

Директору
государственного
Ярославской области

департамента
заказа

ФИО

<Адрес>

<Электронная почта>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 076/04/7.30-644/2023

резюмирующая часть постановления оглашена 10.08.2023 г.

постановление в полном объеме изготовлено 14.08.2023 г.
Ярославль

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области ФИО, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 09.06.2023 г. и материалы дела № 076/04/7.30-644/2023, возбужденного в отношении директора департамента государственного заказа Ярославской области ФИО, ИНН ..., ... года рождения, место рождения: ..., паспорт серии ... № ... выдан ... код подразделения ..., зарегистрированной по адресу: ..., в присутствии ...,

УСТАНОВИЛ:

Уполномоченным органом в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 11.05.2023 размещено извещение № 0171200001923001479 об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 519 616,00 рублей.

15.05.2023 в Ярославское УФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Аквист» на действия заказчика, департамента здравоохранения и фармации Ярославской области, и уполномоченного органа,

департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Морфин) на 2023 год (извещение № 0171200001923001479).

По результатам рассмотрения жалобы принято решение признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аквистна действия заказчика, департамента здравоохранения и фармации Ярославской области, и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Морфин) на 2023 год (извещение № 0171200001923001479) обоснованной (резолютивная часть решения оглашена 22.05.2023 г., решение изготовлено в полном объеме 25.05.2023 г.).

В соответствии с частью 3 статьи 7 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Частью 1 статьи 49 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

Извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать в числе прочего следующий электронный документ: проект контракта (пункт 5 части 2 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Частью 11 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что Правительство Российской Федерации вправе установить типовые условия контрактов, подлежащие применению заказчиками при осуществлении закупок.

В силу части 12 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 N 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» условия типовых контрактов и типовые условия контрактов, утвержденные до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, применяются в части, не противоречащей Федеральному закону от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции настоящего Федерального закона), до утверждения Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 11 статьи 34 Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции настоящего Федерального закона) типовых условий контрактов.

Объектом рассматриваемой закупки является поставка лекарственных препаратов для медицинского применения (Морфин) на 2023 год.

Приказом Минздрава России от 18.01.2021 N 15н «Об утверждении типового контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения и информационной карты Типового контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения» (далее - Приказ Минздрава России от

18.01.2021 N 15н) утвержден типовой контракт на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения согласно приложению N 1.

Проанализировав содержание электронного документа «Проект контракта», размещенного в единой информационной системе в составе извещения о закупке, Ярославским УФАС России установлено, что заказчиком и уполномоченным органом при подготовке проекта контракта применены типовые условия, утвержденные Приказом Минздрава России от 18.01.2021 N 15н.

Положение проекта контракта - пункт 3.1.6: Поставщик обязан предоставлять в адрес заказчика по его запросу информацию, необходимую для размещения в Системе управления регионом в соответствии с постановлением Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п «О создании информационного ресурса «Система управления регионом» - включено заказчиком и уполномоченным органом в раздел 3 «Взаимодействие Сторон» проекта контракта.

В соответствующем разделе типового контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения указанное условие отсутствует, однако в силу сноски 57 к данному разделу раздел Контракта «Взаимодействие Сторон» может содержать иные положения, вытекающие из характера обязательств по Контракту, не противоречащие законодательству Российской Федерации, иным положениям Контракта, и с учетом специфики закупки.

Предусмотренное пунктом 3.1.6 проекта контракта условие, как следует из самого этого условия, установлено в соответствии с постановлением Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п «О создании информационного ресурса «Система управления регионом» (далее - постановление Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п).

Пунктом 6.2 постановления Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п предписано предусматривать в контрактах на выполнение работ (оказание услуг) обязательство подрядчика (исполнителя) по предоставлению в адрес заказчика по его запросу информации, необходимой для размещения в СУР.

При этом в соответствии с пунктом 7 постановления Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п департаменту информатизации и связи Ярославской области предписано в срок не позднее 07 апреля 2023 года принять правовые акты, предусматривающие процедуру размещения и актуализации информации в СУР, сроки и объемы предоставления информации для размещения в СУР, мероприятия по контролю за своевременностью и полнотой размещения информации в СУР.

Должностным лицом Ярославского УФАС России установлено, что по состоянию на дату размещения в единой информационной системе извещения о закупке № 0171200001923001479 (11.05.2023), а также на дату принятия и оглашения резолютивной части решения по жалобе (22.05.2023 года) такой правовой акт департаментом информатизации и связи Ярославской области не принят. На официальном портале Правительства Ярославской области в подразделе «Департамент информатизации и связи» раздела «Проекты нормативно-правовых актов» размещен проект приказа департамента «О размещении информации в информационном ресурсе «Система управления регионом».

В соответствии с Перечнем разделов информационного ресурса «Система управления регионом», утвержденным постановлением Правительства области от 21.03.2023 N 227-п, информационный ресурс «Система управления регионом» включает в себя следующие разделы:

- «Строительство, ремонт»;
- «Работы на дорожных объектах»;
- «Работы на объектах коммунальной инфраструктуры»;
- «Работы на дворовых территориях»;
- «Очистка кровель от снега и наледи»;
- «Установка систем противообледенения»;
- «Реализация программы газификации»;
- «Контрактация и исполнение контрактов»;
- «Ликвидация несанкционированных свалок»;
- «Борьба с борщевиком Сосновского»;
- «Программа «Формирование комфортной городской среды»»;
- «Программы «Наши двory»»;
- «Инвестиции»;
- «Реализация национальных проектов»;
- «Исполнение плана (программы) приватизации имущества»;
- «Исполнение поручений Губернатора области».

Приведенный перечень разделов СУР продублирован также в пункте 1 проекта приказа департамента информатизации и связи Ярославской области «О размещении информации в информационном ресурсе «Система управления регионом», разрабатываемого департаментом во исполнение постановления Правительства Ярославской области от 21.03.2023 N 227-п.

Из изложенного следует, что на дату рассмотрения жалобы положениями действующих, а также планируемых к принятию законов и иных правовых актов Ярославской области не только не предусмотрена обязанность по размещению информации об исполнении контрактов, предметами которых является поставка товаров (в том числе лекарственных препаратов), в СУР, но также не предполагается и сама техническая возможность размещения такой информации в указанном информационном ресурсе (в связи с отсутствием в нем соответствующих разделов).

Таким образом, конкретное содержание предусмотренной пунктом 3.1.6 проекта контракта обязанности поставщика по предоставлению заказчику по его запросу

информации, необходимой для размещения в СУР (в том числе с указанием конкретных объемов предоставления такой информации), на дату размещения извещения о закупке, а также на дату рассмотрения поданной ООО «Аквист» жалобы не определено.

Вместе с тем, нельзя исключить возможности конкретизации данной обязанности на нормативно-правовом (правовом) уровне в будущем, после подачи участниками заявок на участие в закупке и заключения по ее результатам контракта.

Учитывая изложенное, складывается ситуация, при которой участник, подавая заявку на участие в закупке и заключая по результатам такой закупки контракт, не имеет возможности на данном этапе ознакомиться со всеми положениями извещения о закупке (в части действий, совершение которых требуется от него в рамках исполнения предусмотренной проектом контракта обязанности по предоставлению заказчику информации, необходимой для размещения в СУР), однако впоследствии в связи с принятием органами государственной власти Ярославской области соответствующих нормативно-правовых (правовых) актов на данного участника закупки могут быть возложены действия, необходимость совершения которых могла бы повлиять на принятие им решения об участии/отказе от участия в закупке.

В подтверждение правомерности включения в проект контракта рассматриваемой обязанности указывается, что сходная обязанность поставщика предусмотрена пунктом 3.1.2 контракта (обязанность предоставлять по требованию Заказчика информацию и документы, относящиеся к предмету Контракта), однако она установлена в полном соответствии с пунктом 3.1.2 Типового контракта на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения», утвержденного приказом Минздрава России от 18.01.2021 N 15н, и заявителем не оспаривается.

Опровергая данный довод, Ярославское УФАС России отмечает, что разумность и целесообразность совершения конкретных действий в рамках исполнения данной обязанности определяется по взаимному согласию сторон или, во всяком случае, с учетом мнения поставщика, который может отказать заказчику в предоставлении конкретной информации, обосновав неразумность и/или нецелесообразность ее предоставления (при недостижении согласия необходимость совершения поставщиком конкретных действий в рамках исполнения указанной обязанности может быть определена судом, однако также с учетом наличия у поставщика возможности аргументировать свою позицию).

Содержание же предусмотренной пунктом 3.1.6 проекта контракта обязанности по предоставлению заказчику по его запросу информации, необходимой для размещения в СУР, предполагается определить на уровне правового акта, подлежащего принятию органом государственной власти Ярославской области, то есть без учета волеизъявления поставщика.

Между тем в соответствии с частью 3 статьи 7 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной. Данное законоположение обусловлено, в частности, необходимостью обеспечения возможности участнику на этапе принятия решения об участии в закупке ознакомиться со всеми положениями извещения о закупке и с

учетом этого определить (оценить), имеется ли у него возможность исполнить контракт на условиях, предусмотренных таким извещением.

В связи с изложенным, должностное лицо Ярославского УФАС России приходит к выводу, что действия уполномоченного органа, выраженные во включении в проект контракта обязанности поставщика по предоставлению заказчику по его запросу информации, необходимой для размещения в СУР, при том, что конкретный объем (перечень) такой информации на дату размещения извещения о закупке не определен, представляют собой **нарушение части 3 статьи 7, пункта 5 части 2 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ):

Размещение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, специализированной организацией в единой информационной системе в сфере закупок или направление оператору электронной площадки информации и документов, подлежащих размещению, направлению, с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, либо нарушение указанными лицами порядка предоставления конкурсной документации или документации об аукционе, порядка разъяснения положений такой документации, порядка приема заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 1.3 и 1.7 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятнадцати тысяч рублей.

Согласно распоряжению Губернатора Ярославской области от ... г. № ... «О назначении ФИО» ФИО принята с ... г. на государственную гражданскую службу Ярославской области и назначена на должность государственной гражданской службы Ярославской области директора департамента государственного заказа Ярославской области.

На основании постановления Администрации Ярославской области от 23.12.2005 г. № 344 «О создании департамента государственного заказа Ярославской области» с 01.01.2006 г. создан орган исполнительной власти Ярославской области – департамент государственного заказа Ярославской области (далее – Департамент), а также утверждено положение о департаменте государственного заказа Ярославской области (далее – Положение).

Согласно пункту 2.1 Положения Департамент осуществляет регулирование контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с пунктом 5.1 Положения Департамент возглавляет директор департамента, назначаемый на должность и освобождаемый от должности распоряжением Губернатора области.

Директор Департамента в том числе:

- руководит департаментом, организует и контролирует его деятельность,

действуя на принципах единоначалия;

- действует без доверенности от имени департамента, представляет его интересы в органах государственной власти и органах местного самоуправления, административных, правоохранительных и судебных органах, коммерческих и некоммерческих организациях;

- подписывает от лица департамента государственные контракты, договоры, соглашения, другие документы гражданско-правового характера, а также иные документы в пределах установленных полномочий.

Правонарушение совершено 11.05.2023 по адресу: г. Ярославль, ул. Ползунова, д. 15 в департаменте государственного заказа Ярославской области.

Должностное лицо Ярославского УФАС России заслушав позицию лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, изучив материалы дела, приходит к следующему.

(1). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в качестве доказательства об отсутствии в действиях последнего состава вменяемого Ярославским УФАС России правонарушения, представило в рамках рассмотрения настоящего дела позицию Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации (далее – ФАС России) (на основании обращения должностного лица департамента государственного заказа Ярославской области от 30.05.2023), согласно которой ФАС России в своем ответе сообщает, что установление в проекте контракта условия о предоставлении заказчику необходимой информации о ходе исполнения контракта (на основании постановления Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п) не противоречит положениям части 2 статьи 94 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Вместе с тем должностное лицо Ярославского УФАС России не рассматривает представленную ФИО позицию ФАС России в качестве доказательства, подтверждающего вышеуказанные доводы последней.

Проанализировав обращение должностного лица департамента государственного заказа Ярославской области по вопросу установления в контракте требований к поставщику (подрядчику, исполнителю) о предоставлении информации о ходе исполнения контракта, необходимую для размещения в информационном ресурсе «Система управления регионом», должностное лицо Ярославского УФАС России приходит к выводу, что данное обращение не содержит всей конкретизации (всех обстоятельств) рассматриваемого предмета спора, например, что на момент размещения извещения 0171200001923001479 департаментом информатизации и связи Ярославской области не принят правовой акт, предусматривающий процедуру размещения и актуализации информации в информационном ресурсе «Система управления регионом», сроки и объемы предоставления информации для размещения в данном ресурсе, а также мероприятия по контролю за своевременностью и полнотой размещений информации в информационном ресурсе «Система управления регионом».

Обстоятельства дела в направленном в ФАС России обращении должностным лицом заказчика изложены таким образом, которые не позволяют с

достоверностью изложить антимонопольному органу позицию о наличии/отсутствии нарушений в действиях должностного лица департамента государственного заказа Ярославской области законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

ФАС России в направленной в ответ на обращение должностного лица департамента государственного заказа Ярославской области позиции указывает: «Дополнительно ФАС России сообщает, что вопрос наличия или отсутствия нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок рассматривается в каждом конкретном случае при проведении контрольного мероприятия с учетом фактических обстоятельств проведения закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, публичных интересов и других факторов, в том числе специфики конкретной закупки».

(2). Должностное лицо Ярославского УФАС России проанализировав постановление Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п, приходит к выводу о том, что рассматриваемый правовой акт не распространяет свое действие на поставку товаров (предмет рассматриваемой закупки поставка лекарственных препаратов для медицинского применения (Морфин) на 2023 год), а только на выполнение работ, оказание услуг, что следует из пункта 6.2 постановления Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п, Перечня разделов информационного ресурса «Система управления регионом», утвержденного постановлением Правительства Ярославской области от 21.03.2023 № 227-п.

Таким образом, должностное лицо Ярославского УФАС России усматривает в действиях должностного лица заказчика, директора департамента государственного заказа Ярославской области ФИО, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 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 части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 (часть 3 статьи 3.4 КоАП РФ).

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Согласно определению Конституционного Суда Российской Федерации от 25.06.2019 № 1563-О статья 4.1.1 КоАП РФ, действующая во взаимосвязи с положениями статьи 3.4 КоАП РФ, предусматривает возможность замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением в качестве одного из способов индивидуализации административного наказания, применяемого в отношении особого субъекта административной ответственности - субъектов малого и среднего предпринимательства, а также их работников. По смыслу указанных законоположений такая замена осуществляется, в частности, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора) при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

Исходя из приведенных норм и правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, возможность замены наказания в виде административного штрафа на предупреждение допускается при наличии совокупности всех обстоятельств, указанных в части 2 статьи 3.4 КоАП РФ. Помимо прочих условий, установленных статьей 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые.

Директором департамента государственного заказа Ярославской области ФИО правонарушение совершено впервые, обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не имеется.

Санкция части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ не предусматривает назначение наказания в виде «предупреждения». Часть 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ не входит в перечень статей, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, по которым не может быть заменен административный штраф на предупреждение.

В данном случае отсутствует причинение 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 отсутствует имущественный ущерб.

Оценив характер и обстоятельства совершенного административного

правонарушения ФИО, должностное лицо Ярославского УФАС России 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.

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.

Руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, частью 1.4 статьи 7.30, статьей 23.66, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ, должностное лицо Ярославского УФАС России ФИО,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь директора департамента государственного заказа Ярославской области ФИО, И Н Н ..., за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ, выразившегося в размещении в единой информационной системе извещения № 0171200001923001479 о проведении электронного аукциона на поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (Морфин) на 2023 год с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти 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.

Постановление вступило в законную силу «___» _____ 2023 года

Дата выдачи постановления «___» _____ 2023 года

Заместитель руководителя

