

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 043/04/7.32.3-895/2023

о вынесении предупреждения по делу

об административном правонарушении

29 августа 2023 г.

г.

Киров

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении, предусмотренном

ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении <...>,

в присутствии <...>, которой разъяснены права, предусмотренные ст. 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

08.08.2023 г. Комиссия Кировского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы № 043/07/3-775/2023 установила в действиях Заказчика – КОГАУК "КИРОВСКИЙ ОБЛАСТНОЙ ОРДЕНА ТРУДОВОГО КРАСНОГО ЗНАМЕНИ ДРАМАТИЧЕСКИЙ ТЕАТР ИМЕНИ С.М. КИРОВА" нарушение п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поэтапную поставку специализированного сценического оборудования (светового, звукового, видеопроекторного, для создания спецэффектов, технологической связи, механического) (номер закупки 32312567296), что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст.7.32.3 КоАП РФ.

29.08.2023 г. в отношении должностного лица Заказчика, ответственного за данное правонарушение – <...>, составлен протокол об административном правонарушении по ч. 7 ст.7.32.3 КоАП РФ, рассмотрение которого было назначено на 29.08.2023 г.

Нарушение выразилось в следующем.

10.07.2023 г. Заказчиком в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении закупки на поэтапную поставку специализированного сценического оборудования (светового, звукового, видеопроекторного, для создания спецэффектов, технологической связи, механического) для нужд КОГАУК «Кировский драмтеатр»). Начальная (максимальная) цена договора - 108 422 006,00 руб.

В силу ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

В силу п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

- а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
- б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
- в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
- г) 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 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по

заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с письмом ФАС России от 23.09.2022 N 28/88423/22 «О рассмотрении обращения» пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках устанавливается исчерпывающий перечень исключений, при которых допускается включить в описание предмета закупки товарный знак без сопровождения словами "или эквивалент".

Таким образом, статья 3 Закона о закупках содержит перечень случаев, когда заказчик имеет право установить требования к товару конкретного производителя без возможности поставки эквивалентной продукции.

Техническое задание является приложением № 4 к Документации о проведении электронного аукциона.

В соответствии с требованиями Технического задания Заказчиком к поставке требуется сетевое, звуковое и механическое оборудование, оборудование для создания спецэффектов. Заказчиком в Техническом задании определено техническое описание приобретаемого товара, модель, артикул, а также следующие торговые марки: ИМЛАЙТ, DTS, ROBERT JULIAT, SILVER STAR, CLAY PAKY, STAGE4, MLB, IMLIGHT, BEYERD YNAMIC, FOCUSRITE, Mr.LED, ROXTONE, ALLEN & HEATH, APPLE.

В подтверждение своих доводов Заявителем представлена информация о товарных знаках, которые Заказчик применил в Техническом задании.

При этом Заказчиком не представлены доказательства, подтверждающие наличие исключительных обстоятельств, которые предусмотрены п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках. Кроме того, возможность поставки эквивалентной продукции Документацией о закупке не предусмотрено.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего описание товаров по предмету закупки, нарушают пункт 3 часть 6.1 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения – место

нахождения Заказчика – 610000, Кировская область, город Киров, Московская ул., д.37.

Время совершения административного правонарушения – 10.07.2023 г. определено датой размещения закупочной документации в единой информационной системе.

Статьей 2.4 КоАП РФ предусмотрено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с приказом <...>.

Согласно п. 5 п. 2.1 Должностной инструкции <...> организует подготовку описания объекта закупки в извещении, документации о закупках.

Таким образом, должностное лицо Заказчика – <...> является субъектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, возникающие в сфере законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Объективная сторона состава административного правонарушения по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ заключается в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг.

<...> просит применить положения 2.9 КоАП РФ и ограничиться устным замечанием или заменить штраф на предупреждение, поскольку к административной ответственности привлекается впервые.

Вместе с тем, обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения, при рассмотрении дела не установлено. Несоблюдение требований законодательства о закупках нарушает единый действующий порядок, единообразное применение закона, нарушает интересы государства, которое должно обеспечить исполнение закона в интересах общества. Совершенное административное правонарушение не может быть отнесено к малозначительным в связи с тем, что оно посягает на общественные охраняемые законом правоотношения в сфере закупок.

Состав административного правонарушения является формальным, то есть ответственность наступает вне зависимости от наступления вредных последствий, тогда как категория малозначительности может иметь место только в исключительных случаях при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

На основании ст. 4.1.1. КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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. В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Оценив характер и обстоятельства совершенного административного правонарушения, совершение административного правонарушения впервые, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном

правонарушении.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

При вынесении административного наказания учтено финансовое положение должностного лица.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, 7.32.3, 23.66, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.
2. Применить к <...> меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.