ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА
(ФАС России)

РУКОВОДИТЕЛЬ

Садовая Кудринская, 11
Москва, Д-242, ГСП-5, 123995
тел. (499) 795-71-69, факс (499) 254-83-00
delo@fas.gov.ru http://www.fas.gov.ru

23.01.2014 № ИА/2111/14

На № _____ от _____

Руководителям территориальных органов ФАС России

По вопросу применения норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при привлечении лиц к административной ответственности за нарушения, допущенные при размещении заказов

В связи с поступающими вопросами на основании пункта 5.4 постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» и пункта 9.1 Приказа Федеральной антимонопольной службы от 09.04.2007 № 105 «Об утверждении Регламента Федеральной антимонопольной службы» ФАС России направляет территориальным органам для использования в работе информационное письмо, содержащее анализ применения норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) при привлечении лиц к административной ответственности за нарушения законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

1. По вопросу применения норм КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014.

С 01.01.2014 вступил в силу Федеральный закон от 28.12.2013 № 396-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», которым внесены изменения в нормы КоАП РФ.

Целью принятия отдельных положений указанного закона явилось сохранение административной ответственности, предупреждение совершения административных правонарушений при осуществлении закупок для обеспечения государственных или муниципальных нужд. При этом необходимо

4921

2014-3842(2)

обратить внимание, что предметом регулирования 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) и Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) являются отношения, связанные с обеспечением государственных и муниципальных нужд в товарах, работах, услугах за счет средств соответствующих бюджетов.

Следовательно, объектом административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена статьями 7.29-7.32, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ в редакции, действующей как до, так и после 01.01.2014, являются отношения, связанные с обеспечением государственных и муниципальных нужд в товарах, работах, услугах за счет средств соответствующих бюджетов.

Таким образом, за нарушения законодательства Российской Федерации о размещении заказов применяется административная ответственность, предусмотренная указанными выше положениями КоАП РФ, вне зависимости от времени их выявления.

2. По вопросу квалификации норм КоАП РФ при выявлении признаков состава административного правонарушения за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

Согласно части 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с указанной нормой лицо подлежит привлечению к административной ответственности по нормам КоАП РФ, действовавшим на момент совершения им такого правонарушения, вне зависимости от времени выявления признаков состава административного правонарушения в сфере размещения заказов (до или после 01.01.2014).

Учитывая изложенное, в случае, если нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов совершено до 01.01.2014, должностному лицу при выявлении такого нарушения необходимо применять нормы КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014.

В случае, если нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов совершено после 01.01.2014, должностному лицу необходимо применять нормы КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014.

3. По вопросу правомерности возбуждения и продолжения в 2014 году производства по делам об административных правонарушениях,

совершенных в сфере размещения заказов в 2013 году.

Согласно части 2 статьи 1.7 КоАП РФ предусмотрено, что закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Следовательно, в связи с изменением законодательства, регулирующего отношения, связанные с обеспечением государственных и муниципальных нужд в товарах, работах, услугах за счет средств соответствующих бюджетов должностному лицу при рассмотрении вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении или продолжении такого производства необходимо установить обстоятельства, смягчающие, отягчающие либо исключающие административную ответственность, учитывая следующую последовательность действий..

3.1. Должностному лицу до начала производства по делу об административном правонарушении либо на соответствующей стадии производства следует установить являются ли рассматриваемые действия, нарушением как законодательства Российской Федерации о размещении заказов, так и законодательства Российской Федерации о контрактной системе. Кроме того, должностному лицу необходимо установить предусмотрена ли административная ответственность за совершение такого нарушения нормами КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014.

В случае, если указанные действия лица не являются нарушением законодательства Российской Федерации о контрактной системе или не содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного нормами КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению на основании части 1 статьи 24.5 КоАП РФ (пример приведен в Приложении № 2).

В случае, если действия лица, нарушающие законодательство Российской Федерации о размещении заказов, являются нарушением законодательства Российской Федерации о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного нормами КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014, производство по делу об административном правонарушении необходимо начать либо продолжить в порядке, предусмотренном нормами КоАП РФ (пример приведен в приложении № 3).

3.2. Должностному лицу, рассматривающему дело об административном правонарушении, с целью установления размера налагаемого штрафа, необходимо применить положения части 2 статьи 1.7 КоАП РФ, определив, улучшается или ухудшается положение привлекаемого лица санкцией, установленной нормой КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014.

В случае, если санкция, предусмотренная нормами КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014, улучшает положение лица, совершившего такое правонарушение (размер штрафа меньше установленного нормами КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014), к указанному лицу применяется санкция, предусмотренная нормой КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014 (пример приведен в приложении №4).

В случае, если положение лица ухудшается (размер штрафа больше установленного нормами КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014), применяется норма КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014 (пример приведен в приложении №5).

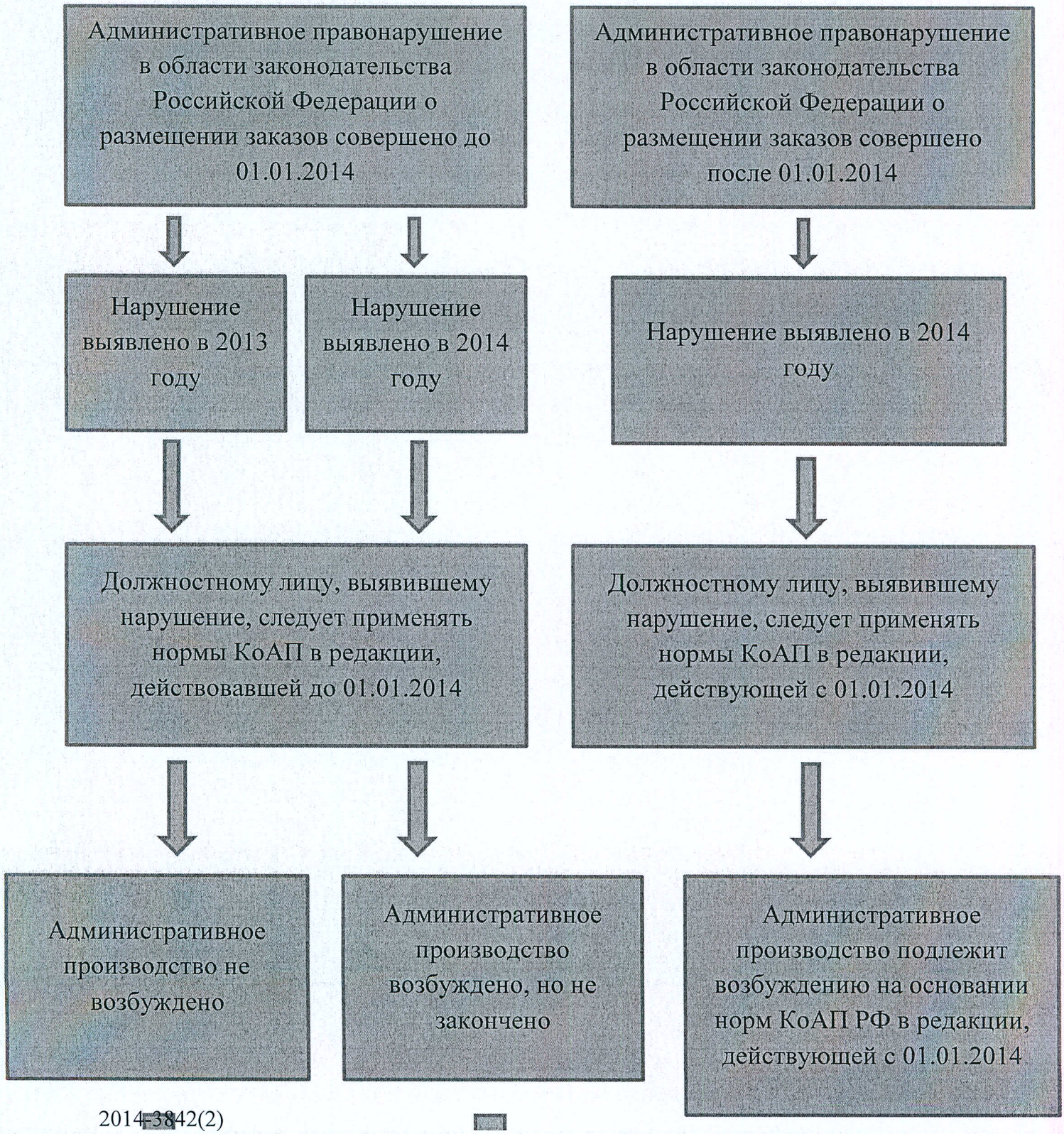
На основании изложенного, ФАС России обращает внимание, что при привлечении лиц к административной ответственности за нарушения законодательства Российской Федерации о размещении заказов необходимо учитывать позицию, изложенную в данном письме.

И.Ю. Артемьев

Баширова
8 (499) 755-23-23 (доб. 088434)

Приложение № 1

Алгоритм действий должностного лица при выявлении, возбуждении, продолжении производства по делам об административных правонарушениях в сфере законодательства Российской Федерации о размещении заказов.



Должностному лицу необходимо установить:

- являются ли рассматриваемые действия нарушением как законодательства РФ о размещении заказов, так и законодательства РФ о контрактной системе;

- предусмотрена ли административная ответственность за совершение такого нарушения нормами КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014

- Действия лица, нарушающие законодательство РФ о размещении заказов, являются нарушением законодательства РФ о контрактной системе

- нормами КоАП РФ, в редакции, действующей с 01.01.2014, за его совершение предусмотрена административная ответственность

- Действия лица, нарушающие законодательство РФ о размещении заказов, не являются нарушением законодательства РФ о контрактной системе

- нормами КоАП РФ, в редакции, действующей с 01.01.2014, за его совершение не предусмотрена административная ответственность

Производство по делу об административном правонарушении подлежит возбуждению, а начатое - продолжению

Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое подлежит прекращению

Должностному лицу, с целью установления размера налагаемого штрафа, необходимо установить улучшается или ухудшается положение привлекаемого лица санкцией, установленной нормой КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014

Положение лица улучшено (размер штрафа меньше установленного нормами КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014)

Положение лица ухудшено (размер штрафа больше установленного нормами КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014)

К указанному лицу применяется санкция, предусмотренная нормой КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014

К указанному лицу применяется санкция, предусмотренная нормой КоАП РФ в редакции, действовавшая до 01.01.2014

Приложение № 2

Согласно подпункту «а» пункта 3 части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов участника в составе заявки на участие в конкурсе должен представить документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, в случае, если в конкурсной документации содержится указание на требование обеспечения такой заявки (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, или копия такого поручения).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в конкурсе участник не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе.

При проведении открытого конкурса заказчиком в конкурсной документации установлено требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в конкурсе.

Участник размещения заказа представил в составе заявки на участие в конкурсе в качестве документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, платежное поручение, сформированное системой Банк-клиент о перечислении соответствующего размера денежных средств на счет заказчика.

Вместе с тем, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в конкурсе указанному участнику отказано в допуске к участию в конкурсе, в связи с тем, что им не предоставлено платежное поручение, имеющее отметку банка о перечислении соответствующего размера денежных средств. Указанные действия содержат нарушения части 2 статьи 12, части 1 статьи 27 Закона о размещении заказов.

За нарушение порядка отбора участников конкурса, в том числе за отказ в допуске к участию в конкурсе по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о размещении заказов частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014, предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 53 Закона о контрактной системе заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям закона, извещению об осуществлении закупки и конкурсной документации, а участник закупки, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику закупки и указаны в конкурсной документации. Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям

к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

Пунктом 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что конкурсная документация должен содержать предусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе участника закупки в составе заявки на участие в конкурсе должен представить документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе с отметкой банка, или заверенная банком копия этого платежного поручения либо включенная в реестр банковских гарантий банковская гарантия).

Таким образом, отказ в допуске к участию в конкурсе, в связи с предоставлением в составе заявки платежного поручения о перечислении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе без отметки банка о перечислении или списании таких средств является нарушением положений Закона о размещении заказов, но не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, по данному факту административного правонарушения производство не может быть начато, а начатое подлежит прекращению.

Приложение № 3

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в конкурсе участник не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае его несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

Согласно части 1 статьи 27 Закона о размещении заказов конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 данного закона.

Частью 1 статьи 11 Закона о размещении заказов предусмотрено, что при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается требование к участникам размещения заказа о его соответствии требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При проведении открытого конкурса на выполнение работ по организации строительства объекта капитального строительства заказчиком в документации установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в конкурсе копии свидетельства СРО о допуске к видам работ по организации строительства.

Участник размещения заказа не представил указанное свидетельство, вместе с тем, допущен конкурсной комиссией заказчика до участия в конкурсе, что явилось нарушением части 2 статьи 12, части 1 статьи 27 Закона о размещении заказов.

За нарушение порядка отбора участников конкурса, в том числе за отказ в допуске к участию в конкурсе по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о размещении заказов частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014, предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 53 Закона о контрактной системе заявка на участие в конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям закона, извещению об осуществлении закупки и конкурсной документации, а участник закупки, подавший такую заявку, соответствует требованиям, которые предъявляются к участнику закупки и указаны в конкурсной документации. Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

Часть 1 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о его соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Таким образом, в рассматриваемом случае допуск конкурсной комиссией заказчика к участию в конкурсе участника размещения заказа является как нарушением части 2 статьи 12 Закона о размещении заказов, так и нарушением части 2 статьи 53 Закона о контрактной системе.

Кроме того, частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014, предусмотрена административная ответственность за признание заявки на участие в конкурсе надлежащей, соответствующей требованиям конкурсной документации, в случае, если участнику, подавшему такую заявку, должно быть отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Учитывая вышеизложенное, по данному факту административного правонарушения производство подлежит возбуждению, а начатое – продолжению в соответствии нормами КоАП РФ.

Приложение № 4

Согласно части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме направляется заказчиком оператору электронной площадки в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе.

Заказчиком в нарушение части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов указанный протокол не направлен заказчиком оператору электронной площадки в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе.

В соответствии с частью 7 статьи 67 Закона о контрактной системе заказчик направляет оператору электронной площадки протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе не позднее даты окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе.

Таким образом, нарушение срока направления заказчиком оператору электронной площадки протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе является нарушением части 6 статьи 41.9 Закона о размещении заказов и нарушением части 7 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Частью 10 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014, за нарушение заказчиком порядка проведения открытого аукциона в электронной форме предусмотрена административная ответственность в виде штрафа размере пятидесяти тысяч рублей.

Вместе с тем, частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014, за направление оператору электронной площадки документов с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятнадцати тысяч рублей.

Таким образом, санкция, предусмотренная нормами КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014, улучшает положение лица, совершившего такого правонарушение (размер штрафа меньше установленного нормами КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014), в связи, с чем к лицу, совершившему вышеуказанное административное правонарушение, применяется санкция в виде штрафа размере пятнадцати тысяч рублей.

Приложение №5

Частью 11 статьи 28 Закона о размещении заказов протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе размещается на официальном сайте заказчиком в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола.

Заказчиком размещен на официальном сайте указанный протокол с нарушением срока, установленного частью 11 статьи 28 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 12 статьи 53 Закона о контрактной системе протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола.

Таким образом, нарушение срока размещения заказчиком протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе является нарушением части 11 статьи 28 Закона о размещении заказов и нарушением части 12 статьи 53 Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действовавшей с 01.01.2014, за нарушение должностным лицом заказчика сроков размещения на официальном сайте информации о размещении заказа путем проведения торгов, подлежащей в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов такому размещению, не более чем на два рабочих дня предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере трех тысяч рублей.

Частью 1 статьи 7.30 КоАП РФ в редакции, действующей с 01.01.2014, за нарушение должностным лицом заказчика сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок документов, размещение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, при проведении конкурса, аукциона, не более чем на два рабочих дня предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пяти тысяч рублей.

Таким образом, санкция, предусмотренная нормами КоАП РФ в редакции, действующей после 01.01.2014, ухудшает положение лица, совершившего такое правонарушение (размер штрафа больше установленного нормами КоАП РФ в редакции, действовавшей до 01.01.2014), в связи, с чем к лицу, совершившему вышеуказанное административное правонарушение, применяется санкция в виде штрафа в размере трех тысяч рублей.