

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 077/04/7.32.3-7312/2023 об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «14» июня 2023г.

В полном объеме постановление изготовлено «14» июня 2023г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 01.06.2023 и материалы дела № 077/04/7.32.3-7312/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727, КПП: 770801001, дата регистрации: 23.09.2003, место нахождения: г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2/1, стр. 1) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя ОАО «РЖД» по доверенности от 30.11.2022 № <...>., 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 09.08.2022 жалобы ООО «Ремстройгарант» (далее - Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) вынесено решение по делу № 077/07/00-11457/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров и выдано обязательное для исполнения предписание. Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя была неправомерно отклонена. Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом. Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам. В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона 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 ч. 2 ст. 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 п. 2 ч. 1 ст. 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. Как следует из материалов дела, Заказчиком 07.06.2022 на официальном сайте Оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» (223.rts-tender.ru), была размещена информация о проведении Закупки. Предмет: Лот № 6: На право заключения договора на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов Дальневосточной дирекции инфраструктуры. Комиссия установила, что согласно пункту 3.1 Протокола рассмотрения и оценки вторых частей заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 885/ОКЭ-ЦДИ ЦП/22 на право заключения договоров на выполнение комплекса работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений железнодорожных мостов от 18.07.2022 Заявка на участие в открытом конкурсе № 885/ОКЭ-ЦДИ ЦП/22 отклоняется и в допуске к участию в открытом конкурсе № 885/ОКЭ-ЦДИ ЦП/22 отказано следующему участнику: по лоту № 6: -участнику № 3 на основании пункта 3.9.4.1 документации о закупке в связи с предоставлением документов, предусмотренных пунктами 2.1 и 2.2 приложения № 1.4 к документации о закупке, содержащих информацию об опыте выполнения работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений эксплуатируемых мостов, кроме выполнения аналогичных работ в заводских условиях и опыте выполнения работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений эксплуатируемых железнодорожных мостов, кроме выполнения аналогичных работ в заводских условиях, несоответствующую действительности, а именно: в представленном в составе заявки документе «Сведения об опыте выполнения работ» указаны сведения о стоимости выполненных работ несоответствующие действительности. Согласно пункту 3.11.2 Документации Заказчик рассматривает вторые части конкурсных заявок на предмет их соответствия требованиям конкурсной документации, а также оценивает вторые части конкурсных заявок в соответствии с порядком и критериями, установленными конкурсной документацией. Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок установлены в Приложении № 1.4 к конкурсной документации. В данном приложении закреплены три критерия оценки: 1. Цена договора. Значимость 60 баллов. 2. Квалификация участника. Значимость 40 баллов, разделенный на несколько подкритериев: 2.1) Опыт участника 1. Максимальное количество баллов – 10 баллов. 2.2) Опыт участника 2. Максимальное количество баллов – 10 баллов. 2.3) Квалификация персонала. Максимальное количество баллов – 20 баллов. 3. Наличие фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком и/или третьими лицами. Сумма баллов, присвоенных заявке участника по всем вышеуказанным критериям, снижается на 5 баллов. Согласно пунктам 2.1, 2.2 приложения № 1.4 закупочной документации в подтверждение наличия опыта участник предоставляет следующие документы: - документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации о наличии требуемого опыта; и - акты о выполнении работ; и - договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями и дополнительными соглашениями); - копии документов, подтверждающих оплату по договору (выписки из обслуживающего банка по расчетному счету участника закупки, подтверждающие факт поступления денежных средств по договору (этапу договора), заверенные печатью банка и подписью уполномоченного

сотрудника банка, и/или копии платежных поручений об оплате денежных средств по договору, указанному участником в Форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров, представленной в приложении № 1.3 документации о закупке, с отметкой обслуживающего банка об исполнении, заверенные печатью банка и подписью уполномоченного сотрудника банка, и/или копии актов зачета взаимных требований и/или актов сверки исполненных обязательств в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключенных с ОАО «РЖД»; - копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.). При осуществлении оценки по критериям «Опыт участника 1» и «Опыт участника 2» учитывается стоимость опыта, указанная в сведениях об опыте (Форма сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров Приложения № 1.3 к конкурсной документации) и подтвержденная документами, указанными в пункте 2.1 приложения № 1.4 конкурсной документации. В случае, если стоимость выполненных работ по противокоррозионной защите металлических пролетных строений эксплуатируемых мостов, кроме выполнения аналогичных работ в заводских условиях, равна или больше начальной (максимальной) цены договора (лота) (без учета НДС), то участнику сразу присваивается 10 баллов. В случае отсутствия документов, указанных в пункте 2.1 и 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, баллы не начисляются. В соответствии с пунктом 3.9.4.1 Документации Участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией, в том числе в следующих случаях: - непредставление определенных конкурсной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике конкурса или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности. Согласно пункту 3.9.5 Документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса. Согласно пункту 3.9.9 Документации Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме однократно (в отношении каждого документа/информации) запросить у участников конкурса информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с конкурсной заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в конкурсной документации. При этом не допускается создание преимущественных условий одному или нескольким участникам закупки, в том числе изменение и (или) дополнение конкурсных заявок участников. В ходе рассмотрения заявок заказчик вправе потребовать от участников конкурса разъяснения положений их заявок. Запрос информации осуществляется в обязательном порядке при наличии неточностей в заявке или необходимости уточнения информации, содержащейся в заявке участника. В соответствии с пунктом 3.9.10 Документации Заказчик вправе до подведения итогов конкурса в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям конкурсной документации. Как указал Заказчик и усматривается из материалов дела, Заявителем по лоту № 6 в качестве подтверждения сведений о наличии опыта выполнения работ, представлена, в том числе, форма сведений об опыте выполнения работ (далее –

Форма сведений), оказания услуг, поставки товаров, в которой указаны следующие договоры, заключенные с Заказчиком: № 3862449 от 21.04.2020, № ДС-1 от 22.06.2022, № ДС-2 от 21.01.2021, № ДС-3 от 29.04.2021, № 137/ОКЭЦДИ ЦП/20/1/1 от 21.04.2020, № ДС-137/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20/1/1-3983487 от 06.07.2020, № ДС-137/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20/1/1-4037947 от 24.08.2020, № ДС137/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20/1/1-4389871 от 21.05.2021, № ДС-137/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20/1/1-4738223 от 21.02.2022. Общая стоимость по договору № 3862449 от 21.04.2020, указанная в Форме сведений составляет – 75 548 061 руб. без НДС (90 657 673, 2 руб. с НДС) из которых 56 285 754 руб. без НДС (67 542 904,8 руб. с НДС) работы за 2020 г, 19 262 307 руб. без НДС (23 114 768,4 руб. с НДС)- работы за 2021г. Однако согласно ответу Центра корпоративного учета и отчетности «Желдоручет» от 29.06.2022 № ИСХ-5806/ЖДУ общая стоимость выполненных работ по указанному договору составляет 75 541 430 руб. без НДС (90 649 716 руб. с НДС). Таким образом, Заявителем завышена стоимость выполненных работ по договору № 3862449, которая не соответствует фактически принятым Заказчиком работам. Кроме того, в ходе проверки установлены несоответствующие действительности отражения Заявителем сумм в Форме сведений. Так, по договору № 3862449 от 21.04.2020 в Форме сведений указано, что стоимость работ по акту № 1 от 30.04.2021 составляет 134 628 руб. фактически согласно акту – 134 582 руб., по акту № 2 от 30.04.2021 – 9 822 525 руб., фактически согласно акту – 9 819 139 руб., в связи с чем, общая стоимость выполненных за 2021 г. работ составила 19 255 722 руб. а не 19 259 108 руб., как указано в Форме сведений. Также по договору № 137/ОКЭ-ЦДИ ЦП/20/1/1 от 21.04.2020 в Форме сведений, указано, что общая стоимость выполненных работ за 2021 г. составляет 84 128 404,82 руб., однако общая стоимость отраженных в Форме сведений сумм по указанному договору за 2021 г. составила 84 123 404,82 руб. В Форме сведений указан договор № 3862449 от 21.04.2020, дата которого не соответствует приложенной его копии (от 23.03.2020). Не согласившись с изложенной позицией, Заявитель на заседании Комиссии предоставил подробный расчет опыта по выполнению противокоррозионной защите металлических пролетных строений эксплуатируемых мостов/железнодорожных мостов, кроме выполнения аналогичных работ в заводских условиях. Кроме того, Заявителем было предоставлено письмо филиала ОАО «РЖД» Центральная дирекция инфраструктуры - Дальневосточная дирекция инфраструктуры от 08.08.2022 №ИСХ-9534\_ДВОСТ ДИ, который подтверждает сумму конкретно выполненных и принятых работ Заявителя, а также отсутствие к нему претензий. Также на заседании Комиссии Заявитель указал о наличии технической опечатки в форме сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров. При этом все подтверждающие выполнение работ документы им были приложены. В свою очередь Комиссия считает необходимым отметить, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений. При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности. Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения. Таким образом, Комиссия пришла к выводу о том, что для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений

Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства. В рассматриваемом случае, доводы Заказчика о предоставлении Заявителем недостоверных сведений не нашли своего подтверждения. В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников. Комиссия отметила, что оценка – процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке, и направлен на выявление лучших условий исполнения договора, указанных в заявках (предложениях) участников закупки. Комиссия, изучив представленные материалы, положения Документации, установила, что при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка Заявителя не может быть отклонена по вышеуказанному основанию. Таким образом, действия ОАО «РЖД» в части отклонения заявки ООО «Ремстройгарант» нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что установлено при рассмотрении дела от 09.08.2022 № 077/07/00-11457/2022 и образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ. Согласно части 8 статьи 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. Место совершения административного правонарушения - г. Москва. Время совершения административного правонарушения - 18.07.2022. До рассмотрения дела об административном правонарушении в адрес Московского УФАС России поступили пояснения, а также заявлено ходатайство о прекращении производства по делу в связи с отсутствием события и состава административного правонарушения. В рассматриваемом случае решением Московского УФАС России по делу от 09.08.2022 № 077/07/00-11457/2022 в действиях Заказчика установлено нарушение Закона о закупках, которое образует самостоятельный состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ. Кроме того, относительно доводов, указанных в пояснениях, должностное лицо административного органа отмечает, что указанным обстоятельствам дана правовая оценка в ходе судебного оспаривания, вынесенного решения (дело № А40-244229/2022). Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 14.04.2023 № 09АП-15130/2023, вступившим в законную силу, решение Московского УФАС России по делу № 077/07/00-11457/2022 признано законным и обоснованным. В соответствии с положениями части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо. Согласно части 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. 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. Вина ОАО «РЖД» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 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 ОАО «РЖД» административное правонарушение, не выявлены. Обстоятельств, свидетельствующих о том, что совершенное ОАО «РЖД» правонарушение можно признать малозначительным в рамках рассматриваемого дела, не выявлено. В соответствии с санкцией ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ сумма административного штрафа, подлежащего взысканию, составляет 5 000,00 рублей. Руководствуясь ч. 8 ст. 7.32.3, ст. 4.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, ПОСТАНОВИЛ: 1. Признать юридическое лицо - ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727, КПП: 770801001, дата регистрации: 23.09.2003, место нахождения: г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2/1, стр. 1) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ. 2. Назначить юридическому лицу - ОАО «РЖД» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5 000 (Пять тысяч) руб. 00 копеек. В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно части 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. 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. Законодательством Российской Федерации не установлена возможность уплаты неналоговых платежей иным лицом за лицо, в обязанность которого входит уплата данных платежей. В соответствии со ст. 160.1 Бюджетного

кодекса Российской Федерации администратор доходов бюджета осуществляет бюджетные полномочия по начислению, учету и контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей в бюджет, пеней и штрафов по ним, а также принимает решение о возврате излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет, пеней и штрафов, и представляет поручение в орган Федерального казначейства для осуществления возврата в порядке, установленном Министерством финансов Российской Федерации. На основании вышеизложенного, в случае уплаты административного штрафа не являющимся обязанным в соответствии с настоящим постановлением уплатить штраф лицом, Московским УФАС России будет осуществлен возврат указанного платежа плательщику как излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет. В соответствии со ст. 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам: Получатель: ИНН 7706096339 КПП 770101001 УФК по г. Москве (Московского УФАС России, л/с 04731324890) ОКТМО 45375000 Банк получателя:ГУ БАНКА РОССИИ ПО ЦФО//УФК ПО Г.МОСКВЕ г. Москва Номер банковского счета 40102810545370000003 Номер казначейского счета 03100643000000017300 БИК 004525988 КБК: 16111601071019000140 УИН: 16100500000001689357 Назначение платежа: Административный штраф по делу № 077/04/7.32.3-7312/2023 об административном правонарушении QR-код для оплаты: В трехдневный срок со дня уплаты штрафа должностному лицу надлежит представить в Московское УФАС России копии платежных документов. В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении указанного срока, материалы постановления о привлечении к административной ответственности направляются в Федеральную службу судебных приставов для принудительного взыскания суммы штрафа. Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа. 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 2023-27451 10 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.