

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 4-7.30-216/77-16

«10» марта 2016 года
г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве «...», рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 20.02.2016, поступившее из Бутырской межрайонной прокуратуры Северо-Восточного административного округа и материалы дела № 4-7.30-216/77-16, возбужденного в отношении должностного лица — директора Федерального государственного учреждения «Федеральный исследовательский центр «Фундаментальные основы биотехнологии» Российской академии наук (далее — ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН) «...» в присутствии представителей по доверенности № 15 от 09.03.2016 «...», «...», а также представителя Бутырской межрайонной прокуратуры Северо-Восточного административного округа помощника Бутырского межрайонного прокурора г. Москвы «...»,

УСТАНОВИЛ:

Бутырской межрайонной прокуратурой г. Москвы в период с 05.02.2016 по 18.02.2016 проведена проверка соблюдения законодательства о противодействии коррупции, законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заказчиком — ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН в единой информационной системе в сфере закупок по адресу <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0373100093975000035 от 03.12.2015 на право заключения государственного контракта на закупку мощных средств, строительных материалов и канцелярских товаров (далее — закупка). Начальная (максимальная) цена государственного контракта — 2 058 086,98 рублей.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 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 закупок), документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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, наименования места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, 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 предположительные товарные знаки в слове, поставка которых не является предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов или аббревиатур за исключением случаев, если это необходимо для обозначения товара или товарными, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запчастей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, при составлении описания объекта закупки необходимо использовать, если это возможно, стандартные показатели, требования, условия обозначения и терминологию, касающуюся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчик при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условия обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 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 настоящего Федерального закона и инструкция 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.

Заказчиком в Техническом задании Части 3 Документации об электронном аукционе сформулированы следующие требования к «наименованию товара», необходимого к поставке, в частности: п. 17 «Набор сверл по бетону Hyundai 4-10 мм»; п. 104 «Краска Dulux Trade Diamond Matt»; п. 197 «Батарейки Duracell Turbo Max AAA/LR03»; п. 270 «Ср-во для мытья пола Мистер Пропер»; п. 274 «Ср-во для мытья посуды АОС»; п. 280 «Стиральный порошок Тайд автомат».

Таким образом, согласно позиции, отраженной в постановлении Бутырского межрайонного прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении от 20.02.2016, действия Заказчика, выразившиеся во включении в описание объекта закупки безальтернативных требований и указаний в отношении товарных знаков, нарушают требование пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 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 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.

Согласно трудовому договору № 194, заключенному 27 июля 2015 года между Федеральным агентством научных организаций (ФАНО России) и «...» и Приказу № 643 п/о от 27 июля 2015 года ФАНО России «О продолжении трудовых отношений с «...»», «...» является директором ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН.

Согласно пункту 6 трудового договора, руководитель является единоличным исполнительным органом учреждения, осуществляющим текущее руководство его деятельностью.

Согласно подпункту «а» пункта 9 указанного трудового договора, руководитель обязан соблюдать при исполнении должностных обязанностей требования законодательства Российской Федерации, законодательства субъекта Российской Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления, устава учреждения, коллективного договора, соглашений, локальных нормативных актов и трудового договора.

В соответствии с пунктом 24 трудового договора, руководитель несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации и трудовым договором.

Документация об электронном аукционе на право заключения контракта на закупку моющих средств, строительных материалов и канцелярских товаров утверждена директором ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН Поповым В.О.

В соответствии с частью 1 статьи 40 Закона о контрактной системе создание комиссии по осуществлению закупок, определение начальной (максимальной) цены контракта, предмета и существенных условий контракта, утверждение проекта контракта, конкурсной документации, документации об аукционе и подписание контракта осуществляются заказчиком.

Исходя из обстоятельств дела, представители должностного лица — директора ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН «...» представили следующие объяснения по факту вменяемого административного правонарушения.

Вышеуказанные обозначения в графе «наименование товара» в Техническом задании Документации об электронном аукционе представители «...» не считают товарным знаком, средством индивидуализации в том смысле, в котором это предусмотрено гражданским законодательством, товары, конкретные наименования которых указаны в аукционной документации, предлагаемые к поставке, необходимы для обеспечения функционирования ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН.

Вместе с тем, должностным лицом Московского УФАС России установлено следующее.

В соответствии со статьей 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации, товарным знаком является обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Согласно реестру товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации Федеральной службы по интеллектуальной собственности, наименование «Dufasell» зарегистрировано как товарный знак (номер свидетельства на товарный знак — 31689), правообладателем которого является «...» (US).

Таким образом установлено, что в Документации об электронном аукционе утвержденной директором ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН «...» установлены требования к определенным товарным знакам товаров, необходимых к поставке.

При этом, отсутствует указание на возможность поставки эквивалентного товара. Между тем, обоснования объективной необходимости в товарах конкретных товарных знаков, указанных заказчиком в Документации об электронном аукционе (обеспечение взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование), заказчиком не приведено.

С учетом вышеизложенного, включение в описание объекта закупки конкретных товарных знаков влечет за собой невозможность поставки альтернативных товаров, что ограничивает количество участников закупки и нарушает положения пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, образуя состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Должностное лицо административного органа приходит к выводу о том, что в рассматриваемом случае требования, предусмотренные законодательством о контрактной системе к описанию объекта закупки в части запрета включения указания на товарный знак соблюдены не были, что является существенным нарушением охраняемых общественных правоотношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, не установлен факт включения спорного указания на товарный знак в документацию в целях ограничения количества участников закупки непосредственно должностным лицом — директором ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН «...».

В соответствии с частью 4 статьи 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

При таких обстоятельствах должностное лицо административного органа приходит к выводу о наличии неустранимых сомнений в виновности «...» в совершении административного правонарушения, квалификация объективной стороны которого предложена Бутырской межрайонной прокуратурой в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 20.02.2016.

С учетом представленных объяснений и фактических обстоятельств дела, должностное лицо административного органа квалифицирует действия «...», выразившиеся в утверждении документации об электронном аукционе с нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Согласно части 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 статьи 7.30 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Административное правонарушение совершено по месту утверждения должностным лицом государственного заказчика документации об аукционе, а именно в результате утверждения документации, не соответствующей законодательству о контрактной системе — г. Москва, Ленинский пр-кт, д. 33, корп. 2.

Время совершения административного правонарушения — дата размещения извещения № 0373100093915000035 о проведении электронного аукциона в единой информационной системе в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> — 03.12.2015.

Обстоятельства, препятствующие надлежащему исполнению «...» требований, установленных пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность «...», не установлены.

Вина должностного лица — директора ФИЦ БИОТЕХНОЛОГИИ РАН «...» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4. 2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана.

В соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ сумма административного штрафа составляет **3 000 рублей**.

Руководствуясь частью 4.2 статьи 7.30, статьями 23.66, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо — директора Федерального государственного учреждения «Федеральный исследовательский центр «Фундаментальные основы биотехнологии» Российской академии наук «...» виновным в совершении правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.
2. Назначить должностному лицу — директору Федерального государственного учреждения «Федеральный исследовательский центр «Фундаментальные основы биотехнологии» Российской академии наук «...» наказание в виде административного штрафа в размере - **3 000 (трех тысяч рублей) 00 копеек**.

Для уплаты административного штрафа, предусмотренного за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе:

Получатель:	УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890) ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001
Банк получателя:	Отделение 1 Москва р/с 40101810800000010041

	БИК 044583001 ОКТМО: 45375000 КБК 161 1 16 33010 01 6000 140
Назначение платежа:	Административный штраф по делу № 4-7.30-216/77-16 об административном правонарушении

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Документы, подтверждающие уплату штрафа, необходимо направить по электронной почте или факсу. В назначении платежа необходимо указывать номер постановления о наложении штрафа.

В случае невозможности идентифицировать платеж или при отсутствии сведений у Московского УФАС о своевременной оплате штрафа Московское УФАС обязано передать постановление для принудительного исполнения в ФССП России.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, в районный 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.

Заместитель руководителя