ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 058/04/7.32.3-71/2020

19 февраля 2020 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области Е.А. П..., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/7.32.3-71/2020, возбужденного в отношении К... на момент совершения административного правонарушения, являвшегося арбитражным управляющим АО «Гидромаш-Групп» (ИНН 7703794913, ОГРН 1137746724290, ул. Сызранская, д. 73, г. Кузнецк, Пензенская область, 442534), по факту нарушения установленного законодательством Российской Федерации порядка проведения закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении закупки на оказание услуг специализированной техникой, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в отсутствие К... (о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Начальником отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области К... в отношении К... 04.02.2020 в 15 час. 30 мин. составлен протокол № 058/04/7.32.3-71/2020 об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 04.02.2020 дело № 058/04/7.32.3-71/2020 назначено к рассмотрению на 19.02.2020 на 11 часов 45 минут.

К... о времени и месте рассмотрения дела № 058/04/7.32.3-71/2020 уведомлен надлежащим образом.

Из протокола и материалов дела об административном правонарушении следует.

Решением Пензенского УФАС России от 22.10.2019 по делу № 058/01/17-477/2019 в действиях АО «Гидромаш-Групп», выразившихся в несоблюдении

требований Положения о закупках, установлены признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

При рассмотрении дела № 058/01/17-477/2019 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

01.01.2017 между АО «Гидромаш-Групп» и ИП С... заключен договор на оказание услуг специализированной техникой № 3 (далее – Договор).

В соответствии с условиями Договора Исполнитель принимает на себя обязательство в рамках настоящего договора оказывать Заказчику услуги спецтехникой в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1) и Заявками, в которых указываются места оказания услуг, их объем и цена, а Заказчик обязуется принять результат оказанных услуг и оплатить его.

Спецификацией (Приложение № 1 к Договору) определены наименование, характеристика и стоимость услуг, а именно:

№ п/п	Наименование услуги	Объем оказанных услуг	Единица измерения	Цена за единицу измерения (без НДС)	Стоимость, руб.
1	Работа Легкового автомобиля		час	550	
2	Работа грузового автомобиля ГАЗЕЛЬ, длина кузова 3м		час	650	
3	Работа Экскаватора погрузчика (трактор с куном)		час	1600	
4	Работа автомобиля с краном манипулятором (эвакуатор)		час	1600	
5	Работа автокрана 16-25т.		час	2100	
6	Работа САМОСВАЛА 15т.		час	1300	
Итоговая стоимость услуг:					

Пунктом 2.1 договора от 01.01.2017 № 3 установлено, что срок действия договора – с даты подписания сторонами до 31.03.2017. В случае, если ни одна из сторон не заявит о прекращении настоящего договора за 30 дней до момента его окончания, договор считается автоматически пролонгированным на каждый следующий календарный год (п. 2.2 Договора).

Согласно представленным в антимонопольный орган платежным поручениям, в 2017 году ИП С... оказано услуг по договору на сумму 2 913 632,73 руб.

Из представленных актов выполненных работ-услуг и платежных поручений следует, что в 2018 году ИП С... оказано услуг по договору на сумму 3 321

075,01 руб.

В 2019 году ИП С... оплачено услуг на сумму 1 190 850 руб.

Из представленных документов и информации следует, что аналогичные услуги оказывались ИП С... по договору на оказание услуги специализированной техникой № б/н от 05.08.2016 (срок действия до 30.09.2016), а также по договору на оказание услуги специализированной техникой № 2 от 01.10.2016 (срок действия до 31.12.2016).

Пунктом 5.2 Положения о закупке (в редакции, действовавшей в период проведения закупки) предусмотрено, что в случае отсутствия прямо предусмотренных иными пунктами настоящего Положения оснований, закупка любой продукции должна производиться путем запроса ценовых котировок либо проведения открытого запроса предложений, в том числе запроса предложений с ограниченным участием.

Выбор иного способа закупки возможен:

- в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством,

- в случаях, предусмотренных настоящим Положением,

при наличии решения, приказа (распоряжения) руководителя Заказчика о проведении закупки определенным способом.

В силу пункта 7.1 Положения о закупке, в зависимости от инициативной стороны закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться путем направления предложения о заключении договора конкретному поставщику (подрядчику, исполнителю), либо принятия предложения о заключении договора от одного поставщика (подрядчика, исполнителя) без рассмотрения конкурирующих предложений. Решение о выборе поставщика (подрядчика, исполнителя) принимается руководителем Заказчика, профильным директором либо руководителем структурного подразделения, ответственного за проведение закупок, на основании информации Заказчика о проведенном анализе рынка.

Случаи осуществления закупки у единственного поставщика установлены в пункте 7.2. Положения о закупке.

Подпунктом 12 пункта 7.2 Положения о закупке предусмотрено, что проведение процедуры закупки у единственного поставщика, без использования конкурентных процедур закупки может осуществляться в случае, если процедура закупки была признана несостоявшейся и Положением предусмотрена возможность заключения договора с единственным участником процедуры закупки.

09.06.2016 заказчиком – АО «Гидромаш-Групп» - на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31603762726 о проведении

запроса котировок на оказание услуг транспорта с экипажем.

Начальная (максимальная) цена договора – 727 163,20 Российский рубль.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) – 17.06.2016 17:00.

Дата и время рассмотрения и оценки котировочных заявок (по местному времени заказчика) – 20.06.2016 10:00.

В соответствии с частью 4 «Техническое задание» закупочной документации, поставке подлежали следующие транспортные средства:

1. Легковой автомобиль……1шт

2. Грузовой автомобиль ГАЗ 330232, длина кузова 3м……1шт

3. Трактор МТЗ 82 с куном……1шт

4. Автовышка с высотой подъема 22м……1шт

5. Автомобиль с краном манипулятором (эвакуатор)……1шт

6. Автокран 16-25т……1шт

7. Самосвал 15т……1шт

Согласно протоколу № 31603762726 от 21.06.2016 рассмотрения и оценки котировочных заявок на оказание услуг транспорта с экипажем, размещенному на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 21.06.2016, до окончания срока подачи котировочных заявок (17.06.2016) в адрес заказчика заявок не поступало, закупочной комиссией АО «Гидромаш-Групп» принято решение запрос котировок продлить.

В соответствии с новой редакцией извещения о проведении закупки, дата и время окончания подачи заявок установлены – 30.06.2016 17:00.

Дата и время рассмотрения и оценки котировочных заявок (по местному времени заказчика) – 01.07.2016 10:00.

Протоколом № 31603762726 от 06.07.2016 рассмотрения и оценки котировочных заявок на оказание услуг транспорта с экипажем, размещенным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 08.11.2016, установлено, что до окончания срока подачи котировочных заявок (30.06.2016) в адрес заказчика заявок не поступало, закупочной комиссией АО «Гидромаш-Групп» принято решение признать торги несостоявшимися, при необходимости заключить договор с единственным поставщиком.

При этом в соответствии с пунктом 9.3.11 Положения о закупке в случае, если не подано ни одной котировочной заявки, Заказчик вправе:

1) принять решение о проведение процедуры закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), при этом договор с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) должен быть заключен на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса ценовых котировок, и цена заключенного договора не должна превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении запроса ценовых котировок, или осуществить повторное проведение процедуры закупки путем запроса ценовых котировок. При повторном проведении закупки Заказчик вправе изменить условия исполнения Договора;

2) принять решение о проведении повторной процедуры закупки путем запроса ценовых котировок, при необходимости с изменением условий проводимого запроса ценовых котировок, препятствующих созданию конкурентной среды;

3) принять решение о прекращении процедуры закупки без выбора победителя.

Таким образом, Положением о закупке предусмотрена возможность заключения договора с единственным поставщиком в случае, если процедура закупки была признана несостоявшейся. В таком случае договор с единственным поставщиком должен быть заключен на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса ценовых котировок, и цена заключенного договора не должна превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении запроса ценовых котировок.

При этом договор от 01.01.2017 № 3 заключен на иных, чем предусмотрено извещением о проведении закупки условиях, а именно, сторонами

- изменен объем услуг, подлежащих оказанию: спецификация к Договору не содержит единицы спецтехники «Автовышка с высотой подъема 22 м»;

- изменен срок действия договора: согласно пп. 2.1-2.2 проекта договора, договор вступает в силу с даты подписанная его сторонами и действует до 31.12.2016. Начало оказания Услуг устанавливается в соответствии с настоящим Договором.

В силу пп. 2.1-2.2 договора от 01.01.2017 № 3, срок действия договора – с даты подписания сторонами до 31.03.2017. В случае, если ни одна из сторон не заявит о прекращении настоящего договора за 30 дней до момента его окончания, договор считается автоматически пролонгированным на каждый следующий календарный год (п. 2.2 Договора).

- изменено условие о цене договора: согласно пп. 5.1-5.2 договора от 01.01.2017 № 3, стоимость оказываемых Исполнителем услуг по настоящему договору определяется в Спецификации/Заявках (без НДС). Стоимость Услуг

включает в себя сумму расходов Исполнителя, связанных с оказанием Услуг.

Таким образом, АО «Гидромаш-Групп» проигнорированы требования пункта 9.3.11 Положения о закупке.

Положением о закупке предусмотрена возможность внести изменения в договор при его заключении и исполнении.

Так, пунктом 14.7 Положения о закупке установлено, что Заказчик по согласованию с участником при заключении и исполнении договора вправе изменить:

- предусмотренный договором объем закупаемой продукции. При увеличении объема закупаемой продукции Заказчик по согласованию с участником вправе изменить первоначальную цену договора соответственно изменяемому объему продукции, а при внесении соответствующих изменений в договор в связи с сокращением объема закупаемой продукции заказчик обязан изменить цену договора указанным образом;

- сроки исполнения обязательств по договору, в случае если необходимость изменения сроков вызвана обстоятельствами непреодолимой силы или просрочкой выполнения Заказчиком своих обязательств по договору;

- цену договора:

а) путем ее уменьшения без изменения иных условий исполнения договора,

б) в случаях, предусмотренных подпунктом 1 пункта 14.7. Положения о закупке,

в) в случае инфляционного роста цен на основании показателей прогнозного индекса дефлятора, публикуемого Министерством экономического развития Российской Федерации либо другими источниками информации, заслуживающими доверия, - в случае изменения в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых государством цен (тарифов),

г) в случае заключения договора энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии.

Таким образом, Положение о закупке не предусматривает произвольное изменение сторонами сроков исполнения обязательств по договору, цены договора, а содержит указание на конкретные случаи, при которых такие изменения могут быть внесены.

В силу статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного

удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Статьей 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 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; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Пунктом 1.4 Положения о закупке АО «Гидромаш-Групп» установлено, что при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется следующими принципами:

- информационная открытость закупки;

- обеспечения эффективного использования средств Заказчика;

- соблюдение планирования потребности в продукции;

- разумного выбора наиболее предпочтительных для Заказчика предложений;

- развития добросовестной конкуренции;

- создания условий для своевременного и полного обеспечения нужд Заказчика качественной продукцией на выгодных условиях.

Установлено, что заключенный между АО «Гидромаш-Групп» и ИП С... договор не содержит условия о неизменности цены договора, при этом предусматривает пролонгацию договора на каждый следующий календарный год. Указанное обстоятельство в результате позволило сторонам существенно увеличить цену договора: в период с 2017 по 2019 год ИП С... оплачено оказанных услуг на сумму 7 425 557,74 руб. (при первоначально установленной начальной (максимальной) цене договора 727 163,20 руб.). В свою очередь условие о пролонгации договора фактически исключило возможность участия в закупках АО «Гидромаш-Групп» услуг транспорта с экипажем для других исполнителей.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, выраженного в информационном письме от 16.02.2001 № 59 (пункт 10), автоматическое продление договора означает, что фактически по окончании первоначального срока действия договора между сторонами начал действовать новый договор, условия которого идентичны условиям окончившегося договора.

Из изложенной позиции следует, что продление срока действия договора, подразумевающее приобретение заказчиком нового количества товаров, работ, услуг, фактически представляет собой новую закупку у единственного контрагента. При этом Положением о закупке АО «Гидромаш-Групп» не предусмотрена возможность пролонгация в перечне случаев осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) без использования конкурентных процедур закупки.

Таким образом, включение условия о пролонгации договора, заключенного между АО «Гидромаш-Групп» и ИП С..., осуществлено в отсутствие на то правовых оснований.

Условие о пролонгации договора фактически исключает доступ к закупкам АО «Гидромаш-Групп» для других исполнителей и влечет создание необоснованных преимуществ единственному хозяйствующему субъекту по отношению к лицам, в равной мере способным оказать требуемую заказчику услугу, что, в свою очередь, ведет (может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ не размещение в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

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.

Определением Арбитражного суда Пензенской области от 27.01.2016 по делу № №А49-7654/2015 в отношении ЗАО «Гидромаш-Групп» введена процедура внешнего управления, внешним управляющим утвержден К...

01.01.2017 внешним управляющим АО «Гидромаш-Групп» К... подписан договор с ИП С... на оказание услуг специализированной техникой № 3.

Таким образом, в действиях внешнего управляющего АО «Гидромаш-Групп» К... содержится состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения – г. Пенза.

Время совершения правонарушения – с 01.01.2017 по 31.07.2019 г.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, не имеется.

В качестве смягчающих обстоятельств принимаются следующие:

- совершение К... правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ, впервые.

Отягчающие обстоятельства не установлены.

На основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Статья 2.9. КоАП РФ предусматривает возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения. При малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производиться применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров,

работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. Состав правонарушения является формальным. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении должностного лица к требованиям публичного права и к исполнению своих должностных обязанностей.

К... в связи с наделенными полномочиями должно быть известно о последствиях совершаемых действий. Обстоятельств исключительного характера, которые не позволили лицу соблюсти требования законодательства антимонопольным органом не установлено.

Вина лица, привлекаемого к административной ответственности, в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения к административной ответственности не истек, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

Изучив характер совершенного правонарушения, оценив совокупность обстоятельств дела, руководствуясь статьями 23.83, 29.9, 29.10 КоАП РФ, частью 5 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать К... на момент совершения административного правонарушения, являвшегося арбитражным управляющим АО «Гидромаш-Групп» (ИНН 7703794913, ОГРН 1137746724290, ул. Сызранская, д. 73, г. Кузнецк, Пензенская область, 442534) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

2. Назначить К... административное наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей 00 копеек.