

<.....>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 403

об административном правонарушении

04.07.2016 г.

г. Саранск

11:00

пр. Ленина, 14

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия Сергей Иванович Видякин, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении в отношении <.....> , извещенной надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела (определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 403 об административном правонарушении №885 от 27.06.2016 года),

<.....> на рассмотрение дела не явилась, о дате и времени рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом (определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 403 об административном правонарушении №885 от 27.06.2016 года), направив ходатайство о рассмотрении административного дела в свое отсутствие от 24.06.2016 года.

УСТАНОВИЛ:

Инспекцией Мордовского УФАС России по результатам проведенной внеплановой проверки на основании поступившей информации о нарушении требований законодательства Российской Федерации и иных нормативных, правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на действия Министерства здравоохранения Республики Мордовия при проведении электронного аукциона на оказание услуг по созданию автоматизированной информационной системы обеспечения функции диспетчеризации службы скорой медицинской помощи в Республике Мордовия на базе унифицированного решения или его аналогов и закупки оборудования (далее по тексту – Аукцион) в соответствии с извещением №0109200002415001826 от 24.07.2015 года, установлено следующее.

Извещение об осуществлении Аукциона № 0109200002415001826 размещено на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг по адресу: <http://zakupki.gov.ru> – 24.07.2015 года.

Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – аукцион в электронной форме.

Начальная (максимальная) цена контракта: 14 806 711 руб. 00 коп.

Дата и время окончания подачи заявок: 10.08.2015 г. 12:00

Дата и время проведения аукциона в электронной форме: 14.08.2015 г.

В качестве обоснования начальной (максимальной) цены указан метод сопоставимых рыночных цен.

По окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе поступило 3 (три) заявки.

Предметом Аукциона является оказание услуг «по созданию автоматизированной информационной системы обеспечения функции диспетчеризации службы скорой медицинской помощи в Республике Мордовия на базе унифицированного решения или его аналогов и закупка оборудования».

В п. 23.1 Раздела 1 Информационной карты аукциона установлено требование о предоставлении в первой части заявки конкретных показателей товара, в том числе информации о стране происхождения товара.

Согласно ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе, единая комиссия проверяет первые части заявок на

участие в электронном аукционе, содержащее информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно части 3 статьи 67 Закона о контрактной системе, по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены [частью 4](#) настоящей статьи.

При этом согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 5 статьи 67 Закона о контрактной системе, отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным [частью 4 статьи 67](#) Закона о контрактной системе, не допускается.

Согласно пункту 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). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Товар - это продукт труда, удовлетворяющий потребность человека посредством купли-продажи. Данное определение товара рассмотрено с экономической точки зрения. В Гражданском кодексе РФ с понятием товара отождествляется понятие «вещь». Предполагается, что Товар должен передаваться от продавца покупателю по акту приема-передачи товара либо по накладной на поставку товара.

С 01.01.2008 года Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ была введена в действие часть четвертая гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), регулирующая права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Статья 1225 ГК РФ содержит перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности (патент, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и т.д.). Закон признает существование интеллектуальных прав, которые не являются товарами.

Вместе с тем, суть лицензирования программного обеспечения (далее - ПО) заключается не в приобретении самих компьютерных программ в коробочном или электронном виде, а в покупке лицензии – специального документа, дающего его владельцу право на использование результатов интеллектуальной деятельности в рамках соглашения с правообладателем (компанией-разработчиком). Лицензия (то же самое – лицензионное соглашение) является основой взаимоотношений между пользователем и правообладателем.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, как указано в ст. 1228 ГК РФ, **первоначально принадлежит автору**, чьим творческим трудом создан такой результат.

Согласно ст. 1229 ГК РФ, **правообладатель может предоставить другому лицу право** использовать результат своей интеллектуальной деятельности. Соглашение оформляется либо договором присоединения (EULA) либо лицензионным/сублицензионным договором.

Согласно лицензионному договору о предоставлении права на использование результата интеллектуальной деятельности одна сторона — обладатель исключительного права (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата установленных договором пределах. Таким образом, лицензионный договор является договором на оказание услуг, а не договором поставки.

Таким образом, в данном случае, предоставление в первой части заявки конкретных показателей товара, а также информации о производителе, стране происхождения товара является нецелесообразным, поскольку по своему смыслу заключение лицензионного договора является услугой.

В связи с вышеизложенным, требование предоставления конкретных показателей, соответствующих значениям, установленных в разделе 2 «Техническое задание» документации об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара неправомерно и является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 64, части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Исходя из изложенного, нарушения п.2 ч.1 ст.64, ч.3 ст.66, ч.5 ст.67 Закона о контрактной системе образуют состав административного правонарушения предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч. 4.2. ст. 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](#) статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

При таких обстоятельствах, в действиях <.....> , утвердившей документацию об Аукционе, усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Как следует из примечания к данной статье, 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, 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.

Из материалов дела следует, что документацию об Аукционе утвердило должностное лицо - <.....> , в связи, с чем является должностным лицом в том понятии, которое определено ст. 2.4 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: 430002, Республика Мордовия, г. Саранск, Коммунистическая ул., дом 33/2.

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения документации об электронном аукционе – 10.07.2015 года.

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ состоит в том, что <.....> , утвердила документацию об Аукционе с нарушением действующего законодательства РФ о контрактной системе.

Субъектами административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена в ч. 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, являются должностные лица государственного или муниципального заказчика.

Срок давности привлечения <.....> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего

постановления не истек.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина <.....> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела.

При рассмотрении дела об административном правонарушении был рассмотрен вопрос о малозначительности совершенного правонарушения. Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, не предусматривает наступления общественно-опасных последствий как основания для привлечения к административной ответственности.

Существенная угроза общественным отношениям, интересам государственной политики в области осуществления закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, заключается в пренебрежительном отношении должностного лица заказчика, в отношении которого было возбуждено дело об административном правонарушении, к исполнению возложенных на него обязанностей, и к требованиям Закона о контрактной системе.

В данном случае характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя и угроза охраняемых государством интересов не свидетельствуют о малозначительности правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Таким образом, должностным лицом Мордовского УФАС России, рассматривающим данное административное дело, оснований для освобождения лица от административного наказания в порядке статьи 2.9 КоАП РФ не установлено.

В силу статьи 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Положения [ст. ст. 25.1, 30.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях о праве знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, обжаловать постановление по делу, а также иные процессуальные права, предусмотренные КоАП РФ и положения [ст. 51](#) Конституции Российской Федерации, согласно которой никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга или близких родственников разъяснены.

Руководствуясь статьями 23.48, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <.....> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на <.....> административный штраф в размере 3 000 рублей (трех тысяч рублей).

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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 1 декабря 2014 г. № 384-ФЗ «О Федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов» и приказу ФАС № 305/15 от 24.04.2015 г. «О наделении и порядке осуществления территориальными органами ФАС России полномочий главного администратора

(администратора) доходов субъектов Российской Федерации, бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов и местных бюджетов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок, антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа необходимо перечислить на счёт казначейства:

Получатель: ИНН 1326136739 КПП 132601001 УФК по Республике Мордовия (Мордовское УФАС России, л/с 04091091570) код администратора доходов (КБК) 161 116 33020 02 6000 140 ОКТМО 89701000; Банк получателя: Отделение - НБ Республики Мордовия БИК 048952001 Расчётный счёт 40101810900000010002; Назначение платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, налагаемые Мордовским УФАС России по постановлению от 04.07.2016 года.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: (8342) 24-34-62.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.

Копию квитанции об оплате необходимо представить в Мордовское УФАС России по тел./факс (8342) 24-34-62, либо по электронной почте to13@fas.gov.ru.

Настоящее постановление вступает в законную силу « _____ » _____ 201__ года.