

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-522/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «24» апреля 2024 г. г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «25» апреля 2024 г. ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-522/2024 в отношении открытого акционерного общества «Северо-кузбасская энергетическая компания» (юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6, ОГРН: 1084205006600, ИНН: 4205153492, дата присвоения ОГРН: 01.04.2008) по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), при участии с использованием системы видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...>.

УСТАНОВИЛА:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых отдельными видами юридических лиц для нужд ОАО «СКЭК» (далее - Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) рассмотрела жалобу № 042/07/3-192/2024 ООО «Производственное объединение «Омсктрансстрой» (далее – Заявитель) на действия заказчика открытого акционерного общества «Северо-кузбасская энергетическая компания» (далее – ОАО «СКЭК», Заказчик) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку нестационарных модульных каркасных конструкций для нужд ОАО «СКЭК», извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32413181261 (далее – Закупка) по существу и приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной и выдала предписание об отмене всех протоколов и проведение повторно процедуры рассмотрения первых и вторых частей заявок. Предписание исполнено в срок.

Заказчик разместил на официальном сайте ЕИС извещение и документацию о

конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку нестационарных модульных каркасных конструкций (далее – Документация).

Согласно протоколу от 12.02.2024 рассмотрения первых частей заявок на участие в закупочной процедуре подано 4 заявки. Закупочная комиссия рассмотрела первые части заявок участников закупочной процедуры на предмет соответствия требованиям, предъявляемым к составу и оформлению заявок, к техническим характеристикам и потребительским свойствам закупки, установленным в документации и приняла решение о допуске к участию участников № 1, 3, 4, участник № 2 не допущен по основаниям несоответствия заявки требованиям п. 8 Раздела IV Документации «Технического задания».

В заявке участником предложены условия оплаты, отличные от условий Заказчика, а именно: «Авансовый платеж в размере 58% от стоимости продукции, оплаченный в течение 5 (пяти) банковских дней с момента заключения договора поставки уведомления о готовности к отгрузке. Техническим заданием предусмотрен авансовый платеж в размере не более, чем 80% от стоимости продукции, включающий не более 50% от стоимости продукции, оплаченных в течение 5 (пяти) банковских дней с момента заключения договора поставки и не более 30% от стоимости продукции, оплаченных в течение 5 (пяти) банковских дней с момента уведомления о готовности к отгрузке.

Согласно 5.2.1 Документации Первая часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме должна содержать предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки (Рекомендуемая Форма № 3 Раздела III «РЕКОМЕНДУЕМЫЕ ФОРМЫ ДОКУМЕНТОВ. ВХОДЯЩИХ В СОСТАВ ЗАЯВКИ» с обязательным указанием характеристик предлагаемой продукции в соответствии с Разделом IV настоящей документации), а также документы для осуществления оценки заявки по критериям, применяемым к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев).

Отсутствие информации и документов для осуществления оценки заявки по критериям не является основанием для отклонения заявки.

При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в конкурсе сведений об участнике конкурса, и о его соответствии единым квалификационным требованиям, установленным в документации о конкурсе, и о ценовом предложении участника закупки. В случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме сведений об участнике конкурса и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

В соответствии с п. 6.8.1 Документации установлен порядок рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме:

Закупочная комиссия осуществляет рассмотрение первых частей заявок и составляет протокол рассмотрения первых частей заявок не позднее срока, указанного в Информационной карте настоящей документации.

Закупочная комиссия рассматривает первые части заявок на соответствие

предмета заявки на участие в конкурсе в электронной форме предмету закупки, указанному в настоящей документации, в том числе по количественным показателям (количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг).

По результатам рассмотрения первых частей заявок Участников закупочная комиссия вправе отклонить заявку на участие в конкурсе в электронной форме по основаниям, установленным настоящей Документацией.

Закупочная комиссия вправе отклонить все заявки на участие в конкурсе в электронной форме, если ни одна из них не удовлетворяет установленным в настоящей документации требованиям.

В разделе 7 Документации предусмотрены критерии оценки и сопоставление заявок: цена закупки, условия оплаты продукции, квалификация участников.

Пунктом 7.1 Документации установлено, что организатор процедуры закупки проводит сравнение заявок по степени предпочтительности с учетом следующих критериев: цена закупки, за условие оплаты продукции каждому участнику выставляется значение от 0 до 100 баллов, квалификации участников.

Пунктом 7.2 Документации установлено, что первая часть заявки содержит предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки по условиям оплаты (Рекомендуемая Форма № 3 Раздела III «РЕКОМЕНДУЕМЫЕ ФОРМЫ ДОКУМЕНТОВ. ВХОДЯЩИХ В СОСТАВ ЗАЯВКИ»).

Вторая часть заявки содержит предложение участника конкурентной закупки по цене договора, квалификации участника.

С учетом положений пунктов 5.2.1, 6.8.1 Документации о конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку нестационарных модульных каркасных конструкций (далее – Документация) у Заказчика отсутствовали основания для отказа в допуске Заявителя, указанные в Протоколе рассмотрения первых частей заявок от 12.02.2024.

В соответствии с 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, ккупаемым 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, ккупаемым 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.

Частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлено, что 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.

Вышеуказанное действие ОАО «СКЭК» содержит состав и событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: 650000, г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6.

Дата совершения правонарушения: 12.02.2024.

Уведомлением о составлении протокола (исх. № ТМ/2390/24 от 22.03.2024) была назначена процедура составления и подписания протокола на 10.04.2023 на 11 часов 00 минут, о чем юридическое лицо уведомлено надлежащим образом.

10.04.2024 на процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении законный представитель юридического лица на процедуру составления и подписания протокола не явился, направил представителя по доверенности <...>.

В протоколе об административном правонарушении Базылева Т.В. собственноручно сделала запись «оценка заявок производилась в соответствии с п.6.8.1, 5.21 закупочной документации, участник № 2 был отклонен, так как предложил иную форму, сроки и порядок оплаты». Копия протокола об административном правонарушении получена.

Определением от 10.04.2024 о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-522/2024 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 24.04.2024 в 14 часов 00 мин.

Копия определения и копия протокола направлены ОАО «СКЭК» заказным письмом и по электронной почте.

24.04.2024 на рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи представитель ОАО «СКЭК» пояснила, что Общество признало правомерность выданного решения и предписания Кемеровского УФАС России, предписание исполнено в срок, до вынесения постановления по данному делу. Общество к административной ответственности не привлекалось в 2023 г. и 2024 г. за нарушение законодательства в сфере закупок товаров, работ и услуг. Вышеуказанное нарушение не привело к негативным последствиям и имущественному вреду. В связи с тем, что нарушение совершено впервые просим применить ст. 4.1.1. КоАП РФ, наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

Подробно пояснение имеются в материалах дела (вх. 4740-ЭП/24).

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя Общества заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Действия ОАО «СКЭК» в части необоснованного отказа в допуске участнику № 2, указанного в Протоколе рассмотрения первых частей заявок от 12.02.2024, влекут наложение взыскания, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП.

Статьей 7 Федерального закона № 223-ФЗ за нарушение требований Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим кодексом установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы права, 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 не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

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

ОАО «СКЭК» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, имевших место при совершении административного правонарушения, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства Российской Федерации.

Публичный статус ОАО «СКЭК» как заказчика предопределяет повышенные требования законодательства к данной деятельности, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данного субъекта, нарушают права лиц, принимающих участие в торгах, либо желающих принять в них участие.

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

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась прежде всего в посягательстве на установленный законодательством Российской Федерации порядок в сфере закупок товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, характер совершенного правонарушения не свидетельствуют об его исключительности, позволяющий сделать вывод о возможности применения малозначительности.

Учитывая вышеизложенное, по мнению заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, основания применения положений статьи 2.9 КоАП в рассматриваемом деле отсутствуют.

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП, на момент вынесения

настоящего постановления, не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, а также требования статьи 4.1.1 КоАП.

В части 1 статьи 4.2 КоАП перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая раскаяние лица; 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, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов РФ об административных правонарушениях.

Информация о привлечении к административной ответственности ОАО «СКЭК» в Кемеровском УФАС России отсутствует.

Установлены два обстоятельства, смягчающие ответственность – совершение правонарушения должностным лицом впервые, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении предписания об устранении допущенного нарушения.

Обстоятельства, отягчающие ответственность не установлено.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора). В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Заместителем руководителя Кемеровского УФАС России учтено, что указанное правонарушение выявлено в ходе осуществления государственного контроля (надзора) Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину ОАО «СКЭК» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 8 статьи 7.32.3 КоАП, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории культуры) народов Российской Федерации, безопасность государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 4.4, 23.48, 29.9, 7.32.3 КоАП,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать открытое акционерное общество «Северо-кузбасская энергетическая компания» (юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Кузбасская, 6, ОГРН: 1084205006600, ИНН: 4205153492, дата присвоения ОГРН: 01.04.2008) виновным по факту совершения административных правонарушений, ответственность за которые установлена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных.

2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии со ст. 29.11 постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 настоящего Кодекса, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу или в суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП 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.