

ОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № ТО №002/04/7.32.3-1753/2023

06.09.2023 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан Саляхутдинова Расима Фаритовна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении по делу №002/04/7.32.3-1753/2023, в том числе, протокол об административном правонарушении, в отношении должностного лица МУП "Межрайкоммунводоканал" – Юристоконсульт Башкортостан г. Ишимбай, ул. Комарова, 27) по части 8 статье 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии должностного лица МУП "Межрайкоммунводоканал" – Юристоконсульта

руководствуясь ст.ст. 23.48, 28.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Решением Башкортостанского УФАС России по делу № ТО002/10/18.1-483/2023 действия на действия МУП "Межрайкоммунводоканал" при проведении наименование процедуры признаны нарушением действующего законодательства. При рассмотрении жалобы ООО «Регионстройэксперт» Башкортостанским УФАС России были установлены следующие обстоятельства.

В адрес Башкортостанского УФАС России поступила жалоба ООО «Регионстройэксперт» (от 20.03.2023 вх.№4265-ЭП/23), а также дополнения по жалобе от 24.03.2023 вх.№4587-ЭП/23 на действия заказчика — МУП «Межрайкоммунводоканал» РБ при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора капитального ремонта водовода «Зирган-Ишимбай методом санации внутренней поверхности стальных труб Ду500мм цементно - песчаным 2 раствором на участке протяженностью 12,5 км (от точки врезки на объекте «220 отметка» в г.Салават в сторону г. Ишимбай).

21.02.2023 на официальном сайте РФ - zakupki.gov.ru Заказчиком было размещено извещение № 32312138695 о проведении закупки - конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора капитального ремонта водовода «Зирган-Ишимбай методом санации внутренней поверхности стальных труб Ду500мм цементно - песчаным 2 раствором на участке протяженностью 12,5 км (от точки врезки на объекте «220 отметка» в г.Салават в сторону гИшимбай).

По представленной информации на участие в закупке поступило 3 заявки. В том числе заявка заявителя.

Все участники были допущены к закупочной процедуре.

Рассмотрев жалобу, а также представленные заказчиком документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных

документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках регламентирует, что заказчик определяет требования к участникам закупки в соответствии с положением о закупке, при этом 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 силу ч.13 ст.3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В силу п.1 ч.10 ст.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.

Закупочная документация должна содержать информацию, необходимую и достаточную для того, чтобы Участники закупки могли принять решение об участии в закупке, подготовить и подать Заявки таким образом, чтобы Закупочная комиссия могла оценить их по существу и выбрать наилучшее предложение.

Комиссия отмечает, что обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует,

что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц - потенциальных участников закупки.

Объектом закупки является капитальный ремонт водовода «Зирган-Ишимбай методом санации внутренней поверхности стальных труб Ду500мм цементно -песчаным раствором на участке протяженностью 12,5 км (от точки врезки на объекте «220 отметка» в г.Салават в сторону г.Ишимбай).

17.03.2023 закупочной комиссией была проведена процедура подведения итогов конкурса, по результату составлен Протокол подведения итогов конкурса в электронной форме №32312138695-3 от 17.03.2023, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии.

По итогам проведения закупки победителем был признан участник ООО «СТК».

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Участником ООО «СТК» в составе заявки представлены сведения об опыте участника закупки, относящийся к предмету закупки, по форме 4, утвержденной закупочной документацией.

В составе перечисленного опыта указаны сведения, не подлежащие оценке, такие как, в том числе:

1. Договор № 883-2021 (50268000188210000580000) от 02.12.2021;
2. Договор №161-2021 (50268000188210000130000) от 22.03.2021;
3. Договор №556-2020 (50268000188200000540000) от 24.08.2020;
4. Договор №327-2019 (50268000188190000220000) от 08.04.2019.

При этом, Закупочной документацией не предусматривается предоставление участником закупки договоров субподряда.

Вместе с тем, закупочной комиссией данные договоры были приняты к оценке и участнику ООО «СТК», присвоено максимальное количество баллов по показателю № 1 «Опыт участника» - 50 баллов, при этом

документацией о закупке не предусмотрена оценка заявок участников с учетом субподрядчиков.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода заявителя по предоставлению ООО «СТК» договоров, не включенных в реестр договоров 223-ФЗ, 44-ФЗ, а также принятия заказчиком договоров субподряда, несмотря на отсутствие прямого указания в Закупочной документации.

По доводу заявителя о наличие у участника закупки материально-технических ресурсов по предмету закупки Комиссия установила следующее.

Согласно п.4 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Согласно описанию показателя № 2, установленного в таблице № 2 критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, для оценки квалификации в составе заявки участником прикладываются документы, подтверждающие наличие обязательств, гарантирующих наличие этого оборудования, используемого при санации (путем нанесения цементно-песчаного покрытия на внутреннюю поверхность труб, введения в полость трубопровода специального рукава).

За наличие обязательств, гарантирующих наличие этого оборудования используемого при санации (путем нанесения цементно-песчаного покрытия на внутреннюю поверхность труб, введения в полость трубопровода специального рукава), соответствующих требованиям пункта 2.1 таблицы № 2, присваивается 50 баллов, но не более 50 баллов в сумме.

Установленное описание данного показателя не позволяет однозначно определить наличие какого именно оборудования используемого при санации (путем нанесения цементно-песчаного покрытия на внутреннюю поверхность труб, введения в полость трубопровода специального рукава) должны подтвердить участники закупки.

Порядком оценки заявок не установлен конкретный перечень оборудования, требуемый к использованию в работах и подлежащий оценке квалификации участника закупки.

Кроме того порядок оценки не позволяет понять наличие какого количества оборудования необходимо подтвердить, чтобы получить максимальные 50 баллов по указанному показателю.

То есть участник закупки подавая заявку, в том числе включив информацию об имеющемся оборудовании, не имеет представления будет ли данное оборудование расценено комиссией по осуществлению закупок как оборудование, используемого при санации.

В этой связи, Комиссия приходит к выводу, что установленный заказчиком порядок оценки показателя № 2, установленного в таблице № 2 критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке свидетельствует об отсутствии объективности оценки по указанному показателю № 2.

Таким образом, довод жалобы является обоснованным.

На основании изложенного, Комиссия признала жалобу обоснованной в части оценок заявок (критерии оценки), что привело к нарушению порядка проведения закупочной процедуры - конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора капитального ремонта водовода «Зирган-Ишимбай методом санации внутренней поверхности стальных труб Ду500мм цементно - песчаным 2 раствором на участке протяженностью 12,5 км (от точки врезки на объекте «220 отметка» в г.Салават в сторону г.Ишимбай).

За данные действия предусматривается ответственность по ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП

Согласно ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ, Предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, ккупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, - влекут 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.

По представленной МУП "Межрайкоммунводоканал" информации является должностным лицом – Юристоконсульт МУП "Межрайкоммунводоканал", по вине которого произошло настоящее правонарушение. Это подтверждается трудовым договором, должностной инструкцией, приказом о назначении №356-к от 25.07.2022.

Таким образом, должностное лицо МУП "Межрайкоммунводоканал" –

Юристконсульт несет ответственность за предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, что образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 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.

Вина должностного лица МУП "Межрайкоммунводоканал" заключается в том, что, имея реальную возможность для соблюдения требований законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, Соболевой Олесей Аркадьевной не соблюдены вышеуказанные требования. Это подтверждается решением Башкортостанского УФАС России по делу № ТО002/10/18.1-483/2023.

Таким образом, должностным лицом МУП "Межрайкоммунводоканал", допущено нарушение, предусмотренное законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, в связи, с чем в его действиях усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг.

Объективная сторона правонарушения: предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на

участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме неосторожности.

Субъектом в рассматриваемом деле является юристконсульт МУП "Межрайкоммунводоканал"

Местом совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ, является 453204, Башкортостан, г. Ишимбай ул. Жукова д. 16.

Время совершения административного правонарушения – 17.03.2023

Статья 2.9 КоАП РФ, предусматривает, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием .

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации № 5 от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий для конкретных субъектов, а в неисполнении заказчиком своих обязанностей, предусмотренных требованиями Закона о закупках, что посягает на установленный порядок в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к покупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг противоречит базовым принципам закона о закупках, и не может быть признано малозначительным.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность должностного лица — Соа не имеется.

Выявленные проверкой нарушения законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц допущены по вине должностного лица, в бездействии Свана усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ давность 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.

За предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 7.32.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо МУП "Межрайкоммунводоканал" – Юристконсульт виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 2000 (две тысячи) рублей.

В соответствии с п. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный 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 ст. 31.5. КоАП РФ.