

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/7.32.3-109/2021

об административном правонарушении

«11» февраля 2021

ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-109/2020, возбужденного в отношении ООО «Ремонтно-строительное управление СКЭК» (ОГРН 1044205074528, ИНН 4205076199, 650036, г. Кемерово, ул. Терешковой, 50а) в связи с нарушением части 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ), при участии защитника с использованием системы видеоконференцсвязи – <...> (доверенность от 06.11.2019 № 22),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком ООО «Ремонтно-строительное управление СКЭК» (далее – Заказчик, ООО «РСУ СКЭК») был проведен конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение строительно-монтажных работ по устройству канализационного коллектора из футерованных ж/бетонных труб методом микротеннелирования, извещение о проведении которого было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32009515578.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «ГазПроектСтрой» № 042/07/3-1696/2020 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, о признании заказчика ООО «РСУ СКЭК» нарушившим п. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и выдачи предписания об аннулировании закупки, извещение о проведении которой было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32009515578.

В соответствии с п. 17.1 Положения при осуществлении закупок путем проведения конкурса, аукциона, запроса предложений или запроса ценовых котировок товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами устанавливается приоритет по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранным лицам в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925. Конкретный порядок предоставления приоритета определяется закупочной документацией или

извещением о проведении закупки.

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии п. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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 соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

В соответствии с пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 (далее - Постановление № 925) установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

В соответствии с пунктом 2 Постановления № 925 при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке,

или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Согласно п. 5 Постановления № 925 установлено, что условием предоставления приоритета является включение в документацию о закупке следующих сведений, определенных положением о закупке.

Механизм предоставления приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, при осуществлении заказчиками закупок всех товаров, работ, услуг в соответствии с требованиями Закона о закупках установлен Постановлением № 925.

Соответственно Постановление № 925 устанавливает конкретный порядок предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Согласно ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

23.09.2020 генеральным директором ООО «РСУ СКЭК» <...> утверждена Документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение строительно-монтажных работ по устройству канализационного коллектора из футерованных ж/бетонных труб ТС80.30-5мм. (L=2043м) под дорогами методом микротоннелирования по объекту «г. Кемерово. Реконструкция канализации для подключения музейного и театрально-образовательного комплекса по адресу: г. Кемерово, ул. Ворошилова» (далее - Документация).

02.10.2020 генеральным директором ООО «РСУ СКЭК» <...> утверждена Документация (с изменениями в части срока подачи заявок).

25.09.2020 Документация и 02.10.2020 Документация (с изменениями в части срока подачи заявок) были размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32009515578.

Комиссия Кемеровского УФАС России проанализировав закупочную

документацию и извещение Заказчика, установила отсутствие сведений, предусмотренных Постановлением № 925, согласно которым Заказчик должен был определить конкретный порядок предоставления приоритета.

Поскольку в Положении заказчиком установлено определение в документации требование к участникам закупки с учетом, устанавливаемых Правительством Российской Федерации приоритета товара российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, соответственно, неустановление в закупочной документации такого приоритета товаров российского происхождения, а также конкретного порядка предоставления приоритета противоречит п. 17.1 Положения Заказчика и нарушает ч. 6 ст. 3 Закон о закупках, п.5 Постановления № 925.

Согласно пунктам 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупках, включая сведения о порядке оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Соответственно, Заказчик в Документации не установил порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Цена договора», что противоречит п. 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Согласно ч. 7 ст. 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, вышеуказанные действия ООО «РСУ СКЭК» содержат состава административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: г. Кемерово , ул. Терешковой, 50а.

Дата совершения правонарушения: 23.09.2020 г. (дата утверждения Документации).

13.01.2021 г. в адрес ООО «РСУ СКЭК» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому законному представителю ООО «РСУ СКЭК» надлежало явиться 26.01.2020 г. в 13 часов 30 минут для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

19.01.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили запрошенные уведомлением документы по делу (вх. 194).

26.01.2021 в 14 ч. 00 мин. законный представитель ООО «РСУ СКЭК» извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении на процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении не явился,

направил защитника <...> .

<...> сделала собственноручно отметку в протоколе, что она не согласна с нарушением. Подробные пояснения по делу приобщены к протоколу (вх. 324 от 26.01.2021).

Копия протокола вручена <...> и направлена ООО «PCY СКЭК».

Определением от 27.01.2020 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-109/2021 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 11.02.2021 г. 11 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ООО «PCY СКЭК» заказным письмом.

11.02.2021 г. в 11 часов 00 мин. на рассмотрение дела 042/04/7.32.3-109/2021 об административном правонарушении законный представитель ООО «PCY СКЭК» надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела не явился, направил защитника – <...>.

11.02.2021 рассмотрение дела об административном правонарушении состоялось с использованием системы видеоконференцсвязи. Защитник повторил свою позицию, изложенную ранее в пояснениях по делу, которые приобщены к протоколу (вх. 324 от 26.01.2021).

Закупка проводилась в виде конкурса в электронной форме посредством использования электронной площадки. Извещение о закупке заказчик формирует в личном кабинете. Программа самостоятельно формирует условия. Закупочная документация имела отсылочные нормы на Закон о закупках, положение о закупках и иные документы в сфере закупной деятельности. Соответственно ООО «PCY СКЭК» разработало Документацию в соответствии с Закон о закупках, нормами действующего законодательства, а также предприняло все возможные меры к недопущению правонарушения. Следовательно, в действиях ООО «PCY СКЭК» отсутствует вина в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Также <...> просила применить к ООО «PCY СКЭК» положение ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника ООО «PCY 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 ООО «РСУ 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.

Однако, ООО «РСУ СКЭК» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших обществу выполнить требования п. 14 ч. 10 ст. 4 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 нарушении принципа информационной открытости закупки, что привело к неверному определению победителя закупки.

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 и Постановлением № 925.

Законный представитель ООО «РСУ СКЭК» не представил доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

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

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

Факт совершения административного правонарушения ООО «РСУ СКЭК» подтверждается протоколом по делу 042/04/7.32.3-109/2021 об административном правонарушении от 26.01.2021, 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 юридического лица ООО «РСУ СКЭК» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении, предписания об устранении допущенного нарушения.

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 ООО «РСУ 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 ООО «Ремонтно-строительное управление СКЭК» (ОГРН 1044205074528, ИНН 4205076199, 650036, г. Кемерово, ул. Терешковой, 50а), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.
2. Наложить ООО «Ремонтно-строительное управление СКЭК» 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 16100500000000856489

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/7.32.3-109/2021

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

<...>