

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

13 февраля 2020 года

№ 039/04/14.9-1/2020

г. Калининград

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление) Г (г. Калининград, ул. Барнаульская, д. 4), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № **039/04/14.9-1/2020**, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела К, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении должностного лица – проректора по управлению имуществом комплексом федерального государственного автономного учреждения высшего образования «Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта» (далее – Заказчик, БФУ им. Канта)

У

в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности,

УСТАНОВИЛ:

Комиссией Управления 13.08.2019 вынесено решение по делу № 039/01/17-227/2019, согласно которому БФУ им. Канта признан нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

По итогам административного расследования 29.01.2020 в присутствии У составлен протокол об административном правонарушении.

Определением должностного лица Калининградского УФАС России от 30.01.2020 дело об административном правонарушении 039/04/14.9-1/2020 назначено к рассмотрению на 13.02.2020 в 15 часов 00 минут по адресу: г. Калининград, ул. Барнаульская, д. 4, Калининградское УФАС России.

Копии протокола и определения направлены У заказным почтовым отправлением с уведомлением по месту регистрации и на электронный адрес по месту работы (<адрес>; <адрес>).

Надлежащим образом извещённая о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении У явилась лично, вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, не признала, дала устные пояснения.

Выслушав У изучив протокол об административном правонарушении и другие материалы дела, нахожу вину У в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках при закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках 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).

Закупочная процедура Заказчиком была проведена на основании Закона о закупках и действующего на момент проведения закупки Положения о закупке товаров, работ, услуг БФУ им. И.Канта (протокол № 18 от 10.02.2017). Положение о закупке предусматривает конкурентные закупки и неконкурентные закупки, устанавливает порядок осуществления закупок. Заказчиком был выбран способ закупки – запрос предложений в электронной форме (реестровый номер извещения в единой информационной системе № 31807168647).

Согласно части 3.1 статьи 3 Закона о закупках запрос предложений относится к конкурентной закупке.

Заказчик вправе осуществлять закупку путем запроса предложений товаров, работ, услуг, если цена договора не превышает пять миллионов рублей (пункт 40.1 Положения о закупке). В рассматриваемом случае начальная (максимальная) цена договора составляет 4770218,00 рублей.

При проведении закупочной процедуры Заказчиком в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчика и другими нормативными актами, регламентирующими проведение закупочных процедур, разработана документация о запросе предложений в электронной форме. Предмет запроса предложений – поставка автомобиля (далее – товар), согласно требованиям Технического задания (Приложение №1 к документации):

ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ №229/18-эзп

на поставку автомобиля

Микроавтобус Volkswagen Multivan Highline , 2018года.

Технические характеристики:

Двигатель

Тип топлива дизельный

Число цилиндров 4; рядный

Рабочий объем не менее 1.968 см³

Максимальная мощность не менее 180 л.с.

Стандарт токсичности отработавших газов Euro 5

Наружные размеры:

Длина не менее 5.006 мм

Ширина не менее 1,904 мм

Высота не менее 1.990 мм

Автомобиль новый, без пробега, растаможен на РФ.

Гарантия не менее 24 месяцев без ограничения пробега.

Комплектация:

Модель: Multivan

Модификация: SGMHC9

Тип КПП: 7-ступенчатая, DSG 4Motion

Двигатель: 2.0 biTDI (132 кВт, 180 л.с.)

Цвет кузова: Чёрный Deer , перламутр

Обивка: НТ

Цвет обивки: Чёрный `Titanium`

Стандартная комплектация: Кузов

Определяя предмет закупки, Заказчик в приложении № 1 Технического задания документации о закупке указал конкретный товарный знак и марку автомобиля.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок № 229/18-эзп от 26.11.2018, до окончания указанного в извещении о проведении запроса предложений срока поступила одна заявка от ООО «Автотрейд-АГ». Цена предложения участника закупки – 4765000,00 рублей.

В соответствии с пунктом 3.23 Положения о закупке, если после дня окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений подана только одна заявка на участие в запросе предложений, заказчик может продлить срок подачи заявок на участие в запросе предложений, либо запрос предложений признается несостоявшимся и договор заключается с единственным участником, подавшим единственную заявку на условиях предусмотренных извещением о проведении запроса предложений, и по цене, предложенной указанным участником закупки в заявке на участие в запросе предложений.

Комиссия Заказчика, рассмотрев заявку на участие в запросе предложения на соответствие требованиям, установленным в извещении о проведении запроса предложений, документации о запросе предложений, в Положении о закупке товаров, работ услуг для нужд Заказчика, приняла решение допустить к участию в

запросе предложений ООО «Авангард-АГ» ввиду полного соответствия заявки и условиям исполнения договора требованиям, предъявляемым в извещении и документации о проведении запроса предложений. Запрос предложений признан несостоявшимся.

Договор между Заказчиком и ООО «Авангард-АГ» заключен 06.12.2018.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно вступившим с 01.07.2018 в силу изменениям в Закон о закупках, Заказчику при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки необходимо руководствоваться определенными правилами, которые установлены частью 6.1 статьи 3 вышеназванного нормативно-правового акта:

- в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;
- в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент».

В силу прямого указания пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках несоблюдение Заказчиком указанных требований к описанию предмета закупки влечет за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Таким образом, в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев, перечисленных в пункте 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках:

- несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

- закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

- закупок товаров для исполнения государственных и муниципальных контрактов;

- закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В силу прямого указания пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации конкурентной закупки должны быть указаны иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика.

В пункте 1 Обзора Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018 подчёркивается, что для достижения целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение.

Таким образом, правила описания предмета закупки обязывают заказчика более внимательно подойти к формированию предмета закупки, не ограничивая при этом конкуренцию.

Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.

При этом указание в закупочной документации товарного знака может быть признано допустимым в случаях, когда закупка эквивалентного товара приведет к дополнительным и подтвержденным затратам, превышающим возможную выгоду заказчика. Такие затраты, например, могут быть связаны с необходимостью переобучения персонала, увеличения затрат на разноплановое техническое обслуживание в связи с низким уровнем технологической совместимости различных производителей и др.

Управлением в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 039/01/17-227/2019 был проведён анализ состояния конкуренции был проведен, который включил в себя следующие этапы:

а) извещение № 31807168647 и закупочная документация были размещены в ЕИС 19.11.2018. В соответствии с закупочной документацией срок поставки товара – не более 20 дней с даты заключения договора. Таким образом, временной интервал исследования определен с 19.11.2018 по 26.12.2018;

б) согласно извещению и закупочной документации о запросе предложений в

электронной форме предметом закупки является поставка автомобиля: Микроавтобус Volkswagen Multivan Highline, 2018 года.

Комиссия Управления по рассмотрению дела № 039/01/17-227/2019 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу, что в рассматриваемый временной интервал исследования (период с 19.11.2018 по 26.12.2018) Заказчиком при указании конкретного товарного знака, требований к закупаемому товару, свидетельствующих о его конкретном производителе, совершило действия по созданию необоснованных препятствий для иных участников закупки, повлекшее за собой сокращение количества участников закупки, что подтверждается отсутствием заявок на участие в запросе предложений и является признаком ограничения конкуренции.

Получение права заключить договор изначально зависит от конкуренции на этапе доступа на рынок — соперничества за право заключения договора на поставку товара (в рассматриваемой закупке – автомобиля), поскольку дальнейшее осуществление деятельности хозяйствующего субъекта напрямую зависит от заключения договора. На рынке услуг по поставке транспортных средств (автомобили категории «В») осуществляет деятельность большое количество хозяйствующих субъектов, что свидетельствует о наличии конкуренции на данном рынке.

Таким образом, при проведении запроса предложений на поставку автомобиля действия Заказчика привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

Решение по делу № 039/01/17-227/2019 в судебном порядке или в вышестоящем органе не обжаловалось.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, действия (бездействие)

должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг», настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с предоставлением государственных и муниципальных услуг соответственно федеральными органами исполнительной власти, органами государственных внебюджетных фондов, исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также местными администрациями и иными органами местного самоуправления, осуществляющими исполнительно-распорядительные полномочия.

Частью 2 статьи 1 указанного закона установлено, что действие настоящего Федерального закона распространяется также на деятельность организаций, участвующих в предоставлении предусмотренных частью 1 настоящей статьи государственных и муниципальных услуг.

Согласно статьи 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации, государственное (муниципальное) задание – документ, устанавливающий требования к составу, качеству и (или) объему (содержанию), условиям, порядку и результатам оказания государственных (муниципальных) услуг (выполнения работ).

Согласно пункту 1.12 Устава БФУ им. Канта, Университет выполняет государственное задание, сформированное и утверждённое Министерством образования и науки Российской Федерации в установленном порядке в соответствии с предусмотренными настоящим уставом основными видами деятельности.

В соответствии с представленным государственным заданием № 074-01268-18-04, на момент совершения правонарушения БФУ им. Канта также предоставляло государственные услуги.

Также БФУ им. Канта оказывает платные государственные услуги на основании положения об оказании платных образовательных услуг, принятого решением Учёного совета от 29.12.2016.

Из содержания части 1 статьи 14.9 КоАП РФ следует, что субъектом ответственности являются должностные лица организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг.

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.

В примечании к статье 2.4 КоАП РФ указано, что под должностным лицом понимается 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 или муниципальных организациях.

Исходя из положений статьи 2.4 КоАП РФ, должностным лицом является лицо, имеющее в силу своего статуса возможность совершения действий и принятия решений, порождающих правовые последствия для физических и юридических лиц, не находящихся в служебной зависимости от этого лица. Эти действия и решения приводят к возникновению, изменению или прекращению тех или иных правоотношений.

Согласно материалам дела, документация о запросе предложений утверждена У, назначенной на должность проректора по управлению имуществом комплексом БФУ им. Канта в соответствии с приказом о переводе № №№№ от ДД.ММ.ГГГГ.

Согласно материалам дела, документация о закупке была утверждена 19.11.2018.

Утверждение документации о закупке, условия которой приводят к недопущению, ограничению, или устранению конкуренции, входит в полномочия лица, обладающего соответствующими административными полномочиями, после принятия решения об утверждении которого документация вступает в силу.

Ответственность за нарушение положений статьи 7.32.3 КоАП РФ наступает в том случае, если признаки такого правонарушения были выявлены антимонопольным органом при рассмотрении дел о нарушении Закона о закупках в соответствии со статьёй 18.1 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом случае Управлением было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства, и рассмотрено в порядке, установленном главой 9 Закона о защите конкуренции. В ходе рассмотрения дела выявлено нарушение Закона о защите конкуренции, утверждение документации явилось не процедурной ошибкой, не влияющей на круг участников закупки и устранимой в ходе проведения закупки.

Согласно пунктам 2.1.20 и 2.1.21 должностной инструкции проректора по управлению имуществом комплексом БФУ им. Канта, утверждённой 01.11.2016, в должностные обязанности входят утверждение документации и изменения в документацию по закупкам подчинённых структурных подразделений и согласование заявок на закупки подчинённых структурных подразделений.

Место совершения административного правонарушения: г. Калининград, ул. Невского, 14.

Время совершения административного правонарушения: 19.11.2018.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность в соответствии со статьёй 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьёй 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности.

Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, правового значения не имеют.

Допуск документации о запросе котировок, в которой запрашиваемые показатели характера создают преимущественные условия определённому участнику ввиду предъявления необоснованных требований к году выпуска, техническим характеристикам, цвету, исключает возможность конкуренции хозяйствующих субъектов по предлагаемому им товару и его цене, чем нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу о том, что допущенное У правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 14.9, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – проректора по управлению имущественным комплексом федерального государственного автономного учреждения высшего образования «Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта» У

виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **У** наказание в виде административного штрафа в размере **15 000 (пятнадцать тысяч)** рублей.

Заместитель руководителя

Г

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно ст. 29.11 КоАП РФ

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть представлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 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.