

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №47/з об административном правонарушении

04.10.2017г.

г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай Гуткович Анастасия Евгеньевна, рассмотрев протокол об административном правонарушении №47/з от 26.09.2017г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, директора БУ РА «Эл Телком» <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в присутствии директора БУ РА «Эл Телком» <...> в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г.Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

По итогам рассмотрения жалобы <...> от 02.06.2017г. (получена по подведомственности от ФАС России 30.06.2017г. вх. 2164) в действиях заказчика БУ РА «Эл Телком» при проведении электронных аукционов на оказание услуг по сопровождению компонентов эксплуатируемой АСИ предоставление государственных и муниципальных услуг «Доверие» (извещения №0177200000916002652, №0177200000916002634, №0177200000916002027, №0177200000916000966) УФАС по РА установлены нарушения п. 1 ч.1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона №44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Нарушения законодательства о контрактной системе выразились в следующем:

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться тем, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении должна содержать, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 данного Федерального закона, в том числе

обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

При анализе аукционных документаций УФАС по РА установлено, что в технических заданиях (извещения №0177200000916002652, №0177200000916002634, №0177200000916002027, №0177200000916000966) предусмотрено, что исполнитель обязан выполнить работы по внесению изменений в программный код АИС «Доверие» (внесение доработок в программный продукт).

В п. 5 Раздела II «Техническая часть» документаций об электронных аукционах установлены требования к проведению работ исполнителем – наличие исключительных прав на АИС «Доверие».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Исключительное право на программу для ЭВМ первоначально принадлежит ее автору (п. 3 ст. 1228 ГК РФ) или заказчику (п. 1 ст. 1296 ГК РФ), по заказу которого была создана такая программа.

По договору об отчуждении исключительного права правообладатель передает или обязуется передать, то есть отчуждает, исключительное право в полном объеме другой стороне (приобретателю), а другая сторона от правообладателя исключительное право в полном объеме приобретает (статья 1234 ГК РФ).

Согласно статье 1235 ГК РФ распорядиться правом на результат интеллектуальной деятельности можно, заключив лицензионный договор. По лицензионному договору обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Лицензионный договор заключается в письменной форме. Предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по лицензионному договору подлежит государственной регистрации в случаях и в порядке, которые предусмотрены статьей 1232 данного Кодекса.

Таким образом, в случае осуществления закупки на модернизацию установленной программы исполнителю необходимо иметь лицензионный договор или договор об отчуждении исключительного права.

Заказчиком БУ РА «Эл Телком» заключены по результатам вышеуказанных аукционов государственные контракты №Ф.2016.455153 от 02.01.2017г., №Ф.2016.455154 от 02.01.2017г., №Ф.2016.303131 от 21.10.2016г., №Ф.2016.106067 от 14.06.2016г. с ООО «Информационные системы и сервисы» и ООО «Инфосервисы». В качестве соответствия исполнителя п. 5 Раздела II «Техническая часть»

документации об электронном аукционе в УФАС по РА представлены копии лицензионных договоров, заключенных ООО «Информационные системы и сервисы» (лицензиат), ООО «Инфосервисы» (лицензиат) №01/16-L от 06.04.2016г. и №02/16-L от 11.05.2016г. с правообладателем программного продукта АИС «Доверие» ООО «ГосКомСофт» (лицензиар). Таким образом, по результатам рассматриваемых аукционов заказчиком заключены контракты с исполнителями, не обладающими исключительными правами на АИС «Доверие».

Установив в п. 5 Раздела II «Техническая часть» документации об электронном аукционе требования к проведению работ исполнителем – наличие исключительных прав на АИС «Доверие», заказчик нарушил порядок описания объекта закупки, а именно не предусмотрел возможность выполнить работу участникам, имеющим лицензионные договоры с правообладателем продукта АИС «Доверие» ООО «ГосКомСофт».

Следовательно, заказчиком нарушены требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

За данное нарушение законодательства о контрактной системе предусмотрена ответственность по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) – утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

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 в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Согласно приказу Комитета информатизации, телекоммуникаций и связи Республики Алтай от 29.12.2014г. <...> назначен директором БУ РА «Эл Телком» с 30.12.2014г.

По факту утверждения документаций по электронным аукционам №0177200000916002027, №0177200000916000966, выявлены обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные п. 6 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ (истечение срока давности привлечения к административной ответственности).

Документации по электронным аукционам №0177200000916002652,

№0177200000916002634 утверждены 01.12.2016г., в том числе директором БУ РА «Эл Телком» <...>.

Таким образом, в действиях должностного лица государственного заказчика, директора БУ РА «Эл Телком» <...> содержится состав нарушения ч.4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения директором БУ РА «Эл Телком» <...> подтверждается протоколом по делу № 47/з об административном правонарушении от 26.09.2017г., а также другими материалами дела.

Согласно протоколу по делу № 47/з об административном правонарушении от 26.09.2017г. <...> с нарушением согласен.

В соответствии со ст. 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 24.03.2005г. № 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.

Нарушение, допущенное должностным лицом, директором БУ РА «Эл Телком» <...> по своему характеру имеет значительную степень общественной опасности, поскольку повлекло нарушение установленного государством порядка осуществления закупок. При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей.

В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП не установлено.

Руководствуясь статьями 2.4, 7.30; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, директора БУ РА «Эл Телком» <...> виновным в совершении административного правонарушения (утверждение документаций об аукционах на оказание услуг по сопровождению компонентов эксплуатируемой АСИ предоставление государственных и муниципальных услуг «Доверие» (№0177200000916002652, №0177200000916002634) с нарушением требований, предусмотренных законодательством о контрактной системе), ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере трех тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 19.12.2016 № 415-ФЗ «О федеральном бюджете на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годов», приказу ФАС России от 21.11.2016г. № 1642/16 «О наделении и порядке осуществления территориальными органами ФАС России полномочий главного администратора доходов субъектов Российской Федерации, бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов и местных бюджетов» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение - НБ Республики Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 161 1 16 33020 02 6000 140, БИК 048405001, л/с 04771212170. Вид платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: (38822) 5-11-56.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения административного дела (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.