

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-2451/2023

25 октября 2023 года

г. Красноярск

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России Мерзляков, 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) материалы дела № 024/04/7.32.3-2451/2023 об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, возбужденного в отношении должностного лица – начальника юридического отдела КГАУ «СОЦ «Тесь» Масловой,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России 10.03.2023 поступила жалоба ИП Петрухиной Н.С. на действия организатора торгов – КГАУ «СОЦ «Тесь» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кисломолочной продукции в ассортименте (извещение № 32312167667), выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушением законодательства Российской Федерации.

В результате рассмотрения жалобы ИП Петрухиной Н.С., при вынесении решения №024/07/3-655/2023 от 27.03.2023, Комиссией Красноярского УФАС России установлено следующее.

Обжалуемая ИП Петрухиной Н.С. закупка проводилась в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ), на основании утвержденного во исполнение части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ Положения о закупках.

Из положений закупочной документации следует, что участниками обжалуемой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Требования и особенности проведения закупки среди субъектов малого и

среднего предпринимательства определены в статье 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Так, в частях 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ определен перечень требований к документам и сведениям, предоставляемым участниками закупки, который может быть установлен организатором закупки в закупочной документации.

При этом, в части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ установлен запрет на установление в документации о конкурентной закупке обязанности по представлению в заявке на участие в закупке информации и документов, не предусмотренных частями 19.1 и 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Из анализа закупочной документации следует, что требования к сведениям и документам, предоставляемым участником закупки в составе заявки, установлены в пункте 5.2.1 таблицы Информационной карты закупочной документации.

В частности, в пункте 5.2.1 таблицы Информационной карты закупочной документации установлены требования о представлении в составе заявки участника закупки, в том числе:

- 1) копии выписки из единого государственного реестра юридических лиц, которая получена не ранее чем за один месяц до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении закупки, надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации индивидуальных предпринимателей, в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), или копии выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, которая получена не ранее чем за один месяц до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении закупки, надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица и физического лица в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);
- 2) копии документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании, копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника процедуры закупки без доверенности);
- 3) сведения о финансовом состоянии участника закупки;
- 4) информации, подтверждающей добросовестность участника закупки;
- 5) письменного согласия субъекта на обработку персональных данных.

Вышеуказанные документы и сведения в пунктах 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ не поименованы.

Закон № 223-ФЗ содержит специальную норму, регламентирующую порядок осуществления закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства (статья 3.4 Закона № 223-ФЗ), и, в таком случае, положения пунктов 2, 9, 16 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, в части урегулированной статьей 3.4 Закона № 223-ФЗ, на порядок проведения закупок

среди субъектов малого и среднего предпринимательства не распространяются. Наличие в Положении о закупках положений, позволяющих установить в закупочной документации требования о предоставлении в составе заявки участника закупки документов и сведений, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, не освобождает организатора торгов от соблюдения запрета, установленного в части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, установив в закупочной документации требование о предоставлении в составе заявки вышеуказанных документов и сведений, организатор торгов нарушил требования пункта 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Возбуждение дела об административном правонарушении осуществлено путем составления протокола в отсутствие начальника юридического отдела КГАУ «СОЦ «Тесь» - Масловой О.Г., надлежащим образом уведомленной о времени и месте его составления.

Определением Красноярского УФАС России от 20.09.2023 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-2451/2023 об административном правонарушении было назначено на 04.10.2023 в 15:30 (время местное).

Определением от 04.10.2023 рассмотрение дела отложено на 25.10.2023 15:00 (время местное).

25 октября 2023 года дело об административном правонарушении № 024/04/7.32.3-2451/2023 рассмотрено в отсутствие Масловой О.Г., надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Событие административного правонарушения: составление закупочной документации с нарушением требований части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей.

Место совершения нарушения: место нахождения КГАУ «СОЦ «Тесь», Красноярский край, г. Минусинск, ул. Народная, 64А.

Временем совершения нарушения является дата размещения закупочной документации в Единой информационной системе – 06.03.2023.

Статьей 4.5 КоАП РФ установлено, что давность привлечения за административное правонарушение, установленное частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, составляет один год. Следовательно, на момент вынесения настоящего постановления срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Квалификация административного правонарушения (проступка) предполагает

наличие состава правонарушения. В структуру состава административного правонарушения входят следующие элементы: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона административного правонарушения.

Объект правонарушения – общественные отношения, связанные осуществлением закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Объективную сторону правонарушения образует сам факт утверждения закупочной документации с нарушением требований Закона N 223-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Субъектом административной ответственности за данное нарушение является должностное лицо заказчика.

Субъективная сторона выражается виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к административной ответственности, не предвидело возможности наступления вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

На основании статьи 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.

Под должностным лицом следует понимать лицо, осуществляющее функции по организации и осуществлению закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Согласно пункту 2.12 должностной инструкции начальника юридического отдела КГАУ «СОЦ «Тесь» Маслова О.Г. является ответственным должностным лицом за осуществление контроля по подготовке закупочной документации и проведению процедур закупок товаров, работ, услуг.

Следовательно, Масловой О.Г., согласовавшей закупочную документацию, совершено административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Факты нарушения удостоверяются:

- решением Комиссии Красноярского УФАС России №024/07/3-655/2023 от 27.03.2023;

- материалами по рассмотрению жалобы ИП Петрухиной Н.С.

С целью составления протокола об административном правонарушении в адрес

места жительства Масловой О.Г. и на рабочий адрес почтовым отправлением направлено уведомление от 29.08.2023 исх. № ВМ/14397/23 о необходимости явки в Красноярское УФАС России 20.09.2023 для участия при составлении протокола об административном правонарушении и предоставления объяснений.

Согласно информации об отслеживании почтового направления с идентификатором № 80105387660598 (по адресу регистрации места жительства) почтовое отправление содержит статус «возврат из-за истечения срока хранения».

Согласно информации об отслеживании почтового направления с идентификатором № 80105387660543 (по рабочему адресу) почтовое отправление содержит статус «вручение адресату» 06.09.2023.

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, что при оценке надлежащего уведомления лица, привлекаемого к административной ответственности либо в отношении которого ставится вопрос о возбуждении дела об административном правонарушении, надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Следовательно, Маслова О.Г., корреспонденция которой направлялась, в том числе, на адрес регистрации по месту жительства, является надлежащим образом уведомленной о времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Однако, надлежащим образом извещенная о месте и времени составления протокола Маслова О.Г. не явилась, своего законного представителя не направила, направила ходатайство о составлении протокола в ее отсутствие с предоставлением необходимых документов (копии паспорта и письменных пояснений) в связи с чем, в соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие Масловой О.Г.

В письменных пояснениях от 19.09.2023 (вх. № 18744), представленных в рамках составления протокола об административном правонарушении, Маслова О.Г. сослалась на письменные возражения, представленные при рассмотрении жалобы ИП Петрухиной Н.С., согласно которым требования к представлению документов и сведений, установленные в закупочной документации, соответствуют Положению о закупках, пунктам 2, 9, 16 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и требованиям, установленным в части 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, не противоречат.

Также в письменных пояснениях от 19.09.2023 (вх. № 18744) Маслова О.Г. указывает на отсутствие вины в совершении административного правонарушения, как в форме умысла, так и в форме неосторожности, поскольку закупочная документация была составлена в соответствии с действующим Положением о закупках, в интересах учреждения, с учетом должной осмотрительности, требуемой в соответствии со статьей 54.1 Налогового кодекса российской Федерации.

Определением Красноярского УФАС России от 20.09.2023 исх. № ЮФ/15725/23 рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-2451/2023 об административном правонарушении было назначено на 04.10.2023 в 15:30 (время местное). Указанное определение направлено в адрес места жительства и на рабочий адрес Масловой О.Г. заказными письмами, а также на электронный адрес КГАУ «СОЦ «Тесь».

Согласно информации об отслеживании почтового направления с идентификатором № 80096188974437 (по адресу регистрации) почтовое отправление содержит статус «неудачная попытка вручения» по состоянию на 28.09.2023.

Согласно информации об отслеживании почтового направления с идентификатором № 80096188974413 (по рабочему адресу) почтовое отправление содержит статус «вручение адресату» 28.09.2023.

В указанные в определении дату и время Маслова О.Г. на рассмотрение дела № 024/04/7.32.3-2451/2023 об административном правонарушении не явилась. Информация о надлежащем уведомлении Масловой О.Г. о дате и времени рассмотрения дела об административном правонарушении в материалах дела отсутствует, в связи с чем определением от 04.10.2023 (исх.№ ВМ/16595) рассмотрение дела отложено на 25.10.2023 15:00 (время местное). Указанное определение направлено в адрес места жительства и на рабочий адрес Масловой О.Г. заказными письмами, а также на электронный адрес КГАУ «СОЦ «Тесь».

Из информации об отслеживании почтового направления с идентификатором № 80085289045573 (по адресу регистрации) следует, что почтовое отправление содержит статус «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» по состоянию на 18.10.2023.

Согласно информации об отслеживании почтового направления с идентификатором № 80085289045566 (по рабочему адресу) почтовое отправление содержит статус «вручение адресату» 10.10.2023.

Следовательно, Маслова О.Г., корреспонденция которой направлялась, в том числе, на адрес регистрации по месту жительства, является надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения дела № 024/04/7.32.3-2451/2023 об административном правонарушении.

Однако, извещенная о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении Маслова О.Г. не явилась, своего законного представителя не направила. В связи с этим дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие Масловой О.Г.

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 Масловой О.Г. в совершении вышеописанного административного правонарушения подтверждается материалами

административного дела. При этом, доводы, указанные в возражениях к протоколу, не соответствуют действительности, опровергаются материалами настоящего дела.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие обстоятельства: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ; характер административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность.

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

При рассмотрении дела установлено наличие следующих обстоятельств, смягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ: совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

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

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.

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 Масловой О.Г.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение наказание назначается в виде предупреждения.

С учетом того обстоятельства, что Маслова О.Г. ранее к административной ответственности не привлекалась, административное правонарушение совершено впервые, возможно применить положения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ и заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.11, 7.32.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – начальника юридического отдела КГАУ «СОЦ «Тесь» Маслову Оксану Григорьевну виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу – начальнику юридического отдела КГАУ «СОЦ «Тесь» Масловой Оксане Григорьевне административное наказание в виде предупреждения.

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.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту нахождения лица, привлекаемого к административной ответственности, в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

