**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**по делу об административном правонарушении № А73-7.32.3/16**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 09 декабря 2016 года |  | г. Кызыл |

*Резолютивная часть постановления оглашена 08.12.2016 года*

*Постановление в полном объеме изготовлено 09.12.2016 года*

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление прокурора Эрзинского района Республики Тыва Бузыкаева А.В. о возбуждении дела об административном правонарушении и иные материалы дела № А73-7.32.3/16 в отношении «\_\_», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**УСТАНОВИЛ:**

Дело об административном правонарушении № А73-7.32.3/16 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенной «\_\_», при участии в рассмотрении дела помощника прокурора города Кызыла «\_\_», действующая на основании доверенности выданной прокурором Эрзинского района «\_\_» прокурору города Кызыла «\_\_» от 01.12.2016 г.

**Событие административного правонарушения:** осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном [законодательством](consultantplus://offline/ref=5026FCFCA25EC95F273337B44C56464483BBB43533EC3DCE7E972E7263FE039FA48BF4A97CE93A3Bc37FD) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке.

В ходе рассмотрения дела помощник прокурора города Кызыла «\_\_» поддержала доводы, изложенные в постановлении от 24.11.2016 г., в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела № А73-7.32.3/16 прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило постановление прокурора Эрзинского района Республики Тыва «\_\_» о возбуждении дела об административном правонарушении от 24.11.2016 г. (вх. № 4769 от 24.11.2016 г.) в отношении «\_\_» по части 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

По результатам проверки прокуратурой Эрзинского района Республики Тыва выявлены нарушения требований федерального законодательства в деятельности «\_\_».

Так, между «\_\_» в лице «\_\_» и индивидуальным предпринимателем «\_\_» заключен договор № 02-2016-ГСМ на поставку горюче-смазочных материалов для нужд «\_\_» от 04 марта 2016 года, на общую сумму 968 760 рублей.

Частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено, что целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 данного Закона (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических, 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.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках данный Закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями и муниципальными унитарными предприятиями.

В силу статьи 113 Гражданского кодекса Российской Федерации унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. В организационно-правовой форме унитарных предприятий действуют государственные и муниципальные предприятия.

Согласно части 3 статьи 113 Гражданского кодекса РФ учредительным документом унитарного предприятия является его устав, утверждаемый уполномоченным государственным органов или органом местного самоуправления, если иное не предусмотрено законом.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных предприятиях» (далее – Закон № 161-ФЗ) унитарное предприятие может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Унитарное предприятие должно иметь самостоятельный баланс.

В силу части 2 статьи 3 Закона № 161-ФЗ унитарное предприятие считается созданным как юридическое лицо со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц с особенностями, установленными статьей 10 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 2.1 Устава «\_\_» предприятие создано в целях удовлетворения общественных потребностей в результате его деятельности и получения прибыли.

Таким образом, «\_\_» подпадает под действие Закона о закупках и является заказчиком в понятии, определенном частью 1 статьи 1 Закона о закупках, следовательно, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг для нужд предприятия обязано руководствоваться положениями указанного Закона.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупке заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящими Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В силу части 4 статьи 8 Закона о закупках в случае, если в течение трех месяцев со дня вступления в силу настоящего Федерального закона заказчики, указанные в пунктах 1-3 части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона (за исключением заказчиков, указанных в частях 5-8 настоящей статьи), не разместили в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, утвержденное положение о закупке, такие заказчики при закупке руководствуются положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до дня размещения утвержденного положения о закупке.

Мониторингом официального сайта Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) установлено, что «\_\_» Положение о закупке в установленном Законом о закупках порядке не размещало.

Следовательно, «\_\_» при закупке ГСМ должно было руководствоваться положениями Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 12 статьи 7 Федерального закона от 25.12.2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» одним из основных направлений деятельности государственных органов по повышению эффективности противодействия коррупции является обеспечение открытости, добросовестной конкуренции и объективности при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд.

Отношения, направленные на обеспечение государственных нужд на условиях гласности и прозрачности осуществления закупок товаров, работ, услуг, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируется Законом о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), запрос котировок, запрос предложений. Под конкурсом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения контракта (часть 3). Под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта (часть 4). Согласно части 5 данной статьи, заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями данной главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии со статьей 48 Закона о контрактной системе, под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

Заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 Закона о контрактной системе.

Осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) регламентировано положениями статьи 93 Закона о контрактной системе.

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может быть осуществлена заказчиком исключительно в случаях, указанных в части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Часть 1 статьи 93 Закона о контрактной системе содержит перечень случаев возможности размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), к которым, в том числе, отнесена закупка на сумму не превышающая 100 000 рублей (пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе).

В силу части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в [перечень](consultantplus://offline/ref=D1B0DE9F95CE49FA78F6A67F3C40B0F7FEC845DE866A1921924F7F7C11DAA40800C1E372640E09B0wFo6I), установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований настоящего Федерального закона. Включение товаров, работ, услуг в указанные перечни осуществляется в случае одновременного выполнения следующих условий:

1) существует возможность сформулировать подробное и точное описание объекта закупки;

2) критерии определения победителя такого аукциона имеют количественную и денежную оценку.

Распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016 № 471-р утвержден перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) в который включены нефтепродукты Код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) 19.2

На основании изложенных требований Закона о контрактной системе следует, что «\_\_» должно было осуществить закупку ГСМ на сумму свыше 100 000 рублей путем проведения аукциона в электронной форме.

В ходе проверки установлено, что «\_\_» без проведения конкурентных процедур в порядке, определённом Законом о контрактной системе заключила с «\_\_» договор на поставку ГСМ №02-2016-ГСМ от 04.03.2016 г. на общую сумму 968 760 рублей, что является нарушением части 2 статьи 59, пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе и образует состав административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном [законодательством](consultantplus://offline/ref=22516E9C01B7D3366B732694FE739FE4C360E2E08575582DB03E0BCD04902FEEE08A1F2C52450849O1x3I) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Из материалов дела следует, что «\_\_» поясняла причину заключения договора в нарушение требований Закона о контрактной системе отдаленностью места нахождения дизельной электростанции, отсутствием условий. Однако указанные причины не относятся к случаям, указанным в части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Факт заключения договора поставки с «\_\_» на бесконкурсной основе ставит данного хозяйствующего субъекта в преимущественное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, лишает возможности заключения соответствующего договора иных хозяйствующих субъектов, представленных на рынке реализации ГСМ.

Указанные нарушения являются коррупционными, а именно: ограничивают конкуренцию, предоставляют имущественную выгоду организациям, с которыми заключены контракты в нарушение действующего законодательства, что подпадает под данное в статье 1 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» определение коррупции.

При заключении договора поставки без проведения аукциона в электронной форме «\_\_» осознавала противоправный характер своих действий, предвидела вредные последствия и сознательно их допускала, а также относилась к ним безразлично.

Таким образом, договор на поставку ГСМ № 02-2016-ГСМ от 04.03.2016 года на сумму 968 760 рублей заключен с единственным подрядчиком в нарушение требований части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена в частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ, состоит в осуществлении закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном [законодательством](consultantplus://offline/ref=69B13002E9091E8E65E44D36604F40185B492C32B545054589B84D33BE5F5C335784BB29489CA1A2U5FED) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке.

Субъектами данного правонарушения являются:

- Должностные лица;

- Юридические лица.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ 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.

«\_\_» назначена на должность «\_\_» распоряжением «\_\_».

Таким образом, на основании вышеизложенного следует, что «\_\_», заключив с «\_\_» договор на поставку ГСМ № 02-2016-ГСМ от 04.03.2016 года на сумму 968 760 рублей, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Вина «\_\_» состоит в том, что «\_\_» не выполнила установленные требования Закона о контрактной системе и не предприняла зависящих от нее мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «\_\_» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения договора на поставку ГСМ № 02-2016-ГСМ, то есть 04.03.2016 г.

Местом совершения административного правонарушения является г. Кызыл, где был заключен договор на поставку ГСМ с «\_\_».

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

В ходе рассмотрения дела установлены следующее обстоятельство, смягчающее административную ответственность: совершение лицом административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ впервые.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.32.3, 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать «\_\_» виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Наложить на «\_\_» административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 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.

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.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

**Получатель**: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

**ИНН:** 1701044223; **КПП:** 170101001;

**Код бюджетной классификации:** 161 116 02010 01 6000 140;

**Банк получателя:** УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 049304001;

**ОКТМО**: 93658444.

**Назначение платежа:** денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

**Идентификатор плательщика:** «\_\_».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с части 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев