

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-22562/2021

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «24» декабря 2021 года

В полном объеме постановление изготовлено «27» декабря 2021 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) XXXXXX, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14.12.2021 и материалы дела № 077/04/7.32.3-22562/2021, возбужденного в отношении юридического лица - Акционерное общество «Проектно-изыскательский и научно-исследовательский институт «Гидропроект им. С.Я. Жука» (далее - АО «Институт Гидропроект») (ОГРН 5087746440766, ИНН 7743714777, КПП 774301001, дата регистрации 20.11.2008, место нахождения: 125080, г. Москва, Волоколамское шоссе, д. 2, эт. 5, пом. 1, ком. 12) 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 АО «Институт Гидропроект» по доверенности от 23.12.2021 № 200/2021 XXXXXX посредством видео-конференц-связи с использованием приложения TrueConf,

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России 01.02.2021 жалобы ООО «ТАС» (далее - Заявитель) на действия АО «Институт Гидропроект» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание комплекса услуг по обеспечению служебных поездок руководства и работников АО «Институт Гидропроект» и филиалов по России и за рубежом (Лот № 0010-АХР ДОР2021-ГП), вынесено решение по делу № 077/07/00-1211/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров. На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС) 11.12.2020 Заказчиком опубликовано извещение и документация по проведению конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание комплекса услуг по обеспечению служебных поездок руководства и работников АО «Институт Гидропроект» и филиалов по России и за рубежом (далее - Конкурсная документация, Конкурс). В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых

участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Протоколом № П-004-ГКПЗ от 18.01.2021 Заказчик, рассмотрев первые части заявок, отклонил заявку Заявителя от дальнейшего рассмотрения на основании пункта 4.13.5 Конкурсной документации, а именно: участник не подтвердил свое соответствие требованиям Технического задания в части выполнения сопутствующих работ при поставке товара, так как в составе заявки участника Техническое предложение (Приложение 6 к письму о подаче оферты от 23.12.2020 № 32009795099) не содержит описание (предложение участника) параметров, установленных в пункте 4.3 «Иные условия оказания услуг» Технических требований, и в пункте 4.1.1. Технических требований - «Лимит оказываемых услуг по договору, руб.», что не соответствует пункту 12.1.4 Конкурсной документации, в котором установлено следующее: «Соответствие объёмов и состава работ/услуг, технологии производства работ, предложенных участником в техническом предложении, обязательным требованиям, указанным в Технических требованиях Заказчика. Ответ на дополнительный запрос Заказчика участником Конкурса не представлен. В соответствии с пунктом 4.20.7 Конкурсной документации непредставление или представление не в полном объеме запрашиваемых документов и/или разъяснений в установленный в запросе срок служит основанием для отклонения заявки такого участника по условиям пунктов 4.13.5/4.16.4/4.17.4/4.19.3 соответственно. В соответствии с пунктом 1.2.14 Конкурсной документации «Требования к описанию продукции» участниками должно быть представлено подробное предложение в отношении поставляемой продукция, включая функциональные характеристики (потребительские свойства). Количественные и качественные характеристики продукции по параметрам эквивалентности, указанным в Технических требованиях Заказчика - по форме Технического предложения, установленного в подразделе 7.4. Согласно требованиям, указанным в форме Технического предложения, установленной в подразделе 7.4, участник закупки обязан описать все позиции Технических требований (Приложение № 1 - Технические требования) с учетом предлагаемых условий Договора, а также требований разделов 4 и 6 Конкурсной документации. Согласно Конкурсной документации первая часть заявки должна содержать Техническое предложение (форма 4) по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в данной документации. В соответствии с Formой 4 Конкурсной документации участник обязан описать все позиции Технических требований (Приложение № 1 - Технические требования), с учетом предлагаемых условий договора, а также требований разделов 4 и 6 Конкурсной документации. В силу пункта 4.5.5.2 Конкурсной документации при описании продукции участник обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Конкурсной документации в отношении всех показателей, которые в ней установлены. Пунктом 4.3 Технических требований установлено, что любые услуги производятся на основании письменной заявки заказчика. Обмен заявок и предоставляемой информации происходит посредством факсимильных средств связи (телефон,

факс, электронная почта). В случае если у Заказчика есть необходимость внести изменения в поданную заявку, Заказчик направляет измененную форму заявки, которая будет считаться новой заявкой, старая заявка в таком случае будет считаться недействительной и должна быть аннулирована. Для своевременного оказания услуг Исполнитель обязуется выделить сотрудника(ов), для круглосуточного взаимодействия с Заказчиком. Заказчик в свою очередь выделяет Уполномоченного представителя для взаимодействия с сотрудником(ами) Исполнителя. Исполнитель должен предоставить Заказчику персональных: - менеджера-куратора по работе с корпоративными клиентами (для разрешения общих вопросов, касающихся предоставляемых услуг); - менеджера по бронированию гостиниц; - диспетчера по выписке авиационных и железнодорожных билетов; - специалиста визового отдела; - бухгалтера-экономиста. В пределах г. Москвы бесплатно осуществлять доставку Заказчику билетов и прочих документов. Для передачи документов на бумажных носителях Исполнитель обязан своими силами и за свой счет направить такие документы Заказчику с помощью курьерской службы доставки. Время доставки предварительно согласовывается с Заказчиком. Исполнитель должен обеспечить следующие условия: - обеспечить доступ к системам бронирования отелей и автомобилей за рубежом (AMADEUS, GTA и др.); - осуществлять оказание услуг круглосуточно, в том числе в выходные и праздничные дни; обеспечить конфиденциальность представляемых персональных данных и безопасность персональных данных при их обработке в соответствии с действующим законодательством. Согласно пункту 4.1 Технических требований лимит оказываемых услуг по договору 34 000 000,00 руб. без НДС. Исходя из текста жалобы ООО «ТАС», лимит оказываемых услуг по договору - это начальная минимальная цена, она уже указана в проекте договора, следовательно, она будет в договоре, заключаемом между победителем и Заказчиком, и является его неотъемлемой частью. Подавая заявку, Заявитель дал согласие со всеми условиями договора, Технического задания, Конкурсной документации. Подача Заявителем заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в Конкурсе, содержащимися в Конкурсной документации, а также изучение им Положения о закупке Заказчика и Конкурсной документации (включая все приложения к ней). Согласно пункту 4.7.2 Конкурсной документации подача участником заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в закупке, содержащимися в документации о закупке, а также изучение им Положения о закупке Заказчика и Конкурсной документации (включая все приложения к ней). При этом требования, установленные в пункте 4.3 Технических требований, не подлежат изменению. Более того, данные требования предъявляются к исполнителю, а не к участнику Конкурса. Следовательно, подав соответствующую заявку, Заявитель подтвердил намерение заключить договор на опубликованных Заказчиком условиях. Таким образом, Заказчик в данном случае обоснованно должен ориентироваться на добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий (пункт 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее - ГК РФ). Заказчиком не представлено доказательств того, что отсутствие указанных работ в составе заявки каким-либо образом нарушает его права и говорит о несоответствии участников требованиям действующего законодательства, тем более в данном случае, когда такое требование необоснованно ограничило конкуренцию и затронуло права и законные интересы Заявителя. В рассматриваемом случае АО «Институт Гидропроект» нет необходимости предъявлять к участникам Конкурса требование дублировать неизменяемые положения в заявках, поскольку

потребность Заказчика будет удовлетворена в том числе и посредством выражения участников Закупки согласия на выполнение работ, соответствующего требованиям, изложенным Заказчиком Техническом задании. Таким образом, действия АО «Институт Гидропроект» выразились в нарушении требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нашло отражение в решении Московского УФАС России от 01.02.2021 по делу № 077/07/00-1211/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров и образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Также, Управление отмечает, что решением Арбитражного суда города Москвы от 25.05.2021 по делу № А40-44945/21, постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.08.2021 № 09АП-44749/2021 решение Московского УФАС от 01.02.2021 по делу № 077/07/00-1211/2021 и предписание от 01.02.2021 по делу № 077/07/00-1211/2021 признаны законными и обоснованными. В ходе составления протокола об административном правонарушении от представителя АО «Институт Гидропроект» Тверитиновой Е.Н. поступили пояснения, согласно которым обществом в настоящее время подана кассационная жалоба на решения Арбитражного суда города Москвы и Девятого арбитражного апелляционного суда по делу № А40-44945/21 в связи с несогласием с вынесенными по жалобам АО «Институт Гидропроект» решениями. Кроме того, представитель АО «Институт Гидропроект» указала, что положения Закона о закупках в рамках проведения Конкурса не нарушались и, как следствие, отсутствуют признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Указанная позиция поддержана и при рассмотрении дела об административном правонарушении представителем АО «Институт Гидропроект» по доверенности от 23.12.2021 № 200/2021 Клишиной Ольгой Витальевной. Частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная 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, влекущая 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. В ходе производства по делу об административном правонарушении должностным лицом административного органа установлено, что оценка заявки ООО «ТАС» проводилась по критериям и в порядке, установленным Конкурсной документацией. Таким образом, в действиях АО «Институт Гидропроект» отсутствует событие административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Вместе с тем, решением антимонопольного установлено, что подача участником заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в закупке, содержащимися в документации о закупке. Таким образом, подав соответствующую заявку, участник подтвердил намерение заключить договор на опубликованных заказчиком условиях, а требование к составу заявки о дублировании неизменных положений документации о закупках избыточны. Заказчиком в Конкурсной документации установлены требования к составу заявки таким образом, что заявка, по сути, дублирует неизменяемые положения Конкурсной документации отраженные в пункте 4.3 Технических требований, при том, что положениями пункта 4.7.2 Конкурсной документацией установлено, что подача участником заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в закупке, содержащимися в документации о закупке, а также изучение им

Положения о закупке Заказчика и документации о закупке. В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Заказчик при подготовке документации о закупке товаров, работ, услуг в части установления требований к содержанию заявки на участие в закупке должен учитывать соблюдение баланса частных интересов заказчика и публичных интересов, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено законодательством о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках. Кроме того, должностное лицо административного органа отмечает, что документация о закупке - это совокупность утвержденных документов, определяющих процедуру, условия конкретной закупки, содержание которой не должно иметь противоречий для возможности корректного составления потенциальным участником закупки заявки на участие в ней. В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у АО «Институт Гидропроект» объективной необходимости в установлении указанных выше положений должностным лицом антимонопольного органа не установлено, а АО «Институт Гидропроект» не представлено. Спорные требования к составу заявки содержатся во всех редакциях документации о закупке, размещенных АО «Институт Гидропроект» в ЕИС, в том числе и действующая редакция документации, размещенная в ЕИС 02.12.2021. Кроме того, как отмечено ранее установленные требования предъявляются к исполнителю, а не к участнику Конкурса. Потребность заказчика в получении качественных услуг, удовлетворяющего предъявленным им требованиям, может обуславливать установление дополнительных требований к качеству и порядку проверки таких услуг, что не направлено на ущемление возможности участников надлежащим образом исполнить взятые на себя обязательства по договору в рамках рассматриваемой закупки. Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению системы критериев закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, критерии должны устанавливаться заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре. Должностное лицо административного органа отмечает, что действия по несоблюдению предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг образуют объективную сторону административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Из системного анализа положений постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 следует, что в случае установления неправильной квалификации совершенного правонарушения, должностное лицо, рассматривающее дело, вправе переквалифицировать действия (бездействие) лица, привлекаемого к адм., в том числе и в случае, если рассмотрение данного дела отнесено к компетенции должностных лиц или несудебных органов, при условии, что назначаемое наказание не ухудшит положение лица, в отношении которого ведется производство по делу. Поскольку переквалификация действий лица с части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ на часть 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ не повлечет ухудшение положения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в связи с тем, что санкция части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на

юридических лиц в размере от 5 (пяти) тысяч до 10 (десяти) тысяч рублей, равно как и санкция части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридическое лицо в размере от 5 (пяти) тысяч до 10 (десяти) тысяч рублей, должностное лицо административного органа приходит к выводу о наличии правовых оснований для переквалификации действий лица с части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ на часть 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Учитывая изложенное, действия АО «Институт Гидропроект», выразившиеся в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию документации о закупке товаров, работ, услуг, образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Должностное лицо административного органа, отмечает, что состав совершенного административного правонарушения является формальным и не требует для квалификации деяния в качестве противоправного, наступления каких-либо негативных последствий для охраняемых общественных интересов. Законченный состав административного правонарушения образует само деяние лица. При таких обстоятельствах, административная ответственность наступает независимо от наличия или отсутствия последствий совершенного противоправного деяния. 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. В соответствии с частью 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. 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Виновные действия юридического лица в настоящем случае состоят в непринятии всех зависящих от него мер, направленных на исполнение требований законодательства о закупках, и выразились во включении в документацию о закупке избыточных требований составу заявки на участие в закупке о дублировании неизменных положений документации о закупках. Место совершения административного правонарушения - г. Москва, Волоколамское шоссе, д. 2. Временем совершения административного правонарушения является дата размещения действующей редакции документации о закупке в ЕИС - 02.12.2021. В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ целью административного наказания является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами. считать допущенное АО «ДОМ.РФ» правонарушение малозначительным и применить в рамках рассмотрения настоящего дела положения статьи 2.9 КоАП РФ. Согласно части 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. Отсутствие отягчающих административную ответственность обстоятельств, совершение административного правонарушения лицом впервые, а также содействие в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении учтены должностным лицом антимонопольного органа, рассматривающим дело, при назначении административного наказания. С учетом санкции части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ сумма административного штрафа для юридических лиц не может быть установлена менее 5 000, 00 рублей и не более 10 000, 00 рублей. Таким образом, сумма административного штрафа составляет 5 000, 00 рублей. Руководствуясь частью 7 статьи 7.32.3, статьями 4.1, 4.2, 23.48, 29.9 -29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - Акционерное общество «Проектноисследовательский и научно-исследовательский институт «Гидропроект им. С.Я. Жука» (ОГРН 5087746440766, ИНН 7743714777, КПП 774301001, дата регистрации 20.11.2008, место нахождения: 125080, г. Москва, Волоколамское шоссе, д. 2, эт. 5, пом. 1, ком. 12) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. 2. Назначить юридическому лицу - Акционерное общество «Проектноисследовательский и научно-исследовательский институт «Гидропроект им. С.Я. Жука» (далее - АО «Институт Гидропроект») административное наказание в виде административного штрафа в размере 5 000 (пяти тысяч) рублей 00 копеек. В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ. В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд 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 Номер банковского счета 40102810545370000003 Номер казначейского счета 03100643000000017300 БИК 004525988 КБК: 161 1 16 01071 01 9000 140 УИН: 16100500000001241690 Назначение платежа: Административный штраф по делу № 077/04/7.32.3-22562/2021 об административном правонарушении В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 указанной статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном

федеральным законодательством. Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа. Документы, подтверждающие уплату штрафа, необходимо направить по электронной почте или факсу. В назначении платежа необходимо указывать номер постановления о наложении штрафа. В случае невозможности идентифицировать платеж или при отсутствии сведений у Московского УФАС России о своевременной оплате штрафа Московское УФАС России обязано передать постановление для принудительного исполнения в ФССП России. В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 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 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.

Заместитель руководителя XXXXXX