ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 8-04/79

20 мая 2016 года г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю - начальник отдела контроля органов власти <…>, рассмотрев постановление заместителя военного прокурора Хабаровского гарнизона от 28.04.2016 о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», материалы дела № 8-04/79,

УСТАНОВИЛ:

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (часть 10 статьи 8 Закона о закупках).

23.05.2015 предприятием на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31502491187 о проведении открытого запроса котировок на право заключения договора поставки запасных частей для мобильной щековой дробильной установки «Komatsu BR-380JG-IEO», серийный номер <...> .

Требования к объему содержания извещения о проведении закупки, закупочной документации установлены частями 9, 10 статьи 4 Закона о закупках. В частности, в извещении о проведении закупки должен быть отражен предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Непосредственно в закупочной документации отражаются установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Положений, допускающих неуказание в закупочной документации поименованных сведений и информации, Закон о закупках не содержит, в том числе при закупке товара определенного производителя, у единственного поставщика.

Размещение таких сведений в иных источниках, в том числе в Положении о закупочной деятельности и внутренних документах заказчика не может подменить ее размещение в единой информационной системе в составе закупочной документации. Ссылки в документации на определенные технические условия, которые отсутствуют в публичном доступе, также не могут рассматриваться в качестве надлежащего исполнения заказчиком установленной обязанности по отражению в закупочной документации характеристик товара.

Содержащиеся в документации сведения о закупке должны обеспечить возможность участника однозначно установить потребность заказчика в определенном товаре (работе, услуге), определить перечень предъявляемых к нему требований и необходимых для предоставления в составе заявки документов, последовательность проведения закупочных процедур.

Подпунктом 1 пункта 4 статьи 13, подпунктом 4 пункта 1 статьи 21 Положения о закупке ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» (далее – Положение) установлено, что извещение о проведении запроса котировок должно содержать установленные заказчиком требования к количеству, качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 12.3.1 Положения дополнительными требованиями к участнику закупочной процедуры может быть наличие действующей системы менеджмента качества (управления, обеспечения и контроля качества) у участника процедуры закупки и (или) предприятия-изготовителя товара, право на поставку которого является предметом закупки. При этом в документации процедуры закупки должен быть указан стандарт, которому должна соответствовать система менеджмента качества (со ссылкой «либо аналог» либо «или эквивалент») или должны быть изложены требования к такой системе.

В соответствии с пунктом 13.5 Положения организатор закупки вправе в требованиях к продукции указывать товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование производителя, при этом в требованиях должны быть указаны слова «или аналог» («или эквивалент») с указанием критериев определения соответствия аналога (эквивалента).

Пунктом 7 «Информационная карта» документации установлен объем поставки товара в соответствии с частью III «Техническая часть» документации о запросе котировок № 0857 ЗК-ЭТП/2015.

Согласно пункту 12 «Техническая часть» документации возможна поставка эквивалентной марки запасной части. Эквивалент должен устанавливаться на соответствующую ему машину без использования каких-либо дополнительных деталей или изменения в конструкции, как самой запасной части, так и рабочего органа машины, на который будет производиться установка.

В технической части закупочной документации заказчиком установлены характеристики и количество поставляемого товара по наименованиям из 93 позиций. По указанным позициям не указаны конкретные требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) необходимого к поставке товара, а также не указаны критерии определения соответствия аналога (эквивалента).

Частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлена 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.

Постановлением заместителя военного прокурора Хабаровского гарнизона от 28.04.2016 в отношении ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» возбуждено дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с неразмещением в единой информационной системе в сфере закупок названной информации.

Постановление вынесено в присутствии защитника предприятия по доверенности № 4/86 от 14.01.2016 <…>, при надлежащем уведомлении законного представителя предприятия о дате, месте и времени вынесения постановления (письмо прокуратуры от 26.04.2016 № 6390).

Законный представитель предприятия, уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения административного дела, на его рассмотрение не явился, доказательств невозможности явки не представил, ходатайств не заявил, пояснений не представил.

Заместитель военного прокурора Хабаровского гарнизона, уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения административного дела, на его рассмотрение не явился, доказательств невозможности явки не представил, ходатайств не заявил, пояснений не представил.

На рассмотрение дела прибыл защитник ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» <…>, действующая по доверенности № 4/61 от 13.01.2016.

Защитник предприятия не согласилась с допущенным нарушением, просит прекратить дело об административном правонарушении, поскольку в технической части документации о закупке имеется указание на наименование частей, а также артикулы, которыми установлены характеристики.

Заместитель руководителя Хабаровского УФАС России – начальник отдела контроля органов власти, рассмотрев материалы дела № 8-04/79 об административном правонарушении, пришел к следующему выводу.

Несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к документации о закупке товаров, работ, услуг, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Санкцией данной нормы предусмотрена административная ответственность должностных и юридических лиц.

Объективной стороной указанного административного правонарушения является несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к документации о закупке товаров, работ, услуг.

Лицо подлежит административной ответственности только за те

административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина (часть 1 статьи 1.5).

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу части 2 указанной статьи юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации  об административных правонарушениях. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц кодекс формы вины не выделяет.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части кодекса возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Материалами дела подтверждается, что в технической части закупочной документации указаны наименование поставляемого товара, в качестве технических и функциональных характеристик товара указаны артикулы, и указание на возможность поставки эквивалента товара, при этом в документации отсутствуют конкретные требования к техническим, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) необходимого к поставке товара, а также не указаны критерии определения соответствия аналога (эквивалента), что нарушает установленные Законом о закупках предписания и свидетельствует о наличии в действиях предприятия объективной стороны вменяемого административного правонарушения.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей

участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Установленные Законом о закупках основополагающие принципы при проведении закупок, в том числе которых принцип информационной открытости, направлены не только на обеспечение прав участников закупки на получение полной и достоверной информации о такой закупке, но и на обеспечение раскрытия соответствующей информации перед всеми третьими лицами, которые могут быть заинтересованы в ее получении, в том числе правоохранительные и контролирующие органы в целях оценки действий заказчика на предмет соответствия Закону о закупках и иным нормативным правовым актам.

Учитывая особый субъектный состав лиц, на которых распространяются положения Закона о закупках, и цели правового регулирования Закона о закупках, отсутствие соответствующей информации в публичном доступе исключает либо существенным образом ограничивает возможность оценки объективности и беспристрастности процесса закупки.

У предприятия имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению, учреждение небрежно отнеслось к выполнению возложенной на него законом о закупках публичной обязанности информационного обеспечения закупки.

Доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств непреодолимой силы и иных обстоятельств, находящихся вне контроля предприятия и препятствующих надлежащим образом выполнять требования законодательства, в материалы дела не представлено.

В совокупности изложенного факт совершения, а также наличие в действиях ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» состава правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, доказан имеющимися в деле материалами.

Место совершения правонарушения – город Хабаровск.

Обстоятельств смягчающих либо отягчающих административную ответственность не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» (ОГРН 1022700931220, ИНН 2700001660, КПП 272101001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг при проведении открытого запроса котировок на право заключения договора поставки запасных частей для мобильной щековой дробильной установки «Komatsu BR-380JG-IEO», серийный номер <...> , извещение № 31502491187, а именно в неуказании в технической части закупочной документации требований к качеству, техническим характеристикам товара, к его безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, и иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика.

2. Применить к ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 5 000 (пять тысяч) 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 со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляются: получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), ИНН 2721023142, КПП 272101001, КБК 161 1 16 02010 01 6000 140. Банк получателя: Отделение Хабаровск г. Хабаровск, БИК 040813001, расчетный счет 40101810300000010001, ОКТМО 08701000001, лицевой счет 04221340250.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.