

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/7.32.3-191/2021

об административном правонарушении

«24» февраля 2021

ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-191/2021, возбужденного в отношении открытого акционерного общества «Северо-Кузбасская энергетическая компания» (юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6; ИНН 4205153492, ОГРН 1084205006600, дата присвоения ОГРН 01.04.2008) (далее – ОАО «СКЭК») по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), при участии защитника с использованием системы видеоконференцсвязи – <...> (доверенность от 31.12.2019 № 271/2-2.2),

УСТАНОВИЛА:

04.12.2020 г. по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЛАРОККО» № 042/07/3-1849/2020 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия Кемеровского УФАС России) приняла решение о признании жалобы обоснованной, Заказчика – ООО «PCY СКЭК» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункт 2 части 1, пункт 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и выдала предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации торгов, а именно: аннулировать проведение запроса ценовых котировок (открытый) на поставку трубной теплоизоляции для нужд ООО «PCY СКЭК» (извещение № 32009629446).

В соответствии с пунктом 3.3.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «PCY СКЭК», утвержденного решением единственного участника ООО «PCY «СКЭК» ОАО «СКЭК», Заказчик вправе привлечь Организатора процедуры закупки для осуществления процедуры закупки – разработки извещения о закупке, документации о закупке, изменений, вносимых в такое извещение и такую документацию, проекта договора, протоколов, составляемых в ходе закупки, а также иных документов; размещения информации о закупке в единой информационной системе и осуществления иных функций, связанных с осуществлением процедуры закупки. При этом создание комиссии по закупкам, определение сведений о начальной (максимальной) цене договора, утверждение

извещения о закупке, документации о закупке, изменений, вносимых в такое извещение и в такую документацию, разъяснение такой документации, определение условий закупки и их изменение, а также подписание договора осуществляется Организатором процедуры закупки.

03.11.2020 г. ОАО «СКЭК» утверждена Документация о поведении закупочной процедуры на право заключения Договора на поставку трубной теплоизоляции для нужд ООО «РСУ СКЭК» № ЗЦК-3073 от 28.10.2020 г. (далее – Документация).

Наименование продукции указано в пункте 2.2 Документации

лота	Наименование продукции	ОКВЭД2	ОКПД2	Ед. изм.	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за 1 ед., руб. с НДС.
1	Трубная теплоизоляция:	С 23.99	С 23.99.19.111	компл.	1	2 566 127,00
1.1	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 108x50			пог.м	72	776,00
1.2	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 133x50			пог.м	81	873,00
1.3	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 159x50			пог.м	411	978,00
1.4	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 219x40			пог.м	1302	1 080,00
1.5	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 89x50			пог.м	650	713,80
1.6	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 кф 108/50			пог.м	16	869,00
1.7	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.159x50			пог.м	45	1 109,00
1.8	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.219x40			пог.м	21	1 225,00
1.9	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.25x30			пог.м	48	279,00
1.10	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.45x30			пог.м	36	333,00
1.11	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.57x30			пог.м	40	352,00
1.12	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.89x30			пог.м	30	476,00
1.13	Цилиндры навивные ROCKWOOL 100 к.ф.89x50			пог.м	30	806,00

В пункте 2.2 Документации отмечено, что наименование продукции указано в соответствии с пп. в п. 3 ч.6.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Установление конкретного товарного знака ROCKWOOL без указания «или

эквивалент» влечет ограничение конкуренции и противоречит статье 3 Закона о закупках, на основании следующего:

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее – запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться, в том числе правилом: в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова " (или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В пункте 2.2 Документации указано наименование продукции цилиндры навивные ROCKWOOL, то есть, указан товарный знак продукции.

При этом в документации отсутствуют реквизиты основного государственного контракта, не указан предмет контракта.

В Документации отсутствует ссылка на проектную документацию объектов капитального строительства за № 42-1-1-3-004699-2020 от 25.02.2020 (I этап), № 42-1-1-3-004974-2020 от 26.02.2020 (II этап), № 42-1-1-3-005128-2020 от 27.02.2020 (III этап), прошедшую государственную экспертизу, в которой содержится указание на конкретный материал теплоизоляции – ROCKWOOL.

При указанных обстоятельствах неправомерно указание в Документации на товарный знак продукции ROCKWOOL без указания «или эквивалент», либо

необходимо было указать основной государственный контракт (с указанием реквизитов контракта и иной информации), проектную документацию, где установлено требование об использовании конкретного материала ROCKWOOL.

Организатор Закупки – ОАО «СКЭК», указав в Документации на товарный знак продукции ROCKWOOL без указания «или эквивалент» ограничил конкуренцию среди производителей и поставщиков цилиндров навивных, предоставив преимущество производителю продукции ROCKWOOL, либо его дилеру, чем нарушил требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и с пункт 2 части 1, пункт 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно статье 7 Закона о закупках за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ 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.

Таким образом, в действиях ОАО «СКЭК» содержатся признаки совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, выразившиеся несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг.

Место совершения правонарушения: г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6.

Дата совершения правонарушения: 03.11.2020 г. (дата утверждения документации).

20.01.2021 г. в адрес ОАО «СКЭК» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому законному представителю ОАО «СКЭК» надлежало явиться 09.02.2020 г. в 14 часов 00 минут для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

09.02.2021 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ОАО «СКЭК» по делу об административном правонарушении (вх. 514).

09.02.2021 в 14 ч. 00 мин. законный представитель ОАО «СКЭК» извещенный надлежащим образом о времени, дате и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении на процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении не явился, направил защитника <...> (доверенность от 31.12.2019 № 271/2-2.2).

<...> сделала собственноручно отметку в протоколе, что подробные пояснения представлены 09.02.2021 г.

Копия протокола вручена <...> и направлена в адрес ОАО «СКЭК» заказным письмом.

Определением от 10.02.2021 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-191/2021 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 24.02.2021 г. 14 часов 45 мин. Копия определения направлена в адрес ОАО «СКЭК» заказным письмом.

24.02.2021 г. в 14 часов 45 мин. на рассмотрение дела 042/04/7.32.3-191/2021 об административном правонарушении законный представитель ОАО «СКЭК» надлежащим образом извещенный о дате и времени рассмотрения дела не явился, направил защитника – <...> (доверенность от 31.12.2019 № 271/2-2.2).

24.02.2021 г. рассмотрение дела об административном правонарушении состоялось с использованием системы видеоконференцсвязи. Защитник ОАО «СКЭК» пояснила, что в действиях ОАО «СКЭК» отсутствует вина в совершении административного правонарушения, на основании следующего: ООО «PCY СКЭК» (субсубподрядчик) был заключен договор субподряда от 02.09.2020 № 99920190000000000006/1381-20, в рамках которого Общество, как субподрядчик должно выполнить строительно-монтажные работы на объекте: «Музейный и театрально-образовательный комплексы в г. Кемерово (Комплекс)». Субподрядчиком ООО «СДС-Строй» при заключении договора субподряда было указано, что субподрядные работы выполняются в рамках государственного контракта на строительство объекта: «Музейный и театрально-образовательный комплексы в г. Кемерово (Комплекс)», в связи с чем, в договоре указано, что работы должны выполняться в строгом соответствии с проектно-сметной документацией и указано на обязанность ООО «PCY СКЭК» проставлять ИГК (Идентификатор государственного контракта). ОАО «СКЭК» при разработке Документации было установлено, что строительство данного объекта осуществляется в рамках реализации Указа Президента РФ от 07.05.2018 № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года». Поскольку ОАО «СКЭК» считало, что договор субподряда от 02.09.2020 заключен в рамках реализации государственного контракта, соответственно, правомерно предполагало, что закупки продукции, материалов, необходимых для выполнения строительно-монтажных работ по договору субподряда, должны проводиться как для закупок товаров, необходимых для исполнения государственного контракта. В Документации было сказано, что поставщик обязуется во всех договорах поставки (счетах на оплату и т.д.) обязательно проставлять ИГК. Закупка осуществлялась на материалы, а не работы, в связи с чем, не требовалось в закупочной документации ссылаться на проектную документацию. Подробно доводы изложены в пояснениях по делу об административном правонарушении (вх. 514 от 09.02.2021).

Также <...> просила применить к ОАО «СКЭК» положение статьи 2.9 КоАП РФ малозначительность.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника ОАО «СКЭК», заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

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 РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у ОАО «СКЭК» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

ОАО «СКЭК» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших обществу выполнить требования пункта 2 части 1, пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По смыслу названных норм и разъяснений оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Категория малозначительности относится к числу оценочных, в связи с чем, определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств совершенного правонарушения. Таким образом, малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения заключается в том, что ОАО «СКЭК» было допущено нарушение пункта 2 части 1, пункт 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, нарушен принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как было установлено антимонопольным органом, ОАО «СКЭК» утвердило Документацию, в которой был прописан конкретный материал теплоизоляции – ROCKWOOL без указания «или эквивалент», либо указания на основной государственный контракт (с указанием реквизитов контракта и иной информации), проектную документацию, где установлено требование об использовании конкретного материала ROCKWOOL.

Состав рассматриваемого административного правонарушения является формальным, следовательно, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности. В частности, существенная степень угрозы охраняемым общественным отношениям имеет место в случае пренебрежительного отношения лица к установленным правовым требованиям и предписаниям (публичным правовым обязанностям). В данном случае пренебрежительного отношения к требованиям, установленным Законом о закупках.

ОАО «СКЭК» не представило доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Данные действия ОАО «СКЭК» свидетельствуют о пренебрежительном отношении к установленным законодательством РФ требованиям.

Основания для признания совершенного административного правонарушения ОАО «СКЭК» малозначительным на основании статьи 2.9 КоАП должностным лицом Кемеровского УФАС России не установлены.

Факт совершения административного правонарушения ОАО «СКЭК» подтверждается протоколом по делу № 042/04/7.32.3-191/2021 об административном правонарушении от 09.02.2021, а также другими материалами дела.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения ОАО «СКЭК» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение Закона о закупках, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 03.11.2021 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установлено одно обстоятельство, смягчающее административную ответственность, а именно: совершение правонарушения ОАО «СКЭК» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ОАО «СКЭК» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ и назначает административное наказание в пределах санкции, определенной частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ОАО «Северо-Кузбасская энергетическая компания» (юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6; ИНН 4205153492, ОГРН 1084205006600) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.
2. Наложить ОАО «Северо-Кузбасская энергетическая компания» (юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6; ИНН 4205153492, ОГРН 1084205006600) административный штраф в размере 5 000 (пяти тысяч) рублей.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ/УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

КБК 161 1 16 01071 01 9000 140

Юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Фактический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Факс 8(3842)36-77-83, Email: to42@fas.gov.ru

УИН 16100500000000868894

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/7.32.3-191/2021

При оплате штрафа обязательно использовать УИН.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

<...>