Начальнику Федерального государственного казенного учреждения «Отдел вневедомственной охраны Войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия»

«…»

«…»

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о назначении административного наказания по делу № 568-ГЗ-17/197КС об административном правонарушении**

05.04.2018 г. Абакан

Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия «…», рассмотрев протокол и материалы дела № 568-ГЗ-17/197КС об административном правонарушении, в отношении должностного лица – начальника Федерального государственного казенного учреждения «Отдел вневедомственной охраны Войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия» «…».

В отсутствии лица, привлекаемого к административной ответственности – «…», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

В присутствии представителя лица, привлекаемого к административной ответственности – «…», на основании доверенности от 04.04.2018 года.

Права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1, частью 5 статьи 25.5

КоАП РФ (см. ниже),

*Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом (часть 1 статьи 25.1 КоАП РФ),*

*Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом (часть 5 статьи 25.5 КоАП РФ),*

**УСТАНОВИЛ:**

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 10.10.2017 года рассмотрена жалоба № 197/КС ООО «СтройСити» на действия государственного заказчика – Федерального государственного казенного учреждения «Отдел вневедомственной охраны Войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту фасада административного здания ФГКУ «ОВО ВНГ России по Республике Хакасия» (закупка № 0380100007117000059).

По результатам рассмотрения жалоба признана обоснованной.

Государственный заказчик - Федеральное государственное казенное учреждение «Отдел вневедомственной охраны Войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия» признан нарушившим часть 1 статьи 34, часть 10 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок).

Государственному заказчику – Федеральному государственному казенному учреждению «Отдел вневедомственной охраны Войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия» выдано предписание об устранении выявленных нарушений.

*Суть правонарушения состоит в следующем.*

25.08.2017 года на официальном сайте Единой информационной

системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» размещена информация (извещение, аукционная документация) о проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту фасада административного здания ФГКУ «ОВО ВНГ России по Республике Хакасия» (закупка № 0380100007117000059).

Согласно Протокола подведения итогов электронного аукциона от 11.09.2017 №0380100007117000059-3 Единая комиссия государственного заказчика рассмотрела вторые части заявок участников аукциона и правомерно приняла решение:

1. Соответствуют требованиям, установленным документацией об аукционе, заявки участников с порядковыми номерами: 2 – ООО «СтройСити», 6 – ООО «АгроСтройСервис», 7 - ООО «СК «Азимут», 11 – ООО «Универсалстрой», 12 – ООО «ЭкоДрев», 13 – ООО «Дельта».

2. Признать победителем аукциона в электронной форме участника с порядковым номером заявки 2 – ООО «СтройСити».

18.09.2017 года государственный заказчик - ФГКУ «ОВО ВНГ России по Республике Хакасия» направил проект контракта победителю электронного аукциона – ООО «СтройСити».

25.09.2017 года ООО «СтройСити» на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» размещен протокол разногласий, согласно которого Общество предлагает Государственному заказчику изменить проект контракта в части внесения снижающего коэффициента по УСН и исключить счет-фактуру, так как Общество не является плательщиком НДС.

28.09.2017 года Государственным заказчиком направлено уведомление о невозможности изменения проекта контракта с учетом замечаний победителя аукциона с указанием причин, среди которых значилось, что цена контракта - это сумма, уплачиваемая за выполненные работы по контракту, независимо от того, из каких, составляющих она состоит. Оплата по контракту осуществляется по цене, предложенной победителем электронного аукциона, вне зависимости от вида применяемого режима налогообложения.

05.10.2017 года на официальном сайте ЕИС в сфере закупок Государственным заказчиком размещен Протокол отказа от заключения контракта от 04.10.2017 года №0380100007117000059-8, согласно которого ООО «СтройСити» признан уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о контрактной системе в сфере закупок, участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала,

за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что извещение об осуществлении закупки должно содержать в том числе краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальную (максимальную) цену контракта, источник финансирования.

В соответствии с положениями Закона о контрактной системе в сфере закупок, при осуществлении закупки в аукционной документации устанавливается начальная (максимальная) цена контракта. При установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 10 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о

таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

На основании изложенного, любой участник закупки, в том числе, который освобожден от уплаты НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупках.

При этом, контракт по результатам электронного аукциона заключается по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от режима налогообложения такого участника.

Также при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке.

Таким образом, сумма, предусмотренная контрактом за выполненный объем работ, должна быть уплачена победителю закупок в установленном контрактом размере, при этом сумма НДС является прибылью победителя аукциона в электронной форме, не являющегося плательщиком такого налога.

В пункте 2.1 Проекта контракта документации об аукционе Заказчиком указано:

- Цена настоящего государственного контракта составляет _____ (_____) рублей, в том числе **НДС (если Подрядчик облагается НДС).**

Пунктом 2.2 Проекта контракта документации об аукционе установлено, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. **Цена включает в себя стоимость всех расходов Подрядчика,** стоимость всех Работ, материалов, оборудования, затраты связанные с обеспечением работ, заработную плату, транспортные и командировочные расходы, питание, проживание, страхование, таможенное оформление, в том числе уплата таможенных платежей, налогов и сборов на ввоз на территорию РФ в соответствии с существующими расценками на момент совершения таможенного оформления, транспортные расходы и получение разрешений на транспортировку грузов, доставляемых Под-рядчиком, вывоз мусора, накладные расходы, лимитированные затраты, а также **все налоги (в том числе НДС если Подрядчик облагается НДС) действующие на момент заключения Контракта, иные расходы связанные с выполнением работ по Контракту.**

Таким образом, Государственным заказчиком еще на этапе размещения закупки в Проекте контракта аукционной документации

предусмотрен случай, что победителем электронного аукциона может быть признан участник, который не является плательщиком НДС.

Решение Заказчика о признании ООО «СтройСити» уклонившимся от заключения контракта при сложившихся обстоятельствах, является неправомерным, поскольку к такому решению привели действия самого Заказчика, который неоднократно отклонял протоколы разногласий участника, с просьбой указать цену Государственного контракта без выделения НДС.

Следовательно, действия Заказчика, выразившиеся по своей сути в уклонении от заключения контракта на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона в электронной форме, документации об аукционе и окончательном предложении участника закупки, с которым заключается контракт, с ссылкой на невозможность заключения указанного контракта без выделения НДС в цене контракта, а также неправомерное признание участника закупки уклонившемся от заключения контракта, нарушают положения части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Даная позиция Хакасского УФАС России подтверждена Решением Арбитражного суда Республики Хакасия по делу № А74-17122/2017 от 06.03.2018 года.

*Ответственность за данные правонарушения предусмотрена частью 3 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:*

*- Нарушение сроков заключения контракта или уклонение от заключения контракта*

*- влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.*

В силу статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечаниями данной статьи под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать 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 и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Руководствуясь статьей 29.1 КоАП РФ, и выясняя вопросы, относится ли к компетенции антимонопольного органа рассмотрение данного дела, имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу, достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу, прихожу к следующим выводам.

Частью 1 статьи 23.66 КоАП РФ Контрольные органы в сфере закупок рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 1 - 2.1 статьи 7.29, частями 1 - 4.2, 6 - 8, 10, 11, 13, 14 статьи 7.30, частью 2 статьи 7.31, статьей 7.31.1, частями 1 - 6 статьи 7.32, частью 11 статьи 9.16 (за исключением сферы государственного оборонного заказа и сферы государственной тайны), частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 (за исключением сферы государственного оборонного заказа и сферы государственной тайны) настоящего Кодекса.

В силу Постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе», ФАС России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок. Таким образом, федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных, в том числе, статьей 7.30 КоАП РФ. Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени антимонопольных органов вправе: руководитель федерального антимонопольного органа, его заместители; руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители (часть 2 статьи 23.66 КоАП РФ).

Таким образом, рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 7.30 КоАП РФ относится к компетенции антимонопольных органов, и настоящее дело рассматривается уполномоченным должностным лицом управления.

Должностным лицом государственного заказчика является начальник Федерального государственного казенного учреждения «Отдел вневедомственной охраны Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия - «…» на основании Приказа Федеральной службы войск Национальной гвардии Российской Федерации от 01.10.2016 г. № 139л/с «По личному составу».

**Дата совершения** «…» - начальником федерального государственного казенного учреждения «Отдел вневедомственной охраны Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия **административного правонарушения** 04.10.2017г. (день, следующий за днем по истечении установленного срока для заключения государственного контракта по результатам электронного аукциона).

**Место совершения** « … » - начальником федерального государственного казенного учреждения «Отдел вневедомственной охраны Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации по Республике Хакасия **административного правонарушения**: ул. Хакасская, 54, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017.

Вина лица, привлекаемого к административной ответственности, состоит в том, что оно не выполнило установленные требования Закона о контрактной системе в сфере закупок, а именно требования части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе в сфере закупок требований, при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении не установлены.

Таким образом, факт совершения административного правонарушения «…» подтверждается протоколом по делу № 568-ГЗ-17/197КС об административном правонарушении от 07.12.2017, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения « … » к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В письменных пояснениях, представленных представителем «…» отмечает, что совершенное административное правонарушение не повлекло существенной угрозы охраняемым Законом отношений, а также просит применить положения статьи 2.9 КоАП РФ и освободить «…» от административной ответственности, ограничившись устным замечанием.

Принимая во внимание пояснения лица, привлекаемого к административной ответственности и решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывались характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с положениями статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» «при решении вопроса о назначении вида и размера административного наказания судье необходимо учитывать, что КоАП РФ допускает возможность назначения административного наказания лишь в пределах санкций, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение с учетом характера совершенного правонарушения, личности виновного, имущественного положения правонарушителя - физического лица (индивидуального предпринимателя), финансового положения юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность (статьи 4.1 - 4.5 КоАП РФ). Поэтому судья не вправе назначить наказание ниже низшего предела, установленного санкцией соответствующей статьи, либо применить наказание, не предусмотренное статьей 3.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях учитываются при назначении административного наказания.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность совершенного «…» административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность совершенного «…» административного правонарушения, не установлено.

С учетом характера совершенного правонарушения, степени нарушения охраняемых общественных отношений, оснований для признания правонарушения малозначительным не имеется.

Материалами дела установлено, что допущенное «…» нарушение не обусловлено объективными, не зависящими от него причинами. У «…» имелась возможность осуществить свои полномочия в соответствии с требованиями законодательства, однако этого сделано не было. В материалы дела не представлено документов и доказательств, свидетельствующих об отсутствии у должностного лица такой объективной возможности.

Также материалами дела не подтвержден факт принятия «…» исчерпывающих мер,

направленных на соблюдение требований действующего законодательства, предотвращение допущенного правонарушения.

Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 7.32 КоАП РФ, является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям закона.

Лицо, совершившее административное правонарушение, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (часть 2 статьи 2.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Руководствуясь положениями части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а также частью 2 статьи 2.2, статьей 2.4, частью 3 статьи 7.32, статьями 23.66, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать « … » виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 рублей 00 копеек.

**Взыскатель:** Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия.

**Должник:** «…».

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

в федеральный бюджет ИНН 1901021801 КПП 190101001 УФК по Республике Хакасия (Хакасское УФАС России) на расчетный счет 40101810200000010001, ОТДЕЛЕНИЕ –

НБ РЕСПУБЛИКА ХАКАСИЯ, БИК банка 049514001, Код ОКТМО 95701000, код бюджетной классификации 161 1 16 33010 01 6000 140,
**ID 01000000000009501108477643.**

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8(3902)22-62-55.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Заместитель руководителя управления –

Начальник отдела антимонопольного «…»

законодательства и рекламы