

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/7.32.3-164/2020

о назначении административного наказания

13 марта 2020 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирского УФАС России), рассмотрев поступившие из Западно-Сибирской транспортной Прокуратуры (вх. 1485 от 30.01.2020г.) постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 28.01.2020 года и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – ...филиала «Аэронавигация Западной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД в присутствии

УСТАНОВИЛ:

Новосибирской транспортной прокуратурой проведена проверка соблюдения филиалом «Аэронавигация Западной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (далее - ОрВД) требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в ходе которой выявлены нарушения закона.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ) целями регулирования настоящего Закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона №223-ФЗ установлено, что Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг: государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке утверждено Приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 05.04.2019 №285.

Согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Положения части 1 указанной статьи распространяются, в том числе, на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ закреплены следующие принципы закупки товаров, работ и услуг: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно правовой позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 16 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона № 223-ФЗ, утвержденного 16.05.2018, избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения Закона № 135-ФЗ.

В соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно подпункту 3 пункта 2 статьи 17 Положения заказчик осуществляет закупку у единственного поставщика при осуществлении закупки товаров, работ, оказании услуг у поставщика (исполнителя, подрядчика), определенного указами или распоряжениями Президента Российской Федерации.

В силу части 4 статьи 3 Правительство Российской Федерации вправе установить перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме.

Постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616 утвержден перечень товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме (далее - Перечень).

Согласно Перечню закупка в электронной форме осуществляется в том числе следующих товаров: оборудование компьютерное, электронное и оптическое; машины вычислительные электронные цифровые, поставляемые в виде систем для автоматической обработки данных.

Проверкой установлено, что в нарушение указанных требований законодательства ОрВД осуществляет закупку у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), в то время как закупка должна осуществляться в электронной форме.

Так, на основании пп. 3 п. 2 ст. 17 Положения между ОрВД и АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей»» заключен договор от 26.07.2019 № Д/019/569 на выполнение работ по мероприятию «Сопряжение оборудования КС А НК АД «Вега» с оборудованием МПСН «Альманах», включая оборудование (компьютеры), монтаж и пуско-наладку, сопряжение на сумму 4 998 000 рублей.

В обосновании выбора единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) указано, что проведение мероприятий в целях определения поставщика не целесообразно, так как в соответствии с указом Президента РФ от 12.02.2008 № 190с договор заключается с АО «Концерн ВКО «Алмаз- Антей»».

При этом согласно ответу ОрВД от 15.11.2019 №01-11-1097 должностные лица филиала не имеют доступ к работе с указом Президента РФ от 12.02.2008 № 190с.

Кроме того, в обосновании закупки у единственного поставщика указан указ Президента от 12.02.2008, изданном ранее Закона № 223-ФЗ (18.07.2011) и в случае противоречия не подлежит применению.

Аналогичным образом в 2019 году между ОрВД и АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей»», как с единственным поставщиком, заключен договор Д/018/648 от 29.05.2019 на выполнение работ в рамках мероприятия: «Реконструкция и техническое перевооружение комплекса средств УВД, РТОП и электросвязи в районе аэродромов и на воздушных трассах в целях создания укрупненных центров ЕС ОрВД», в части оснащения радиолокатором обзора летного поля аэропорта Новосибирск (Толмачево) на сумму 46 005 140,7 рублей.

Статьей 7 Закона № 223-ФЗ установлено, что за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлено, что нарушение осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в электронной форме, в иной форме влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

В соответствии с приказом от 31.08.2018 №2631/л назначен директором филиала, который осуществляет деятельность на основании положения о филиале, утвержденном приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 25.03.2019 №230.

На основании доверенности от 27.12.2018 ... уполномочен заключать договоры от имени ФГУП «Госкорпорация по ОрВД».

Таким образом, директором филиала заключив указанные договоры с единственным поставщиком без проведения конкурентных закупок, совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, предусмотренных ст.4.2, ст.4.3, ч.1 ст.24.5 КоАП РФ, не установлено.

Дата совершения правонарушения: дата подписания договоров - 29.05.2019, 26.07.2019.

Место совершение административного правонарушения: г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д. 77б (местонахождение филиала «Аэронавигация Западной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»).

Обстоятельств отягчающих, смягчающих административную ответственность, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении в области законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3 КоАП РФ) не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.83 КоАП РФ дела об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 7.32.3 КоАП РФ, рассматриваются Федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, его территориальные органы.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении

С доводами содержащимися в Постановлении не согласен. считает их незаконными и необоснованными.

Директор филиала «ЗапСибАэрогавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», Положении о филиале «ЗапСибАэрогавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» виды деятельности в строгом и безусловном соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Деяний, за совершение которых предусмотрена административная ответственность по ч. 1 ст. 7.32.3 КоАП РФ, директором филиала «ЗапСибАэрогавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» не совершалось.

Материалы дела об административном правонарушении указывают на отсутствие событий административного правонарушения.

Постановлением Правительства РФ от 30.07.2004 № 396 утверждено Положение о Росавиации (далее - Положение).

Согласно п. 1 Положения Росавиация является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере воздушного транспорта (гражданской авиации), использования воздушного пространства Российской Федерации, аэронавигационного обслуживания пользователей воздушного пространства Российской Федерации и авиационно-космического поиска и спасания.

В силу п. 5.4. Положения Росавиация, в частности, осуществляет:

- (п.п. 5.4.35.) оказание государственных услуг по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации, в том числе по организации воздушного движения, обеспечению электросвязи, предоставлению аэронавигационной, метеорологической информации, а также авиационно-космическому поиску и спасанию;

- (п.п. 5.4.37.) обеспечение руководства функционированием Единой системы организации воздушного движения, ее реформирование с целью создания Аэронавигационной системы России;

- (п.п. 5.4.38.) заключение с пользователями воздушного пространства Российской Федерации соглашений об аэронавигационном

обслуживании;

- (п.п. 5.4.39.) распоряжение средствами, полученными от взимания сборов за аэронавигационное обслуживание пользователей воздушного пространства Российской Федерации;

- (п.п. 5.15.) осуществляет иные полномочия в установленной сфере деятельности, если такие полномочия предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации.

Кроме того, согласно ст. 12 Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» приказом Минтранса России от 09.07.2012 № 208 утвержден Административный регламент Росавиации предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации (далее - Регламент).

В соответствии с п. 12 Регламента предоставление государственной услуги осуществляется Росавиацией через подведомственную организацию - Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации».

Согласно Распоряжению Правительства РФ от 21.03.2013 № 408-р Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации», находится в ведении Росавиации (п. 1.4. Устава).

На основании Приказа Минтранса России от 09.07.2012 № 208 «Об утверждении Административного регламента Федерального агентства воздушного транспорта предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» осуществляет оказание государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации и находится в ведении Федерального агентства воздушного транспорта (Росавиации).

Согласно п. 1.10 и 6.4 Устава ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» Предприятие вправе создавать филиалы по согласованию с Федеральным агентством воздушного транспорта, руководители филиалов Предприятия действуют на основании доверенности, выданной генеральным директором Предприятия.

Заключение указанного в Постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 28.01.2020 договора от 29.05.2019 № Д/018/648 на оснащение радиолокатором обзора летного поля аэропорта Новосибирск (Толмачево) в рамках мероприятия «Реконструкция и техническое перевооружение комплекса средств УВД, РГОП и электросвязи в районе аэродромов и на воздушных трассах в целях создания укрупненных центров ЕС ОрВД», между ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» и АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей», в соответствии с Федеральным законом РФ от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», было согласовано с Росавиацией в установленном порядке (письмо от 29.03.2019 №9.1-04426).

Также указанный в Постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 28.01.2020 договор от 26.07.2019 № Д/019/569, заключенный между ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» и АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» на выполнение работ по мероприятию «Сопряжение оборудования КС А НКЛД «Вега» с оборудованием МПСР «Альманах» в Новосибирском Центре ОВД филиала «Запсибаэронавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», направлен на совмещение (обеспечение работоспособности) вновь поставленного оборудования по договору от 11.04.2017 № 1206/16 на создание аэродромной многопозиционной системы наблюдения (МПСР) филиала «Запсибаэронавигация» (Толмачево) (ранее согласованного Росавиацией) с находящимся в эксплуатации филиала «Аэронавигация Западной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» комплекса средств автоматизации наблюдения и контроля аэродромного движения.

Федеральное агентство воздушного транспорта (РОСАВИАЦИЯ), предоставило пояснения по данному административному делу.

ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», в соответствии с Приказом Минтранса России от 09.07.2012 № 208 «Об утверждении Административного регламента Федерального агентства воздушного транспорта предоставления государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователей воздушного пространства Российской Федерации» осуществляет оказание государственной услуги по аэронавигационному обслуживанию пользователям воздушного пространства Российской Федерации, а также находится в ведении Федерального агентства воздушного транспорта, в связи с чем, направляем правовую позицию по делу.

По вопросу заключения договоров с единственным поставщиком - АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» сообщаем, что Указ Президента Российской Федерации от 12.02.2008 № 190-с определяет АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» единственным поставщиком (исполнителем) по модернизации объектов Единой системы организации воздушного движения в Российской Федерации (ЕС ОрВД), в том числе по поставке оборудования для оснащения объектов ЕС ОрВД.

В соответствии с частью 27 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - 44-ФЗ) правовые акты Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации об определении единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд, принятые до дня вступления в силу 44-ФЗ, действуют в отношении указанных в таких правовых актах мероприятий до их исполнения, если иное не установлено Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 3.6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - 223-ФЗ) порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке, п. 3 ч.2 ст. 17 Положения о закупках товаров работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» предусмотрено право заказчика осуществлять закупку товаров, выполнения работ, оказания услуг у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), определенного указом или распоряжением Президента Российской Федерации.

Договор ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» с АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» заключен на основании п. 3 ч.2 ст. 17 Положения о закупках товаров работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» с единственным поставщиком, определенным Указом Президента Российской Федерации от 12.02.2008 № 190-с, который определяет АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» единственным поставщиком (исполнителем) по модернизации объектов Единой системы организации воздушного движения в Российской Федерации (ЕС ОрВД), в том числе, по поставке оборудования для оснащения объектов ЕС ОрВД.

Таким образом, вступление в силу таких законодательных актов как 44-ФЗ и 223-ФЗ, не влияет на определение АО «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» единственным поставщиком, но и не противоречит им.

На Указ Президента Российской Федерации от 12.02.2008 № 190-с наложен гриф «СЕКРЕТНО», в связи с чем, ознакомление с ним

возможно в установленном законом порядке.

Основания для прекращения производства по делу отсутствуют.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

Обстоятельства, смягчающие/отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

Руководствуясь частью 1 статьи 7.32.3, статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - директора филиала «Аэронавигация Западной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.3 КоАП РФ.
2. Назначить должностному лицу - директору филиала «Аэронавигация Западной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД административное наказание в виде административного штрафа в размере ____ (_____) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 045004001.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК код БК 161 1 16 01071 01 9000 140, ОКТМО 50701000, УИН _____.

Назначение платежа: Иные штрафы, установленные Главой 7 КоАП РФ.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.