

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 077/04/7.32.3-3045/2022

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «28» марта 2022 года г. Москва

В полном объеме постановление изготовлено «28» марта 2022 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве <...> рассмотрев постановление от 09.02.2022 о возбуждении дела об административном правонарушении, поступившее из Измайловской межрайонной прокуратуры и материалы дела № 077/04/7.32.3-3045/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического - ГБУ «Жилищник района Восточное Измайлово» (ОГРН: 5147746347007, ИНН 7719895787, КПП 771901001, дата регистрации 13.11.2014, место нахождения: г. Москва, ул. Первомайская, д.107А) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя ГБУ «Жилищник района Восточное Измайлово» по доверенности <...> с участием старшего помощника Измайловского межрайонного прокурора <...> посредством видео-конференц-связи с использованием программного обеспечения TrueConf,

УСТАНОВИЛ:

Измайловской межрайонной прокуратурой города Москвы по обращению ООО «МЦ КСП «Профессиональ» проведена проверка соблюдения ГБУ «Жилищник района Восточное Измайлово» законодательства в сфере закупок.

Из материалов дела следует, что между ГБУ «Жилищник района Восточное Измайлово» (далее также - Заказчик) и ООО «МЦ КСП «Профессиональ» (далее - Общество, Поставщик) в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон № 223-ФЗ) заключен гражданско-правовой договор от 10.06.2021 № 76-223/21 на поставку производственного оборудования для проведения капитального ремонта для МКД на сумму 76 621 руб. (далее - Договор).

В соответствии с п. 1.1 Договора Поставщик обязуется поставить товары Заказчику в порядке и объеме, указанному в Техническом задании (Приложение № 1 к Договору), Заказчик обязуется принять товары и оплатить его в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим договором.

Из положений п. 2.6.2, п. 2.6.3 Договора следует, что Заказчик оплачивает товары по факту поставки товара, в безналичном порядке путем перечисления стоимости фактически поставленных товаров на расчетный счет Поставщика, реквизиты которого указаны в статье «Адреса, реквизиты и подписи Сторон» Договора, на основании надлежаще оформленного и подписанного обеими Сторонами универсального передаточного документа, в течение 30 (тридцати) календарных дней либо 15 рабочих дней если Поставщик является субъектом малого и среднего предпринимательства с даты подписания Заказчиком универсального передаточного акта.

Оплата по Договору осуществляется на основании универсального передаточного акта, в котором указывается: сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного Договора, размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий взысканию; основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени); итоговая сумма, подлежащая

оплате Поставщику по Договору. Авансовый платеж Договором не предусмотрен.

Из материалов дела следует, что 01.07.2021 Заказчиком подписан универсальный передаточный документ, однако, оплата поставленного товара произведена Заказчиком лишь 15.12.2021, о чем свидетельствует платежное поручение № 5440.

Представителем Измайловской межрайонной прокуратуры г. Москвы доводы, изложенные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении, поддержаны.

Согласно п. 2 ч. 8 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета.

Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Во исполнение указанной нормы Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Федерального закона № 223-ФЗ Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ст. 3.6 Федерального закона № 223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Из преамбулы Договора следует, что он заключен в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ и на основании результатов котировочной сессии № 9069253.

Заказчиком в Единой информационной системе размещены сведения о том, что при проведении закупок в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ Заказчик применяет типовое положение о закупке, утвержденное Префектурой Восточного административного округа города Москвы (далее - положение о закупке).

Так, согласно п. 38.1 положения о закупке в редакции, действовавшей на момент проведения котировочной сессии № 9069253 (10.06.2021) и заключения Договора, установлено, что Конкурентная закупка, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме в соответствии с требованиями Закона о закупках, порядком, предусмотренным настоящим Положением к конкурентным процедурам, а также с

учетом требований, предусмотренных разделом 38 настоящего Положения.

Из совокупности разделов 39, 40 Положения о закупке следует, что проведение котировочной сессии является формой проведения закупки у единственного поставщика.

Регламентом информационного взаимодействия с использованием автоматизированной информационной системы «Портал поставщиков», утвержденным приказом Департамента города Москвы по конкурентной политике от 01.12.2020 № 70-01-176/20 (далее - регламент информационного взаимодействия), установлено, что закупкой у единственного поставщика является способ определения поставщика, регулируемый статьей 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также положениями о закупках, предусмотренными статьей 3.6 Федерального закона № 223-ФЗ, постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах», в том числе закупки малого объема, осуществляемые посредством проведения котировочной сессии, а также прямой закупки (за исключением основания заключения контрактов (договоров) с единственным участником конкурентной процедуры) и закупки по потребностям (п. 1.2 регламента информационного взаимодействия).

Пунктом 1.28 регламента информационного взаимодействия установлено, что котировочной сессией является инициированные заказчиком переговоры о заключении контракта (договора) в рамках статьи 434.1 Гражданского кодекса Российской Федерации для определения существенных условий предложения (оферты).

Из вышеизложенного следует, что проведение котировочной сессии является формой проведения закупки, в отношении которой не установлены ограничения, связанные с допуском к участию в закупке только лиц, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352. Обратное должностным лицом антимонопольного органа не установлено.

Из положений ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ следует, что нарушение заказчиком установленного законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц срока оплаты товаров, работ, услуг по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое нормами КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, правоотношения между ГБУ «Жилищник Района Восточное Измайлово» и ООО «МЦ КСП «Профессиональ», возникшие в связи с исполнением Договора, носят исключительно гражданско-правовой характер, а потому находятся вне компетенции антимонопольного органа. Вместе с тем, должностное лицо антимонопольного органа полагает необходимым отметить, что ООО «МЦ КСП «Профессиональ» не лишено возможности обеспечения защиты своих прав и законных интересов посредством обращения в арбитражный суд в пределах установленных гражданским законодательством сроков исковой давности.

При таких обстоятельствах должностное лицо антимонопольного органа приходит к выводу об отсутствии в действиях юридического лица – ГБУ «Жилищник Района Восточное Измайлово» состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании изложенного, производство по делу № 077/04/7.32.3-3045/2022 об административном правонарушении в отношении ГБУ «Жилищник Района Восточное Измайлово» подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 24.5, статьями 23.66, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу № 077/04/7.32.3-3045/2022 об административном правонарушении в отношении юридического лица – ГБУ «Жилищник Района Восточное Измайлово» прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

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, в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.