

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому, рассмотрев постановление заместителя военного прокурора Хабаровского гарнизона от 08.04.2016 о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», материалы дела № 8-04/57,

УСТАНОВИЛ:

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

[Закон](#) № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона № 223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения,

вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

27.05.2016 предприятием на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31502399058 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку строительных материалов.

Требования к объему содержания извещения о проведении закупки, закупочной документации установлены частями 9, 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. В частности, в извещении о проведении закупки должен быть отражен предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Непосредственно в закупочной документации отражаются установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Положений, допускающих неуказание в закупочной документации поименованных сведений и информации, Закон № 223-ФЗ не содержит, в том числе при закупке товара определенного производителя, у единственного поставщика.

Размещение таких сведений в иных источниках, в том числе в Положении о закупочной деятельности и внутренних документах заказчика не может подменить ее размещение в единой информационной системе в составе закупочной документации. Ссылки в документации на определенные технические условия, которые отсутствуют в публичном доступе, также не могут рассматриваться в качестве надлежащего исполнения заказчиком установленной обязанности по отражению в закупочной документации характеристик товара.

Содержащиеся в документации сведения о закупке должны обеспечить возможность участника однозначно установить потребность заказчика в определенном товаре (работе, услуге), определить перечень предъявляемых к нему требований и необходимых для предоставления в составе заявки документов, последовательность проведения закупочных процедур.

Подпунктом 1 пункта 4 статьи 13, подпунктом 4 пункта 1 статьи 21 Положения о закупке ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» установлено, что извещение о проведении запроса котировок должно содержать установленные заказчиком требования к количеству, качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия

поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Организатор закупки вправе в требованиях к продукции указывать товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование производителя, при этом в требованиях должны быть указаны слова «или аналог» («или эквивалент») с указанием критериев определения соответствия аналога (эквивалента) (пункт 5 статьи 13).

В технической части закупочной документации заказчиком установлены характеристики и количество поставляемого товара по наименованиям из 79 позиций. По позициям №№ 1-5, 10-12, 16-31, 53, 70, 75 не указаны конкретные требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) необходимого к поставке товара.

Частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлена ответственность за 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.

Постановлением заместителя военного прокурора Хабаровского гарнизона от 08.04.2016 в отношении ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» возбуждено дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с несоблюдением 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.

Постановление вынесено в присутствии защитника предприятия по доверенности <...>, при надлежащем уведомлении законного представителя предприятия о дате, месте и времени вынесения постановления (письмо прокуратуры от 07.04.2016 № 3646).

Законный представитель предприятия, уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения административного дела, на его рассмотрение не явился, доказательств невозможности явки не представил, ходатайств не заявил, пояснений не представил.

На рассмотрение дела прибыли защитник ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России, помощник военного прокурора Хабаровского гарнизона.

Защитник предприятия просит дело прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения, поскольку технической частью закупочной документации предусмотрены требования к количеству, качеству, техническим характеристикам товара по позициям 1-5, 10-12, 25-31, 70-75. По иным позициям технической части Хабаровским УФАС России в отношении должностного лица предприятия выносилось постановление о назначении административного наказания.

Представитель прокуратуры возражал относительно заявленного ходатайства, настаивал на наличии в действиях предприятия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по основаниям, изложенным в постановлении.

Хабаровское УФАС России, рассмотрев материалы дела № 8-04/57 об административном правонарушении, пришло к следующему выводу.

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 образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 3.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Санкцией данной нормы предусмотрена административная ответственность должностных лиц и юридических.

Объективной стороной указанного административного правонарушения является несоблюдение требований Закона №223-ФЗ к содержанию извещений о закупке и (или) документации о закупке.

Лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина (часть 1 статьи 1.5).

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В силу части 2 указанной статьи юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Частью 3 этой же статьи предусмотрено, что назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В связи с этим ссылка защитника на привлечение к административной ответственности должностного лица предприятия отклоняется.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О

некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц кодекс формы вины не выделяет.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части кодекса возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Материалами дела подтверждается, что в технической части закупочной документации указаны наименование поставляемого товара, к части товара в качестве технических и функциональных характеристик указаны ГОСТы и описание требований к товару, к отдельным видам товаров (позиции 10-12, 16-24, 53,) указаны марка (артикул) товара, ГОСТ и указание на возможность поставки эквивалента товара, при этом информация о технических и иных характеристиках необходимого заказчику товара в документации отсутствует, что нарушает установленные Законом №223-ФЗ предписания и свидетельствует о наличии в действиях предприятия объективной стороны вменяемого административного правонарушения.

У предприятия имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению, предприятие небрежно отнеслось к выполнению возложенной на него Законом №223-ФЗ публичной обязанности информационного обеспечения закупки.

Доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств непреодолимой силы и иных обстоятельств, находящихся вне контроля предприятия и препятствующих надлежащим образом выполнять требования законодательства, в материалы дела не представлено.

По своей юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, образует формальный состав и считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством. В этой связи существенная угроза общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, в частности, в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Целями регулирования Закона №223-ФЗ являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей отдельных видов 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 закупках товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Установленные Законом №223-ФЗ основополагающие принципы при проведении закупок, в числе которых принцип информационной открытости, направлены на обеспечение прав участников закупки на получение полной и достоверной информации о такой закупке.

Учитывая особый субъектный состав лиц, на которых распространяются положения Закона №223-ФЗ, и цели правового регулирования Закона №223-ФЗ, отсутствие соответствующей информации в публичном доступе исключает либо существенным образом ограничивает возможность оценки объективности и беспристрастности процесса закупки, препятствует доступу к участию в закупке, формированию коммерческих предложений.

В совокупности изложенного факт совершения ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказан имеющимися в деле материалами. Место совершения правонарушения: г. Хабаровск.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 7.32.3, 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в несоблюдении 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, а именно: в неустановлении в закупочной документации о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку строительных материалов (извещение № 31502399058) требований к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара по позициям №№ 10-12, 16-24, 53.

2. Применить к ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 5000 (пяти тысяч) 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.

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

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляются: получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), ИНН 2721023142, лицевой счет 04221340250, КПП 272101001, КБК 161 1 16 02010 01 6000 140. Банк получателя: Отделение Хабаровск г. Хабаровск, БИК 040813001, расчетный счет 40101810300000010001, ОКТМО 08701000001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.