ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 042/04/7.32.3-831/2020

«21» июля 2020 ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-828/2020, возбужденного в отношении председателя закупочной комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» <…> (паспорт серии <…> № <…>, выдан <…>, зарегистрированного по адресу: <…>), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника <…> (доверенность № 54/16-202 от 28.05.2020 г.),

УСТАНОВИЛА:

ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» утверждена Документация об аукционе в электронной форме на право заключения гражданско – правового договора на выполнение работ по установке автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения людей о пожаре в здании по адресу: Кемеровская обл., Юргинский р-н, с. Проскоково, ул. Сосновая 1 (далее – Документация).

Пунктом 18 Документации установлены требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме, подаваемой участником размещения заказа.

Согласно вышеуказанным требованиям заявка на участие в аукционе в электронной форме должна состоять из двух частей.

Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения: конкретные показатели, соответствующие значениям, предусмотренным в части II. «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации об аукционе в электронной форме.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по установке автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения людей о пожаре (извещение № 32008976857) от 03.04.2020 г., по окончанию срока приема заявок оператором электронной площадки направлены Заказчику заявки шести участников.

Заявки трех участников отклонены от участия в открытом аукционе, в связи с невыполнением участниками требований подпункта 5 пункта 8.8 раздела 8 главы 10 Положения (в первой части заявки участника отсутствует согласие участника закупки на выполнение работ по установке автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения людей о пожаре на условиях, предусмотренных Документацией).

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в том числе принципом равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктом 8.8 раздела 8 главы 10 Положения первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать согласие участника закупки на поставку товара (работ, услуг) и т.д.

При этом в Документации требование о том, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать согласие участника закупки на выполнение работ по установке автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения людей о пожаре на условиях, предусмотренных Документацией, отсутствует.

На основании пункта 10.1 раздела 10 главы 10 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» (далее – Положение) Комиссия по осуществлению закупок проверяет первые части заявок на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией о закупке в отношении товаров, работ, услуг, являющихся предметом закупки.

Согласно пункту 4.1 раздела 4 главы 6 Положения Участник закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае несоответствия заявки требованиям документации о закупке.

Так как в Документации требование о том, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать согласие участника закупки на выполнение работ по установке автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения людей о пожаре на условиях, предусмотренных Документацией, отсутствовало, то закупочная комиссия неправомерно не допустила ООО «Результат» и еще двух участников до участия в аукционе, чем нарушила пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и пункт 4.1 раздела 4 главы 6 Положения.

В соответствии со статьей 7 Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух

тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ установлена ответственность должностных лиц в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих должностных обязанностей.

Заявки трех участников на участие в открытом аукционе, в том числе и заявка ООО «Результат» были отклонены председателем и членами единой комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов».

Согласно Приказу ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» № 73 от 08.07.2019 г. «О единой закупочной комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» <…> является председателем закупочной комиссии.

Таким образом, председателем закупочной комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» <…> совершено административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, выразившиеся в предъявление требований к участникам и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям, которые не указаны в документации.

Место совершения правонарушения: Юргинский р-он, с. Проскоково, ул. Сосновая, 1.

Дата совершения правонарушения: 03.04.2020 г. (дата рассмотрения заявок).

12.05.2020 г. в адрес <…> было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому <…> надлежало явиться 02.06.2020 г. в 13 ч. 30 мин. для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

<…> надлежащим образом извещенный о времени, дате и месте составления и подписания протокола на составление и подписание протокола не явился, направил защитника <…> (доверенность № 54/16-2020 от 28.05.2020 г.).

Процедура составления и подписания протокола по делу об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-831/2020 состоялась в присутствии защитника <…>, которым в протоколе собственноручно сделана запись о согласии с существом правонарушения и указано, что правонарушение совершено не умышлено.

Определением от 03.06.2020 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-831/2020 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела 17.06.2020 г. 15 часов 45 мин. Копии определения и протокола направлены в адрес <…> заказным письмом и электронной почтой.

17.06.2020 г. <…>, надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-831/2020 об административном правонарушении, на рассмотрение дела не явился, направил защитника <…> (доверенность № 54/16-2020 от 28.05.2020 г.).

17.06.2020 г. на рассмотрении дела 042/04/7.32.3-831/2020 об административном правонарушении заявил устное ходатайство о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

При рассмотрении дела № 042/04/7.32.3-831/2020 об административном правонарушении была установлена необходимость истребования дополнительных доказательств.

Определением от 17.06.2020 г. о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-831/2020 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела 21.07.2020 г. 14 часов 45 мин. Копия определения направлена в адрес <…> заказным письмом и электронной почтой.

Определением от 18.06.2020 г. об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу у ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» запрошены дополнительные сведения.

21.07.2020 г. на рассмотрении дела № 042/04/7.32.3-831/2020 об административном правонарушении <…>, надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела не явился, направил защитника <…> (доверенность № 54/16-2020 от 28.05.2020 г.).

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия председателя закупочной комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» <…>, а именно: предъявление требований к участникам закупки и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям, которые не указаны в документации, вступают в противоречие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках влекут наложение административного взыскания, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей.

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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Физическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у <…> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

<…> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Факт совершения административного правонарушения <…> подтверждается протоколом по делу № 042/04/7.32.3-831/2020 от 02.06.2020.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного <…>, малозначительным.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения заключается в пренебрежительном отношении <…> к исполнению своих должностных обязанностей, что привело к нарушению требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и повлекло за собой предъявление требований к участникам закупки и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям, которые не указаны в документации

Срок давности привлечения <…> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение Закона о закупках, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 03.04.2021 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, личность виновного, финансовое положение, наличие лиц, находящихся на иждивении, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ем органом,

осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установлено одно обстоятельство, смягчающие административную ответственность, а именно: совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее - Закон № 209-ФЗ, Закон о развитии предпринимательства) сведения об юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 названного закона (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным часть 3 статьи 4), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего

предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года, на основе указанных в части 4 указанной статьи закона сведений, имеющихся у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Таким образом, категория субъекта «малого» и «среднего» предпринимательства устанавливается уполномоченным на то органом государственной власти, на основании имеющихся в его распоряжении документов в отношении юридического лица и индивидуального предпринимателя, а также исходя из сведений, представленных названными лицами в отношении своей среднесписочной численности и полученном доходе за предыдущий календарный год.

В силу части 4 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства категория субъекта малого или среднего предпринимательства изменяется в случае, если предельные значения выше или ниже предельных значений, указанных в пунктах 2, 2.1 и 3 части 1.1 настоящей статьи, в течение трех календарных лет, следующих один за другим, при условии, что иное не установлено названной статьей закона.

Из приведенных норм следует обязанность уполномоченного органа определить категорию юридического лица либо индивидуального предпринимателя на основании представленных за предыдущий календарный год документов, однако изменить такую категорию возможно лишь по истечении трех лет со дня ее первоначального установления.

Вместе с тем, в течение указанного периода времени юридическое лицо (либо индивидуальный предприниматель) могут претерпеть существенные изменения в своей хозяйственной деятельности, что обусловит фактическую смену ими такого статуса при его юридической неизменности.

Согласно пункту 2 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства: от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий; до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 4 Закона о развитии предпринимательства доход таких хозяйственных обществ не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Такие предельные значения установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой

категории субъектов малого и среднего предпринимательства» и составляют 120 млн. рублей - для микропредприятий; 800 млн. рублей - для малых предприятий; 2 млрд. рублей - для средних предприятий (пункт 1).

В материалах дела имеются документы, представленные ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» о среднесписочной численности

работников за 2019 год, которая составляла 185 человек (по состоянию на 13.04.2020 среднесписочная численность работников ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» составляет 215 человека), а также о величине дохода за 2019 год в размере 45 608 210,86 рублей, в том числе плата за стационарное обслуживание – 24 548 328,13 рублей (предметом деятельности учреждения является стационарное обслуживание граждан, которое предусматривает: прием и размещение граждан в соответствии с профилем).

Таким образом, ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» обладает признаками субъекта среднего предпринимательства.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <…> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и, учитывая совершение административного правонарушения впервые, а также то, что ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» является малым предприятием, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

1. Признать председателя закупочной комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» <…> (паспорт серии <…> № <…>, выдан <…>, зарегистрированного по адресу: <…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Выдать председателю закупочной комиссии ГАУ КО «Юргинский дом-интернат для престарелых и инвалидов» <…> (<…>) предупреждение.

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 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 <…>