

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-280/2024  
об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «24» января 2024 г.

В полном объеме постановление изготовлено «25» января 2024 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 11.01.2024 и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/7.32.3-280/2024 в отношении юридического лица - ПАО «Россети» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336, КПП: 773101001, юридический адрес: г. Москва, Беловежская ул, д. 4) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя ПАО «Россети» по доверенности <...>, посредством видео-конференц-связи с использованием программного обеспечения TrueConf.

### УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров 22.02.2023 жалобы ООО «Альянс Групп» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции в аварийный резерв филиала ПАО «Россети» - МЭС Центра (реестровый № 32312078958), вынесено решение по делу № 077/07/00-2209/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 24.08.2023 по делу № 09АП-48557/2023, вступившим в законную силу, решение Московского УФАС России по делу № 077/07/00-2209/2023 признано законным.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС) 01.02.2023 Заказчиком опубликована документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кабельно-проводниковой продукции в аварийный резерв филиала ПАО «Россети» - МЭС Центра (реестровый № 32312078958) с начальной (максимальной) ценой договора 47 512 231 руб. 20 коп. (далее - Закупочная документация, Закупка).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчиком 01.02.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>) была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 47 512 231,20 руб.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках проект договора является неотъемлемой частью документации о закупке.

Согласно пункту 6.8 проекта договора до заключения Поставщиком договоров с производителями (заводами-изготовителями) либо их официальными представителями для поставки Товара, Поставщик обязан предварительно согласовать с Покупателем заключение договоров с указанными лицами.

В соответствии с пунктом 11.1.5 проекта договора в случае заключения Поставщиком договоров, предметом которых являются поставки для целей настоящего Договора, без согласования с Покупателем - штраф в размере 1 000 000 руб. за каждый зафиксированный случай, но не более 10% (десяти процентов) от цены такого заключенного договора.

Установление указанных пунктов проекта договора ставит поставщика в условия, когда он не может влиять на исполнение договора, поскольку не влияет на процесс и саму возможность согласования заказчиком условий договора между поставщиком и заводом-изготовителем товара.

На основании указанных пунктов договоров Заказчик, вне зависимости от победителя торгов, самостоятельно согласует и определяет производителя поставляемого товара.

В указанных обстоятельствах претендент, в рамках исполнения договора, фактически будет обязан поставлять продукцию конкретных производителей.

Кроме того, потенциальные участники ориентируются не только на требования документации, но и на условия договора, поскольку именно они являются мерилем возможностей и фактором, определяющим желание хозяйствующих субъектов участвовать в конкурентной процедуре. Невыгодные условия договора могут являться сдерживающим обстоятельством при подаче заявок.

Таким образом, оспариваемые условия проекта договора нарушают право исполнителя на свободу правоотношений с третьими лицами, то есть принцип свободы договора (статья 421 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с Законом о закупках Заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки.

Оспариваемая Закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства. Таким образом, исполнитель в процессе осуществления обязательств по договору может столкнуться с необходимостью задействования труда иных лиц, к которым Заказчик не предъявляет специальных требований, в отличие от лица, являющегося

непосредственным исполнителем по договору и к которому такие требования предъявляются.

При этом, исполнитель вправе самостоятельно определять необходимость задействования лиц, которые могут способствовать ему в получении наилучшего результата.

Наличие же требования об обязательном согласовании с заказчиком привлечения третьих лиц налагает на исполнителя чрезмерные, необоснованные ограничения и нарушает его права.

В этой связи наличие спорного требования может привести к различного рода злоупотреблениям и противоречит общегражданскому принципу равенства участников таких правоотношений (статья 1 ГК РФ).

Принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки отнесены к основным принципам закупочной деятельности (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Именно спорное условие проекта договора нарушает право исполнителя на свободу правоотношений с третьими лицами, то есть принцип свободы договора (статья 421 Гражданского кодекса Российской Федерации), а не права Заказчика.

Наличие же требования об обязательном согласовании с Заказчиком привлечения третьих лиц налагает на исполнителя чрезмерные, необоснованные ограничения и нарушает его права.

Участники поставлены в зависимость от последующего немотивированного усмотрения организатора закупки, поскольку критерии его согласия на привлечение субподрядчиков (третьих лиц) в документации не раскрыты.

Таким образом, действия Заказчика влекут за собой ограничение свободы предпринимательской деятельности и ставят в прямую зависимость исполнение договора от волеизъявления Заказчика.

Относительно довода Заказчика о том, что некоторые производители, в целях снижения стоимости производства продукции, разрабатывают собственные технические условия на данную продукцию, не соответствующие ГОСТ, и по ним производят продукцию, при этом, удешевление стоимости производства продукции приводит к существенному снижению качества, что в большинстве случаев и становится причиной коротких замыканий и пожаров, во избежание указанных рисков в договор включено требование по предварительному согласованию заключаемого поставщиком с производителем договора, Комиссия отмечает, что закупочная документация не содержит каких-либо ограничений в выборе производителя предлагаемого к поставке товара.

При осуществлении деятельности Заказчик руководствуется Единым стандартом закупок Публичного Акционерного Общества «Федеральная Сетевая Компания – Россети» (Положение О Закупке), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604) (далее - Положение).

Согласно пункту 7.1.1 Положения в целях формирования извещения о закупке и документации о закупке (за исключением закупок для проведения которых извещение и (или) документация о закупке не формируется) Заказчик заранее определяет:

а) требования к техническим, качественным, функциональным, эксплуатационным (при наличии) характеристикам закупаемой продукции, в том числе начальную (максимальную) цену договора (лота) либо единичные расценки при возможности их определения на этапе размещения извещения о закупке и (или) документации о закупке;

б) требования к участникам закупки, в том числе предусмотренные действующим

законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки;

в) условия договора, заключаемого по результатам процедуры закупки;

г) требования к составу и оформлению заявок;

д) условия о том, что подтверждение соответствия закупаемой продукции (а также процессов ее производства, хранения, перевозки и др.) требованиям, предъявляемым к ним со стороны Заказчика, проводится в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе о техническом регулировании в аккредитованных органах по обязательной сертификации (в части требований, относящихся к безопасности), и во внесенных в государственный реестр системах добровольной сертификации (в части иных существенных требований, перечень которых определяется Заказчиком). Документальным выражением определения соответствия являются сертификаты или иные документы, не противоречащие действующему законодательству Российской Федерации;

е) порядок отбора, оценки и сопоставления заявок по степени их предпочтительности для Заказчика и определения лица (лиц), получающего по результатам процедуры закупки право заключения соответствующего договора (договоров).

В соответствии с пунктом 7.1.2 Положения предусмотренные п. 7.1.1 Стандарта требования, правила отбора и оценки не должны накладывать на конкурентную борьбу участников закупки излишних ограничений.

При формировании состава лотов не допускается искусственное ограничение конкуренции (состава участников закупки), путем включения в состав лотов продукции, технологически и (или) функционально не связанной с предметом закупки и друг с другом, если иное не предусмотрено законодательством.

В силу подпункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, качество товара подтверждается характеристиками, установленными в Техническом задании.

Кроме того, участники при подаче заявки декларируют соответствие поставляемого товара требуемым характеристикам. Также при поставке товара исполнителем представляются документы на товар, с помощью которых Заказчик может проверить соответствие характеристик установленным требованиям.

Таким образом, при потребности в поставке товаров определенного качества Заказчик

имеет возможность установить требуемые характеристики в документации.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи действия Заказчика не соответствуют требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, в соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

При этом, согласно протоколу № 3/2362117/ПРЗК/2023/М1/ЗК/200 от 20.02.2023 оспариваемая закупка была отменена, в связи с чем предписание не выдавалось.

На основании изложенного, при формировании закупочной документации № **32312078958** допущено нарушение положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 7 статьи 7.32.3 КоАП 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 влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения - г. Москва.

Время совершения административного правонарушения является дата размещения Закупочной документации в ЕИС № **32312078958** - 01.02.2023.

В ходе составления протокола об административном правонарушении представитель ПАО «Россети» выразил несогласие с вменяемым административным правонарушением, отметив, что Заказчик руководствовался положением Единого стандарта закупок Публичного Акционерного Общества «Федеральная Сетевая Компания – Россети».

Как указано ранее в соответствии с пунктом 7.1.2 Положения, предусмотренные пунктом 7.1.1 Стандарта требования, правила отбора и оценки не должны накладывать на конкурентную борьбу участников закупки излишних ограничений. При формировании состава лотов не допускается искусственное ограничение конкуренции (состава участников закупки), путем включения в состав лотов продукции, технологически и (или) функционально не связанной с предметом закупки и друг с другом, если иное не предусмотрено законодательством.

В рамках рассмотрения дела № А40-85294/23-148-452 установлено, что исходя из пункта 6.8 проекта договора заказчик, вне зависимости от победителя Закупки, самостоятельно согласовывает и определяет производителя поставляемого товара.

Так, в рамках исполнения договора фактически будет обязан поставлять продукцию конкретных производителей. Потенциальные участники ориентируются не только на требования документации, но и на условия договора, поскольку именно они являются

мерилом возможностей и фактором, определяющим желание хозяйствующих субъектов участвовать в конкурентной процедуре. Невыгодные условия договора могут являться сдерживающим обстоятельством при подаче заявок.

Наличие же требования об обязательном согласовании с заказчиком договоров с производителями (заводами-изготовителями) либо их официальными представителями налагает на исполнителя чрезмерные, необоснованные ограничения и нарушает права исполнителя.

Качество поставляемого товара должно соответствовать техническим условиям и требованиям, предъявленным к качеству товара, установленного документацией. Функциональные характеристики поставляемого товара также должны соответствовать техническим требованиям.

Качество товаров (работ, услуг) подтверждается сертификатом соответствия и декларацией о соответствии, а также иными документами, подтверждающими соответствие товаров (работ, услуг) обязательным требованиям по качеству и безопасности. Исполнитель обязан предоставить потребителю информацию о подтверждении соответствия товаров (работ, услуг) указанным требованиям.

Такие документы представляются при передаче товара.

Качество товара подтверждается характеристиками, установленными в Техническом задании.

Таким образом, установление в проекта договора указанных положений нарушает как требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, так и противоречит положениям Единого стандарта закупок Публичного Акционерного Общества «Федеральная Сетевая Компания – Россети», предусматривающего недопущение при формировании лотов искусственное ограничение конкуренции.

Должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что законодательством Российской Федерации закреплен принцип двусубъектной ответственности, выразившийся в закреплении в КоАП РФ возможности сочетания административной ответственности юридических и должностных лиц за нарушение порядка осуществления закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. Деятельность юридического лица проявляется через деятельность его должностных лиц, в связи с чем в случае совершения должностным лицом административного правонарушения в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей к административной ответственности привлекается также соответствующее юридическое лицо и наоборот.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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 соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Виновные действия ПАО «Россети» состоят в нарушении положения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупки № 32312078958.

Вина ПАО «Россети» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказана.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность за совершенное ПАО «Россети» административное правонарушение, не выявлены.

Должностным лицом административного органа установлено, что ПАО «Россети» ранее привлекалось к административной ответственности постановлением Московского УФАС России от 02.08.2023 по делу № 077/04/7.32.3-9636/2023 об административном правонарушении по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, что исключает возможность замены административного штрафа на предупреждение.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности допущенного правонарушения ПАО «Россети», не установлены.

В соответствии с санкцией части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ сумма административного штрафа, подлежащего наложению на юридических лиц - **от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.**

Таким образом, с учетом названных обстоятельств должностное лицо административного органа считает возможным назначить административное наказание в размере 5 000 руб. 00 коп.

Руководствуясь частью 7 статьи 7.32.3, статьями 4.1, 23.83, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ПАО «Россети» (ИНН: 4716016979, ОГРН: 1024701893336, КПП: 773101001, юридический адрес: г. Москва, Беловежская ул, д. 4) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - ПАО «Россети» административное наказание в виде административного штрафа в размере **5 000 (пять тысяч) руб. 00 коп.**

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

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее **60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа.

**Таким образом административный штраф может быть оплачен в размере половины суммы от назначенного штрафа не позднее 20 дней со дня вынесения постановления.**

В силу указанных положений КоАП РФ лицо, привлеченное

к административной ответственности, обязано исполнить обязательство по уплате штрафа за совершенное правонарушение **самостоятельно**.

В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам:

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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

Документы, подтверждающие уплату штрафа, необходимо направить по электронной почте или факсу. В назначении платежа необходимо указывать номер постановления о наложении штрафа.

В случае невозможности идентифицировать платеж или при отсутствии сведений у Московского УФАС России о своевременной оплате штрафа Московское УФАС России обязано передать постановление для принудительного исполнения в ФССП России.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.