

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№012/04/7.30-1110/2023

27 декабря 2023 года г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) в отношении члена комиссии по осуществлению закупок Республиканского фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах на территории Республики Марий Эл <...> (<...>, паспорт серии <...> № <...>, выдан <...>, место регистрации (жительства): <...>),

УСТАНОВИЛ:

22.12.2023 главным специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России в отношении <...> по факту нарушения требований части 12 статьи 48 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), выразившегося в неправомерном признании заявок участников № 1, № 2, № 3, поданных на участие в закупке на поставку серверного оборудования для нужд республиканского фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах на территории Республики Марий Эл (извещение в единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> № 2008500000123000148), соответствующими, составлен протокол об административном правонарушении по части 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

<...> на рассмотрение дела не участвовала, надлежащим образом извещена о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Так, из протокола об административном правонарушении следует, что <...> по месту исполнения должностных обязанностей совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

Заказчиком 26.10.2023 в ЕИС размещено извещение № 2008500000123000148 на поставку серверного оборудования для нужд республиканского фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах на территории Республики Марий Эл.

Дата и время окончания подачи заявок: 03.11.2023 09:00.

Дата подведения итогов определения поставщика: 03.11.2023.

Начальная (максимальная) цена контракта: 722 432,67 рублей.

Частью 1 статьи 42 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой

информационной системе извещение об осуществлении закупки.

Как установлено в пункте 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе, извещение об осуществлении закупки должно содержать информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, Заказчиком в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе установлено ограничение допуска товаров на основании требований Постановления Правительства Российской Федерации от 10.07.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 №925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее - Постановление №878).

Пункт 1 Постановления №878 устанавливает, что под «реестром» в тексте Постановления №878 понимается единый реестр российской радиоэлектронной продукции (далее - реестр).

Пункт 3 Постановления №878 устанавливает, что при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, включенной в перечень Постановления №878, за исключением установленного пунктом 3(1) Постановления №878 случая, Заказчик отклоняет все заявки, содержащие предложения о поставке радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в закупке подана 1 (или более) удовлетворяющая требованиям извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке) заявка, содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, страной происхождения которой являются только государства - члены Евразийского экономического союза.

Пункт 3(1) Постановления № 878 устанавливает, что в случае если в предмет одного контракта (одного лота) включена радиоэлектронная продукция, предусмотренная пунктами 5, 7 - 9, 13 приложения к Постановлению №878 (в части систем хранения данных), заказчик отклоняет все заявки, содержащие предложения о поставке радиоэлектронной продукции (за исключением содержащих предложение о поставке радиоэлектронной продукции первого уровня), при условии, что на участие в закупке подана 1 (или более) заявка, которая удовлетворяет требованиям извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке) и которая одновременно:

- содержит предложение о поставке соответствующей радиоэлектронной продукции только первого уровня;
- не содержит предложений о поставке прочей радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в случае если в предмет одного контракта (одного лота) включена иная радиоэлектронная продукция помимо радиоэлектронной продукции, указанной в абзаце первом настоящего пункта. Абзац первый пункта 3(2) Постановления № 878 устанавливает, что подтверждением страны происхождения радиоэлектронной продукции является наличие сведений о такой продукции:

1. или в реестре радиоэлектронной продукции, что следует из пункта 1 Постановления №878,
2. или евразийском реестре промышленных товаров государств – членов Евразийского экономического союза, правила формирования и ведения которого устанавливаются правом Евразийского экономического союза (далее - евразийский реестр промышленных

товаров). Абзац второй пункта 3(2) Постановления №878 устанавливает, что подтверждением соответствия радиоэлектронной продукции первому уровню является наличие в реестровой записи из реестра радиоэлектронной продукции или евразийского реестра промышленных товаров сведений о первом уровне радиоэлектронной продукции.

При отсутствии заявки, соответствующей требованиям указанного пункта, применяются ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в соответствии с пунктом 3 Постановления № 878. Пункт 3(3) Постановления №878 устанавливает, что для подтверждения соответствия радиоэлектронной продукции требованиям, предусмотренным пунктом 3(2) Постановления №878, участник закупки указывает (декларирует) в составе заявки на участие в закупке номер реестровой записи:

1. или из реестра радиоэлектронной продукции, что следует из пункта 1 Постановления №878;
2. или из евразийского реестра промышленных товаров.

Для целей подтверждения первого уровня радиоэлектронной продукции - также сведения о первом уровне радиоэлектронной продукции.

Пункт 5 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе устанавливает, что для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должна содержать предложение участника закупки в отношении объекта закупки, в том числе информацию и документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частями 3 и 4 статьи 14 Закона о контрактной системе (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке) установлены предусмотренные указанной статьей запреты, ограничения, условия допуска), при этом в случае отсутствия таких информации и документов в заявке на участие в закупке такая заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Согласно требованиям к содержанию, составу заявки, установленным Заказчиком, в соответствии с Постановлением № 878 для подтверждения соответствия радиоэлектронной продукции требованиям, предусмотренным настоящим постановлением, участник закупки указывает (декларирует) в составе заявки на участие в закупке номер реестровой записи из реестра или евразийского реестра промышленных товаров, а для целей подтверждения первого уровня радиоэлектронной продукции - также сведения о первом уровне радиоэлектронной продукции.

Установлено, что на участие в закупке было подано 5 (пять) заявок:

- заявка №1 содержала предложение о поставке сервера 3loqik Lime Base C, страна происхождения Российская Федерация, приложен сертификат соответствия, без указания товарного знака и реестровой записи из реестра радиоэлектронной продукции или евразийского реестра промышленных товаров;
- заявка №2 содержала предложение о поставке сервера Dell EMC PowerEdge R450

EAC RoHS, страна происхождения Китайская Народная Республика;

- заявка №3 содержала предложение о поставке сервера торговой марки НОРСИТРАНС, страна происхождения — Российская Федерация, при этом реестровая запись из реестра радиоэлектронной продукции в заявке или евразийского реестра промышленных товаров не указана;
- заявка №4 содержала предложение о поставке сервера Rikor, страна происхождения Российская Федерация, реестровая запись из реестра радиоэлектронной продукции № 383\8\2023.

- заявка №5 содержала предложение о поставке сервера RAMEC, страна происхождения Российская Федерация, реестровая запись из реестра радиоэлектронной продукции № 2617\4\2023.

Следовательно, заявки участников закупки №1, №2, №3 на основании пункта 5 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе приравниваются к заявкам, в которых содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика от 03.11.2023, все заявки признаны аукционной комиссией заказчика соответствующими.

Вместе с тем, как указывалось выше, в соответствии с пунктом 3 Постановления № 878 при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, включенной в перечень Постановления № 878, за исключением установленного пунктом 3(1) Постановления № 878 случая, Заказчик отклоняет все заявки, содержащие предложения о поставке радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в закупке подана 1 (или более) удовлетворяющая требованиям извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке) заявка, содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, страной происхождения которой являются только государства - члены Евразийского экономического союза.

Таким образом, заявки участников закупки №1, №2, №3 по указанному выше основанию должны быть отклонены от дальнейшего участия в закупке.

Кроме того, часть 12 статьи 48 Закона о контрактной системе по рассматриваемому случаю также содержит основания для признания заявок не соответствующими требованиям извещения о проведении закупки.

На основании изложенного, в действиях комиссии по осуществлению закупок заказчика имеется нарушение части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе, и, как следствие, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за отказ в допуске к участию в аукционе, признание заявки на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям конкурсной документации, документации об аукционе, отстранение участника закупки от участия в конкурсе, аукционе по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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

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. При этом под должностным лицом понимается 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 том числе, в государственных организациях.

Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 указанного Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица (примечание к статье 2.4 КоАП РФ).

В силу требований части 1 статьи 39 Закона о контрактной системе для определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за исключением осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заказчик создает комиссию по осуществлению закупок.

Приказом №33/1 от 28.02.2023 Республиканского фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах на территории Республики Марий Эл создана комиссия по осуществлению закупок путем проведения конкурентных процедур определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для нужд фонда (далее — комиссия по осуществлению закупок).

Данным приказом также утвержден состав комиссии по осуществлению закупок.

Приказом №102/1 от 30.06.2023 в приказ №33/1 внесены изменения, в состав комиссии по осуществлению закупок по осуществлению закупок включена начальник отдела торгов фонда <...>.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 03.11.2023 <...>, являясь членом комиссии по осуществлению закупок, присутствовала на заседании комиссии и приняла решение о признании заявок № 1, № 2, № 3 соответствующими.

Таким образом, прихожу к выводу, что в действиях <...> имеется нарушение части 12 статьи 48 Закона о контрактной системе, а как следствие, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Факт совершения <...> административного правонарушения подтверждается извещением о проведении закупки №2008500000123000148, протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 03.11.2023, а также иными материалами дела.

Дата совершения административного правонарушения: 03.11.2023 (дата протокола подведения итогов электронного аукциона).

Место совершения административного правонарушения: 424002, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, бул. Победы, д. 5 а (адрес исполнения <...> своих должностных обязанностей).

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, 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.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения <...>, правонарушение признано совершенным по неосторожности. <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, является формальным, квалификация действий <...> не зависит от наличия или отсутствия последствий совершенного правонарушения.

В силу требований статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность в соответствии с пунктом 10 частью 1 статьи 4.2 признается на иждивении двоих малолетних детей.

Оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ не имеется в связи с тем, что действия <...> посягают на общественные отношения, складывающиеся в процессе регулирования отношения, направленные на обеспечение государственных (муниципальных) нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления при проведении закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в этой сфере, важность, охраняемых государством этих отношении, исходя из фактических обстоятельств дела, целей и общих правил административного наказания.

Иных обстоятельств, исключаящих производство по делу об административном правонарушении не установлено.

Санкция части 2 статьи 7.30 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти (5000) тысяч рублей и не более тридцати (30000) тысяч рублей.

Между тем, стоит учитывать следующее.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 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.

Вместе с тем в соответствии с положениями части 1 статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления, за исключением случая, предусмотренного частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание в виде административного штрафа за совершение административного правонарушения и которое уплатило административный штраф до дня вступления в законную силу соответствующего постановления о назначении административного наказания, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу указанного постановления до истечения одного года со дня уплаты административного штрафа. Кроме того, как это следует из части 1 статьи 31.9 КоАП РФ, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Таким образом, истечение сроков, указанных в статьях 4.6 и 31.9 КоАП РФ, в период течения которых лицо считается подвергнутым административному наказанию по одному или нескольким административным правонарушениям, исключает возможность учета таких административных правонарушений в качестве основания, препятствующего применению взаимосвязанных положений части 2 статьи 3.4 и статьи 4.1.1 КоАП РФ, позволяющих заменить назначенное наказание в виде административного штрафа на предупреждение (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 05.09.2018 № 303-АД18-5207).

Сведений о привлечении <...> к административной ответственности за последний год, в материалах дела не имеется.

Таким образом, учитывая данные обстоятельства, на основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ принимается решение о назначении <...>, административного наказания в виде предупреждения.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.66, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо - члена комиссии по осуществлению закупок Республиканского фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах на территории Республики Марий Эл <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

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

Заместитель руководителя управления-начальник

отдела