

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 8-04/12

по делу №027/04/7.32.3-144/2019

15 мая 2019 года г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю <...>, рассмотрев постановление Амурского городского прокурора старшего советника юстиции <...> от 17.04.2019 №10 о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении юридического лица Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» (далее - ООО «Водоканал»), материалы дела № 027/04/7.32.3-144/2019,

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 (часть 1 статьи 3 Закона № 223-

ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

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).

Согласно данным реестра договоров, заключенных ООО «Водоканал» в соответствии с Законом № 223-ФЗ, размещенного в ЕИС, сведения о заключенных учреждением договорах с 01.01.2018 по 17.04.2019 содержат информацию о 71 заключенном договоре со статусом «исполнение», в том числе 48 договоров, срок исполнения которых истек в 2018 году.

14.09.2018 между ООО «Водоканал» и ООО «Ремстройсервис» заключен Договор подряда № 39/з/2018/ИП на выполнение реконструкции (технического перевооружения) объекта - здания блока 5хво и насосной 2-го подъема со встроенной хлораторной и кладовыми (кадастровый номер <...> -27-03/003/2005-703, инвентарный номер <...>), расположенного по адресу: г.Амурск, проспект Строителей, д. 2/4, в соответствии с техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему Договору), СНиПами, ГОСТами и иными градостроительными нормами действующего законодательства РФ. Общая стоимость всех видов работ, выполняемых Подрядчиком по настоящему Договору, определяется твердой договорной ценой и составляет 2390000 рублей, в том числе НДС - 18% - 364576 рублей (п. 3.1 Договора). Срок выполнения работ - не позднее 13.10.2018 (п. 54.2 Договора).

Дополнительным соглашением от 04.12.2018 к Договору внесены изменения в п.п. 3.1, 4.2 Договора: общая стоимость всех видов работ по договору определена 2547983 рублей, в том числе НДС 18% - 388674 рублей, срок выполнения работ и сдачи в эксплуатацию объекта установлен 07.12.2018.

Работы выполнены Подрядчиком в установленный Договором срок.

Заказчиком работы приняты, составлены акты приемки выполненных работ: Акт № 1 от 10.10.2018 на сумму 1 740 478 рублей; Акт № 2 от 07.12.2018 на сумму 157 983 рублей; Акт № 3 от 07.12.2018 на сумму 649 522 рублей.

Заказчиком произведена оплата выполненных работ: платежное поручение от 05.12.2018 № 2380; платежное поручение от 29.12.2018 № 2515. Всего оплачено 2 547 983 рублей, т.е оплата по Договору произведена в полном объеме.

03.09.2018 между ООО «Водоканал» и ООО «ПодводСпецСтрой» (далее – ООО ПСС) заключен Договор № 8/з/2018 на выполнение работ по разработке наносов под водой на входе водозаборного ковша по адресу: г. Амурск, Левый берег протоки Старый Амур в 46 км выше по течению г. Комсомольска-на- Амуре в районе озера Падали. Стоимость работ по Договору подтверждается сметой и составляет 10969192,6 рублей, в том числе НДС 18% - 1 631 622 рублей.

Договором предусмотрено, что работы признаются выполненными после подписания Порядчиком и Заказчиком актов приемки выполненных работ по форме КС-2 и справки о стоимости выполненных работ по форме КС-3, которые оформляются Подрядчиком (п. 3.1 Договора). Оплата выполненных работ производится заказчиком за фактически выполненные работы не позднее 6 месяцев со дня подписания акта выполненных работ на основании счета Подрядчика (п. 3.5 Договора).

Согласно Акту о приемке выполненных работ № 1 от 03.09.2018 Подрядчиком выполнены, а Заказчиком приняты работы по Договору № 8/з/2018 от 03.09.2018 на сумму 10 696 192,6 рублей. Оплата работ по Договору № 8/з/2018 произведена в полном объеме, что подтверждают платежные поручения: от 10.10.2018 № 1938; от 07.11.2018 № 2148; от 13.12.2018 № 2422; от 20.12.2018 № 2472; от 11.02.2019 № 187.

25.10.2018 между ООО «Водоканал» и индивидуальным предпринимателем <...> (далее - ИП <...>) заключен договор поставки № 52/з/2018 на поставку Стационарного сварочного поста. Общая стоимость договора составляет 205 000 рублей. Срок поставки Товара – 45 календарных дней с даты подписания Договора (п. 4.3 Договора). Оплата товара производится путем перечисления Поставщику аванса в размере 30 от стоимости товара, окончательный расчет по Договору производится в течение 30 календарных дней с момента получения товара на складе Заказчика (п. 2.4 Договора).

Товар поставлен и принят заказчиком в установленный Договором срок -07.12.2018. Оплата поставленного товара произведена в полном объеме в соответствии с условиями договора: 26.10.2018 платежное поручение № 2073 на сумму 61500 рублей, 20.12.2018 платежное поручение № 2471 на сумму 143500 рублей.

Сведения об исполнении выше указанных договоров по состоянию на 17.04.2019 в ЕИС не внесены, документы, подтверждающие исполнение договоров в ЕИС отсутствуют.

Постановлением Амурского городского прокурора старшего советника юстиции <...> от 17.04.2019 №10 в отношении юридического лица ООО «Водоканал» возбуждено дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с неразмещением в единой информационной системе в

сфере закупок названной информации.

Постановление вынесено в присутствии генерального директора ООО «Водоканал» <...>, при надлежащем уведомлении о дате, месте и времени вынесения постановления

Генеральный директор ООО «Водоканал» <...>согласился с допущенным нарушением, но в связи с тем, что на официальном сайте 18.04.2019 соответствующая информация размещена, просит квалифицировать вменяемое нарушение по части 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Генеральным директором ООО «Водоканал» <...> заявлено ходатайство о замене административного наказания в виде штрафа на предупреждение на основании статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Хабаровского УФАС России – <...>, рассмотрев материалы дела № 027/04/7.32.3-144/2019 об административном правонарушении, пришел к следующему выводу.

Неразмещение в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Санкцией данной нормы предусмотрена административная ответственность должностных и юридических лиц.

Объективной стороной указанного административного правонарушения является неразмещение в единой информационной системе информации, предусмотренной Законом № 223-ФЗ.

В ходе рассмотрения материалов административного дела установлено, что 18.04.2019 на официальном сайте ООО «Водоканал» размещены сведения об исполнении договоров № 39/з/2018/ИП от 14.09.2018, № 8/з/2018 от 03.09.2018, № 52/з/2018 от 25.10.2018, что подтверждается представленными в материалы дела распечатками с сайта, в связи с чем основания для квалификации совершенного административного правонарушения по части 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) отсутствуют.

В постановлении Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 разъяснено, что если при рассмотрении дела об административном правонарушении будет установлено, что протокол об административном правонарушении содержит неправильную квалификацию совершенного правонарушения, то судья вправе переквалифицировать действия (бездействие) лица, привлекаемого к административной ответственности, на другую статью (часть статьи) КоАП РФ, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовый объект посягательства, в том числе и в случае, если

рассмотрение данного дела отнесено к компетенции должностных лиц или несудебных органов, при условии, что назначаемое наказание не ухудшит положение лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

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 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.

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.

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 КоАП РФ. 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 подтверждено, что информация об исполнении договоров № 39/з/2018/ИП от 14.09.2018, № 8/з/2018 от 03.09.2018, № 52/з/2018 от 25.10.2018, размещена на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 18.04.2019 с нарушением установленного частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ десятидневного срока, что свидетельствует о наличии в действиях организации объективной стороны

административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

При таком положении совершенное предприятием административное правонарушение следует квалифицировать по части 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации. Переквалификация правонарушения не ухудшает положения лица, в отношении которого ведется административное производство, допущенное нарушение имеет единый родовой объект посягательства.

У организации имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых частью 4 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.

В совокупности изложенного, факт совершения, а также наличие в действиях ООО «Водоканал» состава правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказан имеющимися в деле материалами.

Место совершения административного правонарушения – ООО «Водоканал», г. Амурск, пр. Комсомольский, д. 28А.

Ходатайство генерального директора ООО «Водоканал» <...> о замене административного наказания в виде штрафа на предупреждение на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, подлежит удовлетворению на основании следующего.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное ООО «Водоканал» не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

ООО «Водоканал» относится к категории «микропредприятие» в соответствии со сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства по состоянию на 14 мая 2019 г.

В совершенном ООО «Водоканал» правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

На основании изложенного, руководствуясь, статьями 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Водоканал» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.