ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 4-7.30-212/77-19

«26» марта 2019 года г. Москва

Заместитель руководителя Московского УФАС России <....> рассмотрев протокол об административном правонарушении от 07.03.2019 и материалы дела
№ 4-7.30-212/77-19, возбужденного в отношении должностного лица – члена Единой комиссии по осуществлению централизованных закупок второго уровня для заказчиков Северного административного округа г. Москвы (далее - Единая комиссия государственного заказчика) <....> по факту нарушения порядка отбора участников при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку линолеума и клея для ремонта МКД ГБУ «Жилищник района Западное Дегунино» в 2018 г. (закупка № 0373200018818000034), что установлено решением Комиссии Московского УФАС России от 12.04.2018 по делу № 2-57-4497/77-18 о нарушении законодательства об осуществлении закупок в отсутствие <....>а, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии защитника по доверенности от 06.03.2019 б/н <....>

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Московского УФАС России (далее - Комиссия Управления) 12.04.2018 жалобы ООО «ФАРБЭ» (далее - Заявитель) на действия государственного заказчика - ГБУ г. Москвы «Жилищник р-на Западное Дегунино» (далее также Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку линолеума и клея для ремонта МКД ГБУ «Жилищник района Западное Дегунино» в 2018 г. (закупка № 0373200018818000034) (далее — Аукцион) вынесено решение по делу № 2-57-4497/77-19 о нарушении законодательства об осуществлении

закупок и выдано обязательное для исполнения предписание.

На официальном сайте Российской Федерации Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» http://www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) 31.01.2018 в 16:29 размещено извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку линолеума и клея для ремонта МКД ГБУ «Жилищник района Западное Дегунино» в 2018 г. с начальной (максимальной) ценой контракта 2 605 670,00 руб. (далее — Аукционная документация).

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 30.03.2018 № 0373200018818000034 Заявителю (порядковый номер заявки - 8) отказано в допуске к участию в Аукционе со следующим обоснованием: «Участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с п. 2 ч. 4 ст. 67 - несоответствие информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Федерального закона № 44-ФЗ, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме. Неверно указаны конкретные характеристики, а именно: в материале № 1 «Линолеум поливинилхлоридный» по требуемому параметру «Окраска одноцветного линолеума» не соответствует требованиям документации, участник указывает значение «равномерная по всей площади и толщине лицевого слоя», при этом указывает, что цвет линолеума «многоцветный».

В силу п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, 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 указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, 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 ч. 3 — 6 ст. 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

Заказчиком в технической части Аукционной документации, в соответствии с ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе, установлены требования к необходимым товарам, в частности:

- п. 1 «Линолеум поливинилхлоридный»: «Длина»: «должна быть от 12000 до 24000», «Защитный лицевой слой»: «должен быть наполненный; из прозрачного поливинилхлоридного слоя; из поливинилхлоридной пленки», «Цвет многоцветного линолеума»: «должен быть доска темная; мраморовидный; венге, беленый дуб», «Кромки»: «должны быть прямолинейные, параллельные друг другу, не должны иметь заусенцы», «Лицевая поверхность»: «должна быть гладкая; тисненая», «Тип в зависимости от вида лицевой поверхности»: «должен быть А; Б; В», «Наличие обрезных кромок»: «присутствуют или отсутствуют», «Наплывы, пузыри, складки, пятна, искажения рисунка и брызги от краски на лицевой поверхности»: «должны отсутствовать», «Общая толщина»: «должна быть 2», **«Окраска одноцветного линолеума»: «должна быть равномерная по всей площади и толщине лицевого слоя»**, «Подоснова»: «должна быть тканая, нетканая», «Толщина

лицевого защитного слоя линолеума типа А»: «должна быть от 0.15 до 0.3*», **«Цвет»: «должен быть одноцветный; многоцветный»**, «Ширина»: «должна быть от 1200 до 2000».

В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказания услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать согласие на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В составе первой части заявки Заявитель представил характеристики товаров (материалов), предлагаемых к использованию при выполнении работ по условиям государственного контракта, в частности:

п. 1 «Линолеум поливинилхлоридный»:

«Длина»: «15000»;

«Защитный лицевой слой»: «из поливинилхлоридной пленки»;

«Цвет многоцветного линолеума»: «доска темная»;

«Кромки»: «прямолинейные, параллельные друг другу, отсутствуют заусенцы»;

«Лицевая поверхность»: «гладкая»;

«Тип в зависимости от вида лицевой поверхности»: «А»;

«Наличие обрезных кромок»: «отсутствуют»;

«Наплывы, пузыри, складки, пятна, искажения рисунка и брызги от краски на лицевой поверхности»: «отсутствуют»;

«Общая толщина»: «2»;

«Окраска одноцветного линолеума»: «равномерная по всей площади и толщине лицевого слоя»;

«Подоснова»: «тканая»;

«Толщина лицевого защитного слоя линолеума типа А»: «0.2»;

«Цвет»: «многоцветный»;

«Ширина»: «1500».

Согласно инструкции по предоставлении сведений в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме (далее — Инструкция), в случае отсутствия в нормативной документации значений по требуемым параметрам каких-либо из закупаемых товаров или применяемых при производстве работ, оказании услуг, поставки товаров, то по данным параметрам в графе «Значение, предлагаемое участником» допускается предоставлять конкретные значения, либо ставить прочерк «-», либо указывать «не нормируется», либо указать «отсутствует».

В составе первой части заявки Заявитель по параметру «Цвет» указывает «Многоцветный», при этом по параметру «Окраска одноцветного линолеума» указывает «Равномерный по всей площади и толщине лицевого слоя», что не противоречит требованиям Аукционной документации, поскольку Заявителем в соответствии с Инструкцией представлено конкретное значение показателя.

Таким образом, заявка Заявителя соответствовала требованиям Аукционной документации и Закону о контрактной системе.

На основании ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, установлено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредставления информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

Таким образом, решение Единой комиссии государственного заказчика, в части отказа в допуске заявки Заявителя к участию в вышеуказанной закупке по основанию, указанному в протоколе от 30.03.2018 № 0373200018818000034, является неправомерным и принято в нарушение ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе, образуя признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ установлена ответственность за отклонение заявки на участие в конкурсе, отказ в допуске к участию в аукционе, признание заявки на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям конкурсной документации, документации об аукционе, отстранение участника закупки от участия в конкурсе, аукционе (далее в настоящей части - отказ в допуске к участию в закупке) по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, признание заявки на участие в конкурсе надлежащей, соответствующей требованиям конкурсной документации, признание заявки на участие в аукционе надлежащей, соответствующей требованиям документации об аукционе, в случае, если участнику, подавшему такую заявку, должно быть отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или нарушение порядка вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, закрытом аукционе и (или) открытия доступа к таким заявкам, поданным в форме электронных документов, нарушение порядка рассмотрения и оценки таких заявок, окончательных предложений участников закупки, установленного конкурсной документацией, что влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.

1. В соответствии с ст. 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, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных и муниципальных организациях.

2. Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие функции члена конкурсной, аукционной, котировочной или единой комиссии, созданной государственным или муниципальным

заказчиком, бюджетным учреждением уполномоченным органом, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. ст. 7.29-7.32 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

3. Согласно приказу заместителя префекта — руководителя контрактной службы Северного административного округа города Москвы Префектуры Северного административного округа города Москвы «Об утверждении Единой комиссии по осуществлению централизованных закупок второго уровня для заказчиков Северного административного округа города Москвы» от 24.02.2015 № 1-кс (Приложение № 2 к приказу) <....> является членом Единой комиссии государственного заказчика.

4. П**ротокол** рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 30.03.2018 № 0373200018818000034 подписан членом Единой комиссии государственного заказчика <....>ым.

5. Таким образом, как следует из содержания протокола об административном правонарушении от 07.03.2019, действия должностного лица - члена Единой комиссии государственного заказчика <....>а по нарушению порядка отбора участников закупки, что установлено при рассмотрении дела № 2-57-4497/77-18, влекут за собой нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок, образуя состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Вместе с тем, должностное лицо административного органа, проанализировав представленные в материалы дела документы и сведения установило, что согласно правоприменительной практике Московского УФАС России, в частности решению Комиссии Управления от 10.10.2017 № 2-57-12293/77-17, представление участником закупки в первой части заявки значения одного параметра, которое очевидно не соотносится со значением другого параметра того же товара, не соответствует требованиям закупочной документации, в которой была предусмотрена возможность неуказания значения, а проставления прочерка или слова «отсутствует».

При таких обстоятельствах у должностного лица Московского УФАС России отсутствуют достаточные основания для вывода о неисполнении либо ненадлежащем исполнении <....>ым своих служебных обязанностей, связанных с проверкой соответствия заявки Заявителя установленным закупочной документацией требованиям.

В силу ч. 4 ст. 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях, а также по жалобам на постановления или решения по делам об административных правонарушениях судья должен исходить из закрепленного в статье 1.5 КоАП РФ принципа административной ответственности - презумпции невиновности лица, в отношении которого осуществляется производство по делу. Реализация этого принципа заключается в том, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, вина в совершении административного правонарушения устанавливается судьями, органами, должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, должны толковаться в пользу этого лица.

Таким образом, учитывая наличие неустранимых сомнений в виновности <....>а, должностное лицо административного органа приходит к выводу о недоказанности наличия в действиях указанного лица состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Таким образом, производство по делу № 4-7.30-212/77-19 об административном правонарушении в отношении члена Единой комиссии государственного заказчика <....>а подлежит прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, ввиду недоказанности субъективной стороны вменяемого правонарушения, что свидетельствует об отсутствии состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 4 ст. 1.5, ст. 2.4, п. 2 ч. 1 ст. 24.5, ст. 23.66, ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

6. ПОСТАНОВИЛ:

7.

8. Прекратить производство по делу об административном правонарушении
№ 4-7.30-212/77-19 в отношении должностного лица — члена Единой комиссии государственного заказчика <....>на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

9. В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1, ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суде общей юрисдикции в течение десяти суток со дня вручения или получения постановления.

10. Согласно ч. 1 ст. 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.

11.

12.

13. Заместитель руководителя <....>