ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о привлечении к административной ответственности по делу

№012/04/7.32-599/2023

20 июля 2022 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 материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении специалиста в сфере закупок АО «Медведевский водоканал» <...> (<...>, паспорт серии <...> № <...>, выдан <...>, место регистрации (жительства): <...>) по факту нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку насосов ЭЦВ и СМ (номер извещения 32312331220 от 26.04.2023), ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ

06.07.2023 должностным лицом Марийского УФАС России составлен протокол по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ в отношении <...>.

Частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг.

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.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в отсутствии <...>, надлежащим образом извещенной о дате и времени рассмотрения дела.

Так, установлено, что <...> было совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

Согласно решению Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 18.05.2023 по делу № 012/10/18.1-406/2023 в действиях организатора торгов – АО «Медведевский водоканал» установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках в связи со следующими обстоятельствами.

АО «Медведевский водоканал» проводился запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Извещение № 323123312220 о проведении указанного запроса котировок на поставку насосов ЭЦВ и СМ размещено организатором торгов 26.04.2023.

Согласно Приложению №1 (далее - Спецификация) к извещению № 323123312220 от 26.04.2023 Заказчику необходим товар со следующими характеристиками:

Наименование	ЭЦВ 6-10-80	Эквивалент
Габаритные размеры, мм	D=145, L=1040	Не более D=145, L=1040
Масса, кг	52	От 51 до 52 кг
Наименование	ЭЦВ 6-10-110	Эквивалент
Габаритные размеры, мм	D=145, L=1185	Не более D=145, L=1185
Масса, кг	57	От 55 до 57 кг
Наименование	ЭЦВ 6-10-140	Эквивалент
Габаритные размеры, мм	D=145, L=1335	Не более D=145, L=1335
Масса, кг	64	От 62 до 64 кг

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Необходимо учитывать, что согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках, участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием".

Установлено, что требования изложенные в Спецификации, а именно технические

характеристики насосов ЭЦВ и СМ (масса) по всем трем позициям (от 51 до 52 кг, от 55 до 57 кг, от 62 до 64 кг) подходят только к единственному производителю - АО «Ливнынасос», что свидетельствуют о нарушении Заказчиком требований пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что могло привести к ограничению конкуренции при подаче заявок для участия в закупке и исключению возможности участия в аукционе исполнителей, поставляющих оборудование других производителей. При этом заказчиком в материалах дела не представлено доказательств о том, что потребность установления технических характеристик обоснована спецификой деятельности заказчика и использования товара.

Представители заказчика пояснили, что устанавливали требования к характеристикам насосов исходя из размеров скважин, однако, никакой технической документации, которая бы свидетельствовала о том, что иные по массе и длине насосы не подойдут заказчику в материалы дела не представлено.

Согласно обзору судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденных Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции.

При обосновании начальной (максимальной) цены закупки заказчиком использованы коммерческие предложения с предложением о поставке насосов АО «Ливнынасос», на участие в закупке подано 3 заявки с предложением о поставке также продукции только АО «Ливнынасос», что совокупность технических характеристик, установленных заказчиком не позволяет предложить к поставке товар иного производителя.

Таким образом требования Приложения №1 к извещению (технические характеристики) неправомерно ограничивают потенциальных участников в подаче заявок на участие в закупке, что нарушает требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что влечет административную ответственность по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно статье 7 Закона о закупках за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут 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.

В соответствии с письмом АО «Медведевский водоканал» от 28.06.2023 ответственным лицом за составление извещения и документации по закупке является <...>.

Из приказа АО «Медведевский водоканал» от 06.02.2023 №15 следует, что <...> назначена на должность специалиста в сфере закупок.

Таким образом, действия (бездействие) должностного лица АО «Медведевский водоканал» <...> содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Временем совершения административного правонарушения является 06.04.2023 (дата размещения документации и извещения о закупке в ЕИС).

Местом совершения административного правонарушения является: Республика Марий Эл, пгт. Медведево, ул. Чехова, д. 10, офис 31 (место исполнения <...> должностных обязанностей).

Разрешая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие и отягчающие административную ответственность обстоятельства.

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 должен был и мог их предвидеть.

В рамках рассмотрения дела должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное <...> не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных последствий правонарушения, а в игнорировании требований законодательства и (или) невыполнении своих публично-правовых обязанностей в сфере закупок отдельными видами юридических лиц.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие последствий не свидетельствует о малозначительности совершенного <...> правонарушения.

Срок давности привлечения к административной ответственности для данной категории дел на момент вынесения постановления не истек.

В соответствии с частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное

положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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

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.

Сведений о привлечении <...> к административной ответственности 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, 23.83, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо - специалиста в сфере закупок АО «Медведевский водоканал» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ и назначить административное

наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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