

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение
законодательства

о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд по делу об
административном правонарушении № 05-5/1-109-2017

Резолютивная часть постановления оглашена 09 ноября 2017 г.
Тверь

г.

Мотивированное постановление изготовлено 13 ноября 2017 г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Фомин В.М., рассмотрев протокол № 05-5/1-109-2017 об административном правонарушении от 25.10.2017 в отношении заместителя председателя аукционной комиссии ***, по части 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и материалы дела № 05-5/1-109-2017 об административном правонарушении,

в отсутствие ***, надлежаще извещенной о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии защитника *** Зайцевой Е.В. (доверенность, паспорт),

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело возбуждено протоколом № 05-5/1-109-2017 об административном правонарушении, составленным 25.10.2017 заместителем руководителя – начальником отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Красюковой Л.К. по части 2 статьи 7.30 КоАП РФ в связи с отказом в допуске к участию в закупке по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Согласно протоколу, 24.07.2017 в Тверское УФАС России поступила жалоба ООО «Любимый дом» (далее – Общество), согласно которой при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на приобретение жилого помещения (отдельной квартиры) в рамках реализации региональной программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда на 2016 – 2017 годы в городе Вышний Волочек Тверской области (извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005654) нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) в части

отказа Обществу (порядковый номер заявки № 5) в допуске к участию в аукционе.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия Тверского УФАС России по рассмотрению жалоб (далее – Комиссия) установила следующее:

30.06.2017 Уполномоченным органом - Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключение контракта на приобретение жилого помещения (отдельной квартиры) в рамках реализации региональной программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда на 2016 – 2017 годы в городе Вышний Волочек Тверской области документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составила 1 621 176,72 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона 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 частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 66 Закона при заключении контракта **на поставку товара**: первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, 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 Информационной карте документации об аукционе требования к содержанию первой части заявки установлены следующим образом: такая заявка должна

содержать «конкретные показатели, 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**».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2017 № 0136200003617005654-1 для участия в аукционе заявки подали 4 участника закупки; участникам закупки, чьи заявки зарегистрированы под порядковыми номерами 5 (заявка Общества), 6 и 7, отказано в допуске к участию в аукционе на основании пунктов 1 и 2 части 4 статьи 67 Закона; один участник закупки, чья заявка зарегистрирована под порядковым номером 4, допущен к участию в аукционе.

Заявка Общества на участие в аукционе признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, со следующим обоснованием: «на основании пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона, а именно: **участник закупки не указал наименование страны происхождения товара**».

Согласно пояснениям, данным Комиссии при рассмотрении жалобы Общества, иных оснований для отказа Обществу в допуске к участию в закупке не имелось.

Согласно части 4 статьи 67 Закона участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона, или предоставления недостоверной информации (пункт 1 части 4 статьи 67 Закона); несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона, требованиям документации о таком аукционе (пункт 2 части 4 статьи 67 Закона).

Согласно части 5 статьи 67 Закона отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона, не допускается.

Изучив представленные материалы, Комиссия пришла к выводу о том, что аукционная комиссия неправомерно отказала Обществу в допуске к участию в аукционе в связи со следующим.

Как указано выше, объектом закупки является приобретение жилого помещения (отдельной квартиры). Техническим заданием документации об аукционе определены требования к месту нахождения квартиры: Тверская область, город Вышний Волочек.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из данного Закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону.

Между тем, гражданское законодательство не содержит определение понятия «товар».

Иное законодательство, в частности, налоговое, антимонопольное, содержит определение понятия «товар», при этом специально оговаривается, что такие понятия используются исключительно в целях соответствующих кодекса, закона.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 1 Закона данный Закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества).

Таким образом, исходя из вышеуказанных положений Закона, законодатель отделяет приобретение недвижимого имущества или аренду имущества от гражданско-правового договора на поставку товара, когда правомерно установлено требование об указании страны происхождения товара, выделяя приобретение недвижимого имущества в отдельный, отличный от поставки товара, объект закупки.

Кроме того, при принятии решения Комиссия учитывала, что закупаемое жилое помещение (отдельная квартира), расположенное в Российской Федерации, как объект, неразрывно связанный с землей, не может иметь иного происхождения, кроме как Российская Федерация.

Из представленных на заседании Комиссии Уполномоченным органом документов следовало, что в первой части заявки Общества указано, что местом нахождения квартиры является Тверская область, город Вышний Волочек. Указание в данном случае на место нахождения жилого помещения позволяло аукционной комиссии в полной мере сделать вывод, что страной происхождения жилого помещения (отдельной квартиры) является Российская Федерация.

Какой-либо неоднозначности в понимании наименования места происхождения жилого помещения (отдельной квартиры) заявка Общества не содержала.

Закон в статье 6, указывая на принципы, на которые опирается законодательство о контрактной системе, не выделяет в качестве такого принципа разумность, вместе с тем ГК РФ указывает на следующее: при невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, **разумности** и справедливости (пункт 2 статьи 6 ГК РФ); добросовестность участников гражданских правоотношений и **разумность** их действий предполагаются (пункт 5 статьи 10 ГК РФ).

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что решение аукционной комиссии об отказе Обществу в допуске к участию в электронном аукционе не соответствовало Закону и, более того, не отвечало принципу разумности.

В связи с изложенным Комиссия пришла к выводу о том, что решение об отказе Обществу в допуске к участию в аукционе принято с нарушением требований пункта 1 части 4 статьи 67 Закона.

Решением Комиссии от 31.07.2017 по делу № 05-6/1-137-2017 жалоба Общества признана обоснованной; аукционная комиссия признана нарушившей требования пункта 1 части 4 и части 5 статьи 67 Закона; Министерству строительства и жилищно-коммунального хозяйства Тверской области, Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной торговой площадки выдано предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок, в том числе об отмене протоколов, сформированные в ходе осуществления закупки и повторном рассмотрении заявок, поданных на участие в электронном аукционе.

Кроме того, аналогичные нарушения допущены членами аукционной комиссией при рассмотрении заявок участников при проведении еще 5 электронных аукционов на право заключения контракта на приобретение жилого помещения (отдельной квартиры) в рамках реализации региональной программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда на 2016 – 2017 годы в городе Вышний Волочек Тверской области, которые установлены следующими решениями Тверского УФАС России: извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005588, решение № 05-6/1-138-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005611, решение № 05-6/1-139-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005609, решение № 05-6/1-140-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005602, решение № 05-6/1-141-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005589, решение № 05-6/1-142-2017.

В соответствии со статьей 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ 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 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, - влекут 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.

Приказом Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области от 30.06.2017 № 201/348 создана аукционная комиссия по данной закупке; заместителем председателя комиссии является *** , заместитель Министра строительства и жилищно - коммунального хозяйства Тверской области, назначенная на данную должность с 30.08.2016 распоряжением Правительства Тверской области от 30.08.2016 № 257-рп.

Согласно статье 39 Закона для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик создает комиссию по осуществлению закупок (далее - комиссия) (часть 1); Решение о создании комиссии принимается заказчиком до начала проведения закупки. При этом определяются состав комиссии и порядок ее работы, назначается председатель комиссии (часть 2); Заказчиком могут создаваться конкурсные, аукционные, котировочные комиссии, комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений и единые комиссии, осуществляющие функции по осуществлению закупок путем проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок, запросов предложений. Число членов конкурсной, аукционной или единой комиссии должно быть не менее чем пять человек, число членов котировочной комиссии, комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений должно быть не менее чем три человека (часть 3).

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, заместитель председателя комиссии *** , заместитель Министра строительства и жилищно - коммунального хозяйства Тверской области, является должностным лицом, подлежащим административной ответственности в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей как должностное лицо.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2017, согласно которому Обществу отказано в допуске к участию в аукционе, подписан, в том числе, *** А.И., что подтверждает, что она голосовала за вышеуказанное решение.

На основании изложенного заместителю председателя аукционной комиссии *** инкриминируется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях *** содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут

дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Событие административного правонарушения изложено в протоколе № 05-5/1-109-2017 об административном правонарушении от 25.10.2017, обстоятельства, связанные с осуществлением спорной закупки, изложены в протоколе верно, не отрицаются защитником *** Зайцевой Е.В.

Как указано выше, 30.06.2017 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключение контракта на приобретение жилого помещения (отдельной квартиры) в рамках реализации региональной программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда на 2016 – 2017 годы в городе Вышний Волочек Тверской области документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составила 1 621 176,72 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2017 № 0136200003617005654-1 для участия в аукционе заявки подали 4 участника закупки; участникам закупки, чьи заявки зарегистрированы под порядковыми номерами 5 (заявка Общества), 6 и 7, отказано в допуске к участию в аукционе на основании пунктов 1 и 2 части 4 статьи 67 Закона; только один участник закупки, чья заявка зарегистрирована под порядковым номером 4, допущен к участию в аукционе. Заявка Общества на участие в аукционе признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, в связи с неуказанием Обществом страны происхождения товара.

По результатам рассмотрения жалобы Общества решением Комиссии от 31.07.2017 по делу № 05-6/1-137-2017 такая жалоба признана обоснованной; аукционная комиссия признана нарушившей требования пункта 1 части 4 и части 5 статьи 67 Закона, по основаниям, изложенным в протоколе об административном правонарушении.

Основанием для принятия такого решения послужило следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона 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 частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 66 Закона при заключении контракта на поставку товара: первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации,

конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, 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 Информационной карте документации об аукционе требования к содержанию первой части заявки установлены следующим образом: такая заявка должна содержать «конкретные показатели, 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**».

Как указано выше, объектом закупки является приобретение жилого помещения (отдельной квартиры). Техническим заданием документации об аукционе определены требования к месту нахождения квартиры: Тверская область, город Вышний Волочек.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, ГК РФ, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из данного Закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону.

Между тем, гражданское законодательство не содержит определение понятия «товар».

Иное законодательство, в частности, налоговое, антимонопольное, содержит определение понятия «товар», при этом специально оговаривается, что такие понятия используются исключительно в целях соответствующих кодекса, закона.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 1 Закона данный Закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества).

Таким образом, исходя из вышеуказанных положений Закона, законодатель отделяет приобретение недвижимого имущества или аренду имущества от

гражданско-правового договора на поставку товара, когда правомерно установление требования об указании страны происхождения товара, выделяя приобретение недвижимого имущества в отдельный, отличный от поставки товара, объект закупки.

Также нельзя не учитывать, что закупаемое жилое помещение (отдельная квартира), расположенное в Российской Федерации, как объект, неразрывно связанный с землей, не может иметь иного происхождения, кроме как Российская Федерация.

Из представленных на заседании Комиссии Уполномоченным органом документов следовало, что в первой части заявки Общества указано, что местом нахождения квартиры является Тверская область, город Вышний Волочек. Указание в данном случае на место нахождения жилого помещения позволяло аукционной комиссии в полной мере сделать вывод, что страной происхождения жилого помещения (отдельной квартиры) является Российская Федерация.

Какой-либо неоднозначности в понимании наименования места происхождения жилого помещения (отдельной квартиры) заявка Общества не содержала.

Согласно части 4 статьи 67 Закона участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона, или предоставления недостоверной информации (пункт 1 части 4 статьи 67 Закона); несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона, требованиям документации о таком аукционе (пункт 2 части 4 статьи 67 Закона).

Согласно части 5 статьи 67 Закона отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 Закона, не допускается.

У аукционной комиссии отсутствовали основания, предусмотренные частью 4 статьи 67 Закона, следовательно, аукционная комиссия неправоммерно отказала Обществу в допуске к участию в аукционе.

Согласно статье 39 Закона для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик создает комиссию по осуществлению закупок (часть 1); решение о создании комиссии принимается заказчиком до начала проведения закупки. При этом определяются состав комиссии и порядок ее работы, назначается председатель комиссии (часть 2); заказчиком могут создаваться конкурсные, аукционные, котировочные комиссии, комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений и единые комиссии, осуществляющие функции по осуществлению закупок путем проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок, запросов предложений. Число членов конкурсной, аукционной или единой комиссии должно быть не менее чем пять человек, число членов котировочной комиссии, комиссии по рассмотрению заявок на участие в запросе предложений и окончательных предложений должно быть не менее чем три человека (часть 3).

Приказом Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области

от 30.06.2017 № 201/348 создана такая аукционная комиссия по данной закупке; заместителем председателя комиссии назначена *** , заместитель Министра строительства и жилищно - коммунального хозяйства Тверской области, назначенная на данную должность с 30.08.2016 распоряжением Правительства Тверской области от 30.08.2016 № 257-рп.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.07.2017, согласно которому Обществу отказано в допуске к участию в аукционе, подписан, в том числе, *** А.И, что подтверждает, что она голосовала за вышеуказанное решение.

Согласно статье 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.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32, 7.32.5, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Следовательно, входящая в состав аукционной комиссии *** является должностным лицом, подлежащим административной ответственности в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением ею своих служебных обязанностей.

Также необходимо учитывать следующее.

Согласно статье 6 Закона контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, **профессионализма** заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно частям 1 и 2 статьи 9 Закона контрактная система в сфере закупок предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок. Заказчики, специализированные организации принимают меры по поддержанию и повышению уровня квалификации и профессионального образования должностных лиц, занятых в сфере закупок, в том числе путем повышения квалификации или профессиональной переподготовки в сфере закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 6 статьи 38 Закона работники контрактной службы, контрактный управляющий должны иметь высшее образование или дополнительное профессиональное образование в сфере закупок.

Согласно части 5 статьи 39 Закона заказчик включает в состав комиссии преимущественно лиц, прошедших профессиональную переподготовку или повышение квалификации в сфере закупок, а также лиц, обладающих специальными знаниями, относящимися к объекту закупки.

*** является не только заместителем председателя аукционной комиссии, но и назначена руководителем контрактной службы Министерства строительства и жилищно – коммунального хозяйства Тверской области, что предполагает ее профессионализм в данной сфере и безусловную обязанность при принятии решений в первую очередь руководствоваться требованиями Закона.

Таким образом, 17.07.2017 *** , являясь членом аукционной комиссии, приняла решение о признании заявки Общества на участие в аукционе не соответствующей требованиям документации об аукционе по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, что свидетельствует о совершении ею административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение уполномоченного органа: г. Тверь, ул. Новоторжская, д. 24.

Дата совершения административного правонарушения - 17.07.2017.

Присутствующая при рассмотрении дела защитник *** Зайцева Е.В. пояснила, что *** руководствовалась требованиями документации об аукционе буквально, поэтому отказала Обществу в допуске к участию в аукционе по причине неуказания наименования страны происхождения товара. После принятия Комиссией Управления решения по жалобе Общества заявки участников закупки были рассмотрены повторно, вместе с тем заявка Общества к моменту повторного рассмотрения заявок была отозвана. Учитывая изложенное, а также то, что действиями *** не был причинен материальный ущерб, просит освободить *** от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как указано выше, должностное лицо Управления по результатам рассмотрения настоящего дела пришло к выводу о том, что в действиях *** содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, действия *** совершены виновно, поскольку, являясь должностным лицом – членом аукционной комиссии, она обязана была выполнять императивные требования законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 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.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32, 7.32.5, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

*** в этой связи ответственности за совершение административного правонарушения подлежит вне зависимости от формы вины – в связи с ненадлежащим исполнением ею как должностным лицом – членом аукционной комиссии, своих служебных обязанностей, которые в данном случае выражались в рассмотрении и оценке заявки Общества в соответствии с требованиями Закона.

Факт совершения административного правонарушения и виновность *** в совершении административного правонарушения подтверждается протоколом № 05-5/1-109-2017 об административном правонарушении от 25.10.2017 и материалами дела № 05-5/1-109-2017 об административном правонарушении.

Материальное положение *** является стабильным.

Отягчающие административную ответственность обстоятельства не установлены.

При назначении наказания Управление исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой административной ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с пунктами 1 и 5 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем пяти тысяч рублей; для должностных лиц - пятидесяти тысяч рублей (за исключением оговоренных данной нормой случаев), или может выражаться в величине, кратной стоимости предмета административного правонарушения на момент окончания или пресечения административного правонарушения, начальной (максимальной) цене государственного или муниципального контракта при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а также гражданско-правового договора бюджетного учреждения при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд бюджетного учреждения.

В соответствии с извещением о проведении аукциона и документацией об аукционе начальная (максимальная) цена контракта составила **1 621 176, 72 руб.**

Санкция части 2 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает ответственность в виде **административного штрафа в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей;** в данном случае 1 процент от начальной (максимальной) цены контракта составляет **16 211, 77 руб.**

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2010 года, утвержденном Постановлением Президиума Верховного суда Российской Федерации от 08.12.2010, из буквального содержания санкции указанной нормы (в данном случае - части 2 статьи 7.30 КоАП РФ) следует, что она **не предоставляет право органу, должностному лицу назначать административное наказание в виде штрафа в размере, определенном по своему усмотрению в пределах от пяти тысяч до тридцати тысяч рублей, поскольку основным критерием определения суммы административного штрафа в этой ситуации является начальная (максимальная) цена контракта.** Минимальные и максимальные же пределы административного штрафа в данном случае установлены только для тех ситуаций, когда размер штрафа, рассчитанный из начальной (максимальной) цены контракта, составляет сумму, не превышающую пять тысяч рублей или превышающую тридцать тысяч рублей. Если при рассмотрении дела об административном правонарушении будет установлено, что один процент от начальной (максимальной) цены контракта составляет сумму, меньшую, чем пять тысяч рублей, то органом, должностным лицом должно быть назначено административное наказание в виде штрафа в размере пяти тысяч рублей. В случае, когда один процент от начальной (максимальной) цены контракта составляет сумму, превышающую тридцать тысяч рублей, орган, должностное лицо обязаны назначить наказание в виде наложения административного штрафа в размере тридцати тысяч рублей.

В соответствии с перечисленным, административное наказание *** может и должно быть назначено в размере **16 211, 77 руб.**

При этом оснований для освобождения *** от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Как указано выше, в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и иными лицами.

Законодатель, не дав развернутого определения понятия «малозначительность» правонарушения, тем не менее, указывает на следующие признаки малозначительности административного правонарушения:

1) это противоправное (то есть, предусмотренное КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации) виновное действие (бездействие);

- 2) вред, причиняемый таким административным правонарушением, по размеру, характеру, объему и т.п. крайне незначителен;
- 3) деяние не представляет большой опасности для охраняемых законом прав, интересов, благ;
- 4) при его совершении обычно отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) такое административное правонарушение обычно имеет разовый, кратковременный характер.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

Правоотношения в сфере размещения государственных заказов являются предметом особой защиты со стороны государства и охраняются не только нормами российского, но и нормами международного законодательства. Так, согласно пунктам «b» и «с» части 1 статьи 9 Конвенции ООН против коррупции, ратифицированной Федеральным законом от 08.03.2006 № 40-ФЗ, констатируется необходимость мер по созданию надлежащих систем закупок, которые основываются на прозрачности, конкуренции и объективных критериях принятия решений и являются эффективными, среди прочего, с точки зрения предупреждения коррупции.

Такие системы затрагивают условия участия, критерии отбора и принятия

решений о заключении контрактов, правила проведения торгов и их опубликования, а также применение заранее установленных и объективных критериев в отношении принятия решений о публичных закупках в целях содействия последующей проверке правильности применения правил или процедур.

Об особой правовой защите государством правоотношений в сфере размещения государственных заказов также свидетельствует установление значительной санкции за деяния, предусмотренные частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Состав инкриминируемого *** правонарушения является формальным, и в данном случае угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только и не столько в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, отсутствуют основания для прекращения дела в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и объявлении устного замечания.

Также нельзя не учитывать следующее.

Как указано в протоколе об административном правонарушении, аналогичные нарушения допущены членами аукционной комиссией при рассмотрении заявок участников при проведении еще 5 электронных аукционов на право заключения контракта на приобретение жилого помещения (отдельной квартиры) в рамках реализации региональной программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда на 2016 – 2017 годы в городе Вышний Волочек Тверской области, которые установлены следующими решениями Тверского УФАС России: извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005588 - решение № 05-6/1-138-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005611 - решение № 05-6/1-139-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005609 - решение № 05-6/1-140-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005602 - решение № 05-6/1-141-2017; извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005589 - решение № 05-6/1-142-2017.

Учитывая, что основания для отказа как Обществу, так и другим участникам закупки, также подавшим жалобы на отказ в допуске к участию в аукционе, одинаковые – неуказание страны происхождения товара, такие решения членами аукционной комиссии были приняты в один день, Управлением принято решение о привлечении к административной ответственности членов аукционной комиссии только по одному из случаев такого отказа, по аукциону согласно извещению № 0136200003617005654.

Довод защитника *** Зайцевой о том, что Общество в рамках спорного аукциона отозвало свою заявку, отклоняется как несоответствующий действительности, так как участник закупки вправе отозвать свою заявку до окончания срока подачи заявки; отозвать такую заявку по окончании данного срока не возможно не только юридически, но и технически. Факт неучастия Общества в процедуре спорного аукциона не влияет на квалификацию правонарушения, тем более, что Общество участвовало в других вышеуказанных аукционах.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.5, частью 2 статьи 7.30, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - заместителя председателя аукционной комиссии *******, в связи с признанием заявки ООО «Любимый дом», поданной для участия в аукционе на право заключения контракта на приобретение жилого помещения (отдельной квартиры) в рамках реализации региональной программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда на 2016 – 2017 годы в городе Вышний Волочек Тверской области (извещение от 30.06.2017 № 0136200003617005654), виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на заместителя председателя аукционной комиссии ******* административный штраф в размере **16 211, 77 (шестнадцать тысяч двести одиннадцать руб. семьдесят семь коп.) руб.**

*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.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении шестидесяти дней** Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

Реквизиты для перечисления **штрафов за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации**

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 695001001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ Г.ТВЕРЬ

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 33020 02 6000 140

ОКТМО 28701000

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд субъектов Российской Федерации

УИН (ID начисления) 16152111200001001695 (прим.: обязателен для указания)

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.