

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

09.02.2021

г. Черкесск

Я, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Карачаево-Черкесской Республике (далее по тексту – «УФАС по КЧР») Аврахова Г.П., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...>,

УСТАНОВИЛ:

20.08.2020 Комиссией УФАС по КЧР был изготовлен полный текст решения по делу <...>, рассмотренного по жалобе генерального директора <...> (ИНН - 0919005118), поступившей в УФАС по КЧР 10.08.2020, на действия заказчика – <...> (ОГРН-1020900508232, ИНН/КПП -0900000116/090101001) при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по инженерно-геодезическим изысканиям для нужд <...>, выразившиеся в необоснованном отказе в допуске к участию в аукционе.

Решением УФАС по КЧР установлено следующее.

21.07.2020 <...> разместило извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ инженерно-геодезическим изысканиям для нужд АО «Газпром газораспределение Черкесск» (извещение <...>) на сумму <...> на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке <...>

Начальная (максимальная) цена закупки для участников, не освобожденных от уплаты НДС (с НДС): <...> Для участия в процедуре участникам необходимо было предоставить заявки до 08:59 ч. мск. 30.07.2020.

В соответствии с протоколом №<...> рассмотрения первых частей заявок для участия в запросе предложений в электронной форме было подано 12 заявок. Заявки участников по номерами №№3,9 не были допущены к участию в торгах в виду «Несоответствия заявки по составу, содержанию и оформлению»:

- заявка №3 п.2.3.7.2. Документации. Участник предложил сроки выполнения работ (оказание услуг), отличные от установленных в п.3 Технического задания настоящей документации;

- заявка №9 п.1.6.1. Документации. Объем выполненных работ предложенный Участником не соответствует объему выполнения работ установленному в Техническом задании настоящей документации.

В ходе рассмотрения вторых частей заявок, согласно протоколу от 03.08.2020 №<...>

>, было отказано в допуске 5 участникам под номерами №№2, 6, 7, 8, 11 в виду «Несоответствия заявки по составу, содержанию и оформлению».

Заявка под номером 11, принадлежащая заявителю – <...> была отклонена по причине «Несоответствия заявки по составу, содержанию и оформлению»:

- Пункт 1.4.1 подпункта «м» Документации. Сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, сформированы ранее, чем за 14 календарных дней до даты опубликования Извещения;

- Пункт 1.4.2 подпункта «з» Документации. Отсутствует выписка из государственного реестра саморегулируемых организаций, выданная ранее двух месяцев до даты опубликования Извещения, содержащая (или скриншот государственного реестра саморегулируемых организаций, размещенный на официальном сайте органа надзора за саморегулируемыми организациями в сети «Интернет», содержащий актуальные на дату подачи заявки) сведения о саморегулируемой организации, членом которой является Участник, о размере сформированного такой саморегулируемой организацией фонда обеспечения договорных обязательств (п.4.1 пп.2 Технического задания) (2.8.3.5 пп «а» Документации о закупке; п. 6.8.1.2 Положения о закупке).

Заявитель – <...>, считает данные доводы необоснованными, поскольку для участия в закупке, в соответствии с закупочной документацией, достаточно было продекларировать то, что участник относится к субъектам малого и среднего предпринимательства, о чем заказчик – <...> был уведомлен: сведения из Реестра СМП были предоставлены и Заказчик имеет возможность проверить указанные сведения.

По второму доводу, Заявитель считает, что так же Заказчик необоснованно отклонил его заявку, поскольку им был приложен скриншот государственного реестра саморегулируемых организаций, в которой было видно, что это организация является действующей и Заявитель состоит в Реестре членов СРО.

На этом основании Заявитель просил признать в действиях заказчика нарушение действующего законодательства и выдать обязательное для исполнения предписание.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

<...> относится к хозяйствующим субъектам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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).

Положение о закупке является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках товаров, работ, услуг <...>, утвержденным решением Совета директоров <...> (далее – Положение).

Так, в соответствии с Положением, при проведении закупок устанавливается соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки. (п.1.6.1.2). Требования, установленные к участникам закупки, а так же к привлекаемым ими для исполнения договора соисполнителям (субподрядчикам), предъявляются в равной мере ко всем участникам закупки и соисполнителям (субподрядчикам), и должны быть указаны в документации о конкурентной закупке, извещении о проведении запроса котировок, документации о неконкурентной закупке. Предъявление к участникам закупки и соисполнителям (субподрядчикам) иных требований, кроме установленных документацией о конкурентной закупке, извещением о проведении запроса котировок, документацией о неконкурентной закупке, не допускается (п. 1.6.6).

Организатор вправе на любом этапе закупки проверить соответствие участников закупки требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, извещением о проведении запроса котировок... (п. 1.6.7. Положения).

Кроме того, согласно п.17.7. Положения установлено, что субъекты малого и среднего предпринимательства обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства путем предоставления в форме документа на бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из реестра СМП... при осуществлении закупки в электронной форме сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или Декларация включаются в состав заявки на участие в закупке в форме электронного документа.

Согласно извещению о проведении запроса предложений в электронной форме, в пункте «д» раздела 1.3.1. Положения к Участникам Закупки устанавливаются обязательные требования – Участник должен являться субъектом малого и среднего предпринимательства. Сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, сформированные не ранее, чем за 14 календарных дней до даты опубликования извещения, с использованием сервиса «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства» и подписанные усиленной квалифицированной подписью налогового органа, в случае если участник не является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом.

Как следует из материалов настоящего дела, Заявителем была подана заявка на участие в торгах, в состав которой приложены «Сведения из Единого реестра малого и среднего предпринимательства» с официального сайта Налогового органа от 02.07.2020.

В соответствии с ч.6 ст. 3 Закон №223-ФЗ Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В ходе рассмотрения дела <...>представитель Заказчика не смогла дать пояснения Комиссии Карачаево-Черкесского УФАС России по вопросу необходимости установления 14 - дневного срока действия данной Выписки. При этом, поясняет, что Заявителем такие сведения были представлены, но они были сформированы ранее, чем за 14 календарных дней до даты опубликования Извещения: сведения сформированы 02.07.2020, а дата опубликования Извещения в ЕИС - 21.07.2020.

В соответствии с п. 17.7. Положения дополнительных требований о временном ограничении документов о нахождении в Реестре субъектов малого и среднего предпринимательства Заказчиком не установлено.

Кроме того, Заказчик, в случае сомнения о действительности таковых сведений, в соответствии с п. 1.6.7. Положения мог проверить общедоступные сведения, находящиеся в открытом доступе.

В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона №223-ФЗ установлено, что положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях

осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с п. 14.1 постановления Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. №1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при осуществлении закупок в соответствии с подпунктами "б" и "в" пункта 4 настоящего Положения заказчик принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке в отношении участника закупки или об отказе от заключения договора с участником закупки, являющимся единственным поставщиком, в следующих случаях:

а) отсутствие сведений об участнике закупки или привлекаемом участником закупки субподрядчике (соисполнителе) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства или непредставление указанными лицами декларации;

б) несоответствие сведений об участнике закупки или привлекаемом участником закупки субподрядчике (соисполнителе) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, содержащихся в декларации, критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Из чего следует, что Заказчиком, в нарушение требований Положения и Закона №223-ФЗ, установлено избыточное требование к Участникам о наличии таковой выписки, сформированной не ранее, чем за 14-дневный срок.

Что касается второго довода отклонения Заказчиком заявки заявителя, было установлено следующее.

Согласно Техническому заданию на участие в торгах участникам необходимо было представить выписку из Реестра саморегулируемых организаций, выданная не ранее двух месяцев до даты опубликования Извещения, содержащая (или скриншот государственного реестра СРО, размещенный на официальном сайте органа надзора за саморегулируемыми организациями в сети «Интернет», содержащий актуальные дату подачи заявки), сведения о СРО, членом которой является Участник, о размере сформированного такой организацией фонда обеспечения договорных обязательств.

Как установлено материалами настоящего дела, Заявителем в состав заявки был приложен скриншот <...> о членстве <...> в Реестре саморегулируемых организаций. При этом, в ходе рассмотрения заявления, представитель Заказчика пояснила, что факт нахождения Заявителя в Реестре СРО не ставится под сомнение и принимается Комиссией Заказчика. При этом, основанием отказа в допуске явился факт отсутствия сведений о размере сформированного <...> фонда обеспечения договорных обязательств.

В силу [части 2 статьи 55.18](#) ГрК РФ в государственный реестр саморегулируемых организаций вносятся следующие сведения в отношении каждой саморегулируемой организации:

1) наименование, адрес (место нахождения) и номер контактного телефона саморегулируемой организации;

2) вид саморегулируемой организации;

4) сведения о размере сформированного саморегулируемой организацией компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств на дату включения в реестр таких сведений;

5) сведения о размере сформированного саморегулируемой организацией компенсационного фонда возмещения вреда на дату включения в реестр таких сведений;

6) сведения о документах (их реквизитах), разработанных и утвержденных саморегулируемой организацией в соответствии с [частями 1 и 4 статьи 55.5](#) ГК РФ.

Согласно [части 3 статьи 55.18](#) ГК РФ сведения, содержащиеся в государственном реестре саморегулируемых организаций, подлежат размещению на официальном сайте органа надзора за саморегулируемыми организациями в сети "Интернет" и должны быть доступны для ознакомления без взимания платы.

В соответствии с Уставом <...> создано путем реорганизации <...>, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации» и <...>, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания» в форме их слияния. Объединение создано на основании статьи 55.20 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Ассоциация саморегулируемых организаций общероссийская негосударственная некоммерческая организация - общероссийское межотраслевое объединение работодателей «Национальное объединение саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации» (далее — Объединение) является общероссийской негосударственной некоммерческой организацией, объединяющей на основе обязательного членства саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и создана для представления и защиты общих интересов таких саморегулируемых организаций, а также защиты прав и законных интересов саморегулируемых организаций, являющихся членами Объединения, в сфере социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, профессионального образования, охраны здоровья работников на производстве, содействия занятости населения, социального страхования и иной направленной на решение социальных проблем и развитие гражданского общества деятельности. Объединение создано в организационно-правовой форме ассоциации (п.1.2 Устава).

В соответствии с ч.12,13 ст. 55.20 Градостроительного кодекса РФ сведения, содержащиеся в едином реестре членов саморегулируемых организаций, подлежат размещению на сайте соответствующего Национального объединения саморегулируемых организаций в сети «Интернет» и должны быть доступны для

ознакомления без взимания платы. Предоставление сведений, содержащихся в едином реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется в виде выписок из реестра без взимания платы по запросам заинтересованных лиц в течение пяти рабочих дней со дня поступления соответствующего запроса в Национальное объединение саморегулируемых организаций.

В соответствии со свидетельством от 01.04.2015 о государственной регистрации юридического лица <...> внесена в Единый государственный Реестр юридических лиц 30.03.2015 за основным государственным регистрационным номером <...>.

По состоянию на 13.08.2020 в состав <...> входят 169 проектных СРО и 42 СРО, выполняющих инженерные изыскания.

Высшим органом управления <...>. Единоличным исполнительным органом Объединения является президент.

Таким образом, <...> является официально зарегистрированным юридическим лицом, соответствующим требованиям законодательства о СРО.

Как установлено материалами настоящего дела, Заявитель приложил в составе заявки скриншот <...> о членстве <...> в Реестре саморегулируемых организаций, что является достаточным доказательством о его членстве в Саморегулируемой организации, что так же было подтверждено Заказчиком на рассмотрении настоящего дела. При этом, у Заказчика возникли вопросы о размере сформированного <...> фонда обеспечения договорных обязательств, что выходит за рамки полномочий Комиссии Заказчика при оценки соответствия поданных потенциальными участниками документов.

На заседании Комиссии Карачаево-Черкесского УФАС России представителям Заказчика был задан вопрос о том, что какие необходимо было подать Заявителю документы для надлежащего исполнения требований, на что <...> пояснила, что необходимо было предоставить распечатку с сайта СРО.

Таким образом, указанные сведения являются публичными, находящимися в открытом доступе для неограниченного круга лиц.

Следовательно, Комиссия Заказчика имела возможность самостоятельно распечатать указанные сведения (п.1.6.7 Положения).

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Из перечисленного следует, что обжалуемые заявителем действия Комиссии <...> при проведении запроса предложений в электронной форме (извещение № <...>) выполнение работ инженерно-геодезическим изысканиям для нужд <...> не соответствуют действующему законодательству и приводят к ограничению конкуренции.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ в соответствии с которой, нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, продаже государственного или муниципального имущества, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Согласно представленным <...> материалам, секретарем комиссии назначена <...> Таким образом, в действиях <...> содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч.6 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Примечание. Под должностным лицом в КоАП РФ 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении <...> с вменяемым административным правонарушением не согласилась, указала на то, что не подлежит административной ответственности по ч.6 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы настоящего дела, объяснения <...>, прихожу к выводу о наличии в действиях <...> состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.6 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения в сфере защиты конкуренции, процедуры проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Субъект административного правонарушения: <...>

С субъективной стороны правонарушение, предусмотренное частью 6 статьи

7.32.4 КоАП, может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за данное нарушение на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение должностного лица, смягчающие и отягчающие обстоятельства.

При рассмотрении дела №<...> об административном правонарушении обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП и освобождения от административной ответственности не имеется.

В соответствии со ст.4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

Следует учитывать, что <...> обжаловало решение и предписание №3 от 20.08.2020 Карачаево-Черкесского УФАС России в Федеральную антимонопольную службу России, по итогам рассмотрения которого ФАС России признала ненормативные акты УФАС по КЧР законными, обоснованными, принятыми в соответствии с нормами действующего законодательства.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 6 статьи 7.32.4, а так же статьями 23.48 и 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...>, виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32.4 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцати тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

<...>

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».

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.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшее постановление.

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу в течение 10 дней 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.