

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 7.30-4.2/226-2017

19 сентября 2017 года Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 07.09.2017, и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России <...> в отношении ранее замещавшего должность директора МБУ «ДСУ г. Магнитогорска» <...> (_____ года рождения, место рождения - _____, гражданин Российской Федерации, паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан _____, код подразделения - _____, зарегистрирован по адресу: _____), по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении путем направления телеграммы по домашнему адресу <...>, телеграмма вернулась в адрес антимонопольного органа с отметкой об отказе в принятии <...> указанной телеграммы, исследовал материалы дела,

У С Т А Н О

Челябинским УФАС России 09.03.2017 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Профит плюс» и проведения внеплановой проверки в порядке, предусмотренном статьями 99, 106 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), вынесено решение по делу № 71-ж/2017, согласно которому в действиях МБУ «ДСУ г. Магнитогорска» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на поставку дизельного топлива (извещение № 0169300000317000016) (далее – Аукцион, закупка) выявлены нарушения части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела, МБУ «ДСУ г. Магнитогорска», в лице <...>, объявило о проведении Аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 14.02.2017 извещения о проведении Аукциона и документации об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 18 350 000 рублей 00 копеек.

Выявленные должностным лицом Челябинского УФАС России в действиях <...> нарушения законодательства о контрактной системе выразились в следующем.

1. Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено 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 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно документации об электронном аукционе описание объекта закупки осуществлено согласно спецификации на поставку товара, являющейся Приложением № 1 к документации об аукционе.

Так, наименование товара – Дизельное топливо.

Значения (показатели) товара, которые не могут изменяться – Класс 5.

Максимальные и (или) минимальные значения (показатели) товара: - Цетановое число, не менее 47; -Массовая доля серы, не более 10 мг/кг; - Температура вспышки в закрытом тигле, °С, не ниже 40; Массовая доля полициклических углеводородов, не более 11; Предельная температура фильтруемости, не выше: минус 38 °С.

Единица измерения – л.

Количество – 500000.

При этом, как следует из документации об аукционе, качество поставляемого товара должно соответствовать требованиям Технического регламента «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», утвержденного постановлением Правительства РФ от 27.02.2008 № 118 и подтверждаться сертификатами и паспортом качества, обязательными для данного вида товара (далее – Технический регламент).

В соответствии с пунктом 10 Технического регламента дизельное топливо должно соответствовать требованиям согласно Приложению № 2.

Приложением № 2 установлены следующие требования к характеристикам дизельного топлива:

Цетановое число, не менее – 51.

Цетановое число для дизельного топлива для холодного и арктического климата, не менее – 47.

Массовая доля серы, не более – 10 мг/кг.

Температура вспышки в закрытом тигле, не ниже:

-дизельного топлива, за исключением дизельного топлива для арктического климата 40 °С;

-дизельного топлива для арктического климата 30°С.

Массовая доля полициклических углеводородов, не более – 11 процентов.

Предельная температура фильтруемости, не выше:

-дизельного топлива для холодного климата – минус 20°С;

-дизельного топлива для арктического климата - минус 38°С.

Согласно пункту 9.1 «ГОСТ 32511-2013 (EN 590:2009). Межгосударственный стандарт. Топливо дизельное ЕВРО. Технические условия» (введен в действие Приказом Росстандарта от 22.11.2013 N 1870-ст) топливо принимают партиями. Партией считают любое количество продукта, изготовленного в ходе непрерывного технологического процесса, по одной и той же технологической документации, однородного по компонентному составу и показателям качества, сопровождаемого одним документом о качестве (паспортом продукции), выданным при приемке на основании испытания объединенной пробы.

Как следует из паспортов продукции, такие показатели, как «цетановое число», «массовая доля серы», «температура вспышки в закрытом тигле» указываются со словами «не более».

Как следует из документации об аукционе, предложение участника закупки (сведения о предлагаемом для поставки товаре) должно соответствовать требованиям, установленным Приложением №1 к документации об электронном аукционе и должно содержать все показатели товара, содержащиеся в столбцах спецификации, по всем позициям, при этом: столбец № 3 (максимальные и (или) минимальные значения (показатели) товара) содержит постоянные значения, которые не подлежат изменению участником закупки, но подлежат отражению в заявке на участие в аукционе.

Вместе с тем, Законом о контрактной системе не предусмотрена обязанность участника закупки на момент подачи заявки иметь в наличии товар, тем более, что на момент подачи заявки участникам закупки могут быть не известны характеристики топлива, соответствующие техническому регламенту, поскольку значения таких характеристик становятся известными при испытании определенной партии после его производства.

Необходимо отметить, что участниками закупки в составе заявки значения показателей конкретизированы, что может привести к нарушению части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе при заключении контракта и возникновению сложностей при приемке товара, поскольку показатели дизельного топлива, указанные в паспорте, не будут соответствовать показателям, предложенным участником закупки в заявке.

Таким образом, описание объекта закупки осуществлено <...> с нарушением части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Материалами дела установлено, что в действиях <...> также выявлено нарушение части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, поскольку раздел документации об аукционе «требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара, работ, услуг, к обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара», а также пункт 2.4.2 проекта контракта содержат положения относительно качества поставляемого товара требованиям ГОСТ, ТУ, без указания конкретных реквизитов документов, регламентирующих требования, предъявляемые к поставляемому товару.

Согласно Федеральному закону от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» технический регламент - документ, в котором устанавливаются обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

Таким образом, требования технического регламента в части качества и безопасности закупаемой продукции имеют обязательный характер применения.

Тогда как согласно пункту 1 Постановления Госстандарта РФ от 30.01.2004 № 4 «О национальных стандартах Российской Федерации» установлено, что со дня вступления в силу Федерального закона от 27 декабря 2002 года № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании) признать национальными стандартами государственные и межгосударственные стандарты, принятые Госстандартом России до 1 июля 2003 года, которые в соответствии со статьей 12 Закона о техническом регулировании имеют добровольный характер применения.

Технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика и/или изготовителя или по требованию заказчика (потребителя) продукции.

Технические условия разрабатываются на одно конкретное изделие, материал, вещество. Требования, установленные техническими условиями, не должны противоречить обязательным требованиям законодательства Российской Федерации, распространяющиеся на данную продукцию.

Технические условия и стандарты в соответствии с законом о техническом регулировании не являются обязательными для выпуска продукции.

Следовательно, хозяйствующие субъекты обязаны при осуществлении своей деятельности руководствоваться только требованиями Технического регламента, тогда как применение ГОСТов, ТУ носит добровольный характер.

Таким образом, ссылка <...> в проекте контракта на соответствие качества поставляемого товара требованиям ГОСТ, ТУ несостоятельна.

Утверждение документации об Аукционе с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа в размере 3 000 рублей.

Объектом правонарушения по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ является должностное лицо МБУ «ДСУ г. Магнитогорска».

Должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением

своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье под должностным лицом в КоАП РФ 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. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Распоряжением главы города Магнитогорска <...> назначен на должность директора МБУ «ДСУ г. Магнитогорска».

Распоряжением заместителя главы города Магнитогорска <...> уволен с должности директора МБУ «ДСУ г. Магнитогорска».

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, составляют действия <...>, направленные на утверждение документации об Аукционе с нарушением требований Закона о контрактной системе.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

Частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ установлено, что 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.

С субъективной стороны правонарушения, предусмотренные частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности.

Вина<...> выражена в форме неосторожности.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение МБУ «ДСУ г. Магнитогорска» – <...>

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения документации об Аукционе – 14.02.2017.

В и н а <...> состоит в том, что он, осуществляя административно-хозяйственные и организационно-распорядительные функции в МБУ «ДСУ г. Магнитогорска», утвердил документацию об Аукционе с нарушением требований законодательства о контрактной системе, что подтверждается подписью с расшифровкой на титульном листе документации и образует состав административного правонарушения.

На рассмотрение дела об административном правонарушении <...> не явился, защитника не направил, ходатайств не заявлял.

<...>

Рассмотрев дело об административном правонарушении, заместитель руководителя Челябинского УФАС России <...> приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление) 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.

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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Решение о возбуждении дела об административном правонарушении принято в сроки, предусмотренные ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, является формальным, т.е. наличие наступивших вредных последствий не является обязательным признаком состава данного административного правонарушения.

Оконченным данное административное правонарушение считается с момента нарушения требований Закона о контрактной системе.

При рассмотрении дела об административном правонарушении должностным лицом Челябинского УФАС России исключена возможность прекращения производства по административному делу с вынесением устного замечания <...> по следующим причинам.

Документация об Аукционе составлена и утверждена <...> с нарушением требований законодательства о контрактной системе.

Наличие состава административного правонарушения подтверждено решением Комиссии по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России № 71-ж/2016 от 09.03.2017, протоколом об административном правонарушении от 07.09.2017, документацией об Аукционе и иными материалами административного дела.

С учётом личности правонарушителя, его семейного и финансового положения, события административного правонарушения, должностное лицо Челябинского УФАС России приходит к выводу о целесообразности привлечения к административной ответственности в размере 3 000 рублей.

Учитывая обстоятельства дела и руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10, частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В Е Н И Е

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Привлечь <...> к административной ответственности по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа **в размере 3000 (три тысячи) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного 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 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета.

<...>

<...> предлагается в трехдневный срок со дня уплаты штрафа представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области надлежащим образом заверенные копии платежных документов <...>

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного 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 частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение

10 (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.