВт (108 л.с.)*, группа грунтов 2 (пункт 75 раздела 7 Технического задания).

Таким образом, в действиях заказчика содержатся нарушения части 3 статьи 33 и пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении неправомерных требований к участникам закупки о наличии у них производственных мощностей, необходимые для выполнения работ, являющихся предметом закупки, поскольку включение в Техническое задание документации техники с указанными выше характеристиками ограничивает число участников, применяющих для производства работ технику функционально способную выполнить работы, заявленные в документации, но при этом обладающую иными характеристиками.

Как указано выше, исходя из пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент».

В соответствии с пунктом 4.1.3 проекта контракта исполнитель обязан самостоятельно проводить организацию работ, поставлять на строительную площадку необходимые материалы, оборудование, строительную технику, а также производить их приемку, разгрузку и складирование.

Также исходя из пункта 2.2 проекта контракта, цена контракта сформирована с учетом расходов на выполнение работ, *приобретение материалов*, уплату налогов, сборов и других обязательных платежей.

Пунктом 1.1 проекта контракта «Заказчик» заказывает и оплачивает, а «Исполнитель» принимает на себя обязательства по строительству автомобильной дороги «Подъезд к с.Алексеевка Башмаковского района Пензенской области».

Объемы и виды работ выполняются в полном соответствии с Техническим заданием.

Так, в разделе 3 Технического задания указаны следующие материалы:

– Геосетка «**Славрос** СД-20» (пункты 4 и 22).

Заказчик вправе указать конкретную марку оборудования при описании объекта закупки, при этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент».

Аналогичная позиция изложена в Письме Министерства экономического развития от 02.10.2015 г. № ОГ-Д28-13127.

В нарушение указанных норм Заказчиком в документации не предусмотрена поставка эквивалента, при том, что документация об аукционе не содержит указания на несовместимость товаров, а также закупку запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. То есть описание объекта закупки не несет объективного характера и нарушает положения пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Изложенные выше обстоятельства подтверждены материалами дела.

Датой и временем совершения административного правонарушения является – 24.04.2017.

Место совершения правонарушения – Ясная ул., д.12, с. Никульевка, Башмаковский район, Пензенская область, 442084.

Согласно части 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ включение в описание объекта закупки требований и указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования производителя, требований к товарам, информации, работам, услугам при условии, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или включение в состав одного лота, объекта закупки товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной)

цены контракта, но не менее десяти тысяч рублей и не более пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

<...>

Из изложенного следует, что должностным лицом администрации Алексеевского сельсовета Башмаковского района Пензенской области <...> совершено административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

Правонарушение обнаружено в ходе проведения административного расследования Пензенским УФАС России.

Факт совершения правонарушения подтверждается материалами по административному расследованию.

<...> на рассмотрение административного дела вину не признал, с нарушениями не согласился.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Статья 2.9 КоАП РФ предусматривает возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Нарушения Закона о контрактной системе, в том числе, ответственность за которые предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ не могут быть признаны малозначительными, поскольку посягают на установленный государством механизм осуществления государственного контроля за исполнением контрактов для государственных и муниципальных нужд. Ответственность за данное административное правонарушение, законодатель не связывает с наступлением каких-либо конкретных вредных последствий охраняемым правоотношениям и степенью их тяжести.

В рассматриваемом случае в связи с занимаемой должностью и наделенными полномочиями <...> должно было быть известно о последствиях совершаемых действий, но мер по недопущению и предотвращению нарушений законодательства о контрактной системе предпринято не было.

Изучив обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего административного дела, характер совершенного правонарушения, оценив совокупность обстоятельств дела, прихожу к выводу о невозможности применения в рассматриваемом случае статьи 2.9 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.66, 29.9, 29.10, частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо администрации Алексеевского сельсовета Башмаковского района Пензенской области <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Назначить <...> наказание в виде административного штрафа в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта: 50 000 (пятидесяти) рублей.