

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении 017/04/7.30-19/2019

25 апреля 2019 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 23.04.2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 25.04.2019 года

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) «___», руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление заместителя Красноярского транспортного прокурора «___» о возбуждении дела об административном правонарушении от 25.03.2019 года (вх. № 1357 от 08.04.2019 года) и иные материалы дела, возбужденного в отношении должностного лица – «___» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/7.30-19/2019 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенной «___» (уведомление ФГУП «Почта России» по рабочему адресу от 15.04.2019 года, по адресу регистрации от 14.04.2019 года), в присутствии представителя «___» – «___» действующей на основании доверенности от 23.04.2019 года.

Событие административного правонарушения: утверждение аукционной документации с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В ходе рассмотрения дела, представитель по доверенности просила прекратить административное производство, в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения, а также учесть, что данное административное правонарушение «___» совершено впервые.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/7.30-19/2019, и выслушав пояснения лица участвующего в деле, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило постановление заместителя Красноярского транспортного прокурора «___» о возбуждении дела об административном правонарушении от 25.03.2019 года (вх. № 1357 от 08.04.2019 года) в отношении должностного лица – «___» по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

По результатам проверки Красноярской транспортной прокуратурой в действиях «___» установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 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 части установления в документации электронного аукциона № 0312100005518000056 указания на товарный знак без сопровождения такого указания словами "или эквивалент".

28.04.2018 года государственным заказчиком – «___» в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0312100005518000056 «Поставка запасных частей и принадлежностей для средств вычислительной техники Тывинской таможни», начальная (максимальная) цена контракта: 367 389 ,60 рублей.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и

качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Так, в позиции № 1 технического задания аукционной документации Тывинской таможней установлены требования к закупаемому товару, а именно: в графе «наименование товара» в позиции № 1 указан процессор «Процессор AMD Ryzen 3 1200 OEM, сокет AM4, 4 ядра, 3.1 ГГц».

Установлено, что «RYZEN» является зарегистрированным товарным знаком, правообладателем которого является компания Advanced Micro Devices, Inc. (AMD). Вместе с тем заказчиком («___») в нарушение вышеуказанной нормы при описании данного товарного знака не использовалось сопровождение словами «или эквивалент» с одновременным отражением параметров эквивалентности.

В силу статьи 1485 Гражданского Кодекса Российской Федерации правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы "R" или латинской буквы "R" в окружности <*> либо словесного обозначения "товарный знак" или "зарегистрированный товарный знак" и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

В соответствии с данными из открытых реестров товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, размещенным на

официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» в сети Интернет <http://www1.fips.ru> под регистрационным 636279 зарегистрирован товарный знак «RYZEN» правообладатель Эдванст Микро Дивайсез, Инк., корпорация штата Делавэр, Уан АМД Плейс, П.О. Бокс 3453, Саннивейл, Калифорния 94088, Соединенные Штаты Америки (US).

Таким образом, по позиции № 1 технического задания аукционной документации установлены требования к товарному знаку закупаемого процессора «AMD Ryzen» без сопровождения словами «или эквивалент».

Следовательно, в действиях государственного заказчика – Тывинской таможни установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, в части установления в документации электронного аукциона № 0312100005518000056 указания на товарный знак без сопровождения такого указания словами «или эквивалент».

2. В соответствии с техническим заданием установлены требования к поставляемым товарам, по позиции № 8 которого установлено следующее:

№ п/п	Наименование товара	Ед. изм.	Кол-во, шт.	Страна происхождения
8	Монитор 23.6". 1920x1080, D-Sub, DVI.	Шт.	10	

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к товару, что в свою очередь позволит участникам закупки

надлежащим образом оформить заявку на участие в аукционе.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности осуществления закупки, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки.

При этом, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

При таких обстоятельствах к поставляемому монитору по позиции № 8 технического задания отсутствуют единицы измерения диагонали и разрешения монитора.

Таким образом, в действиях государственного заказчика – «___» установлено нарушение части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, в части не установления в описании объекта закупки единицы измерения диагонали и разрешения монитора.

Согласно части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в утверждении документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица государственного заказчика.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом

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.

В соответствии с приказом начальника «___» от 11.09.2018 года № 172-К «О возложении исполнения обязанностей» на период с 11.09.2018 года по 25.09.2018 года исполнение обязанностей начальника «___» возложено на «___».

В соответствии с п.п. 189 и 224 должностной инструкции начальника Тывинской таможни, утвержденной начальником Сибирского таможенного управления 13.08.2018 года, с которой «___» ознакомлена лично, начальник Тывинской таможни организует деятельность по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для государственных нужд в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей, предусмотренных должностной инструкцией.

Документация электронного аукциона № 0312100005518000056 утверждена «___» от 24.09.2019 года.

Таким образом, должностным лицом – «___» в момент совершения административного правонарушения – исполняющий обязанности начальника Тывинской таможни, совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вина «___» состоит в том, что «___» являясь должностным лицом – и.о. начальника Тывинской таможни не выполнила установленные требования законодательства о контрактной системе и не предприняла зависящих от нее мер по их соблюдению.

Доказательств, подтверждающих невозможность исполнения требований законодательства о контрактной системе, в материалы дела не представлено.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «___» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на поставку запасных частей и принадлежностей для средств вычислительной техники Тывинской таможни, т.е. 24 сентября 2018 года.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения уполномоченного органа – 667009, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Ровенская, 3 «а».

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

В качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность учтено, что данное административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ совершено впервые.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Довод представителя «___» по доверенности от 23.04.2019 года «___» об освобождении от административной ответственности, в связи с малозначительностью совершенного правонарушения, подлежат отклонению в силу следующего.

Согласно статьи 2.9 КоАП РФ 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.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 21 своего постановления от 24.03.2005 года N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ" разъяснил, что 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.

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения.

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.

Аналогичное разъяснение дано Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 своего постановления от 02.06.2004 года N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях".

При этом, в пункте 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 года N 10 предусмотрено, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 указанного Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Как указано выше, по позиции № 1 технического задания аукционной документации установлены требования к товарному знаку закупаемого процессора «AMD Ryzen» без сопровождения словами «или эквивалент», а также к поставляемому монитору по позиции № 8 технического задания отсутствуют единицы измерения диагонали и разрешения монитора, что свидетельствует о существенном нарушении охраняемых общественных отношений, регулируемых Законом о контрактной системе.

Кроме того, при проведении электронного аукциона № 0312100005518000056 поступила жалоба ООО «Компания

Современные решения» (вх. № 3980 от 12.10.2018 года) на положения документации электронного аукциона № 0312100005518000056, что свидетельствует о нарушении прав и законных интересов хозяйствующих субъектов (в частности ООО «Компания Современные решения») на участие в указанном аукционе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.30, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – «___» в момент совершения административного правонарушения – исполняющий обязанности начальника Тывинской таможни, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – «___», в момент совершения административного правонарушения – исполняющий обязанности начальника Тывинской таможни, административный штраф в размере 3 000 (три тысячи) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо 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.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

ИНН: 1701044223; **КПП:** 170101001;

Код бюджетной классификации: 161 116 33020 02 6000 140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 Отделение – НБ Республика Тыва г. Кызыл

БИК: 049304001;

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов Российской Федерации.

УИН:

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с части 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Заместитель руководителя управления

« ____ »