

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/19.5-19898/2021

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «23» ноября 2021 года

В полном объеме постановление изготовлено «24» ноября 2021 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 09.11.2021 и материалы дела № 077/04/19.5-19898/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - АО «Цифровые платформы и решения Умного города» (ОГРН: 1197746546282, ИНН: 9706002422, КПП: 770501001, дата регистрации: 05.09.2019, место нахождения: г. Москва, Погорельский переулок, д. 7, стр. 2) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя АО «Цифровые платформы и решения Умного города» по доверенности от 04.02.2021 № 744/07-ДОВ <...>, посредством видеоконференц-связи с использованием приложения TrueConf.

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела № 077/04/19.5-19898/2021 об административном правонарушении послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Московского УФАС России, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения (п. 1 ч. 1 ст. 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) по состоянию на 08.11.2021. Как следует из материалов административного дела и установлено должностным лицом в Московское УФАС России поступила жалоба ИП Крыловой С.А. на действия АО «Цифровые платформы и решения Умного города» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по профессиональной комплексной уборке офисных помещений (реестровый номер 32009689710, далее - Закупка). По результатам рассмотрения названной жалобы Московским УФАС России вынесено решение от 07.12.2020 № 077/07/00-20665/2020 о признании указанной жалобы обоснованной и о признании АО «Цифровые платформы и решения Умного города» нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках). На основании указанного решения Московским УФАС России АО «Цифровые платформы и решения Умного города» выдано предписание от 07.12.2020 № 077/07/00-20665/2020 об устранении выявленных нарушений: 1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки, а также вернуть поданные заявки участникам. 2. Заказчику назначить новую дату рассмотрения, уведомить участников, подавших заявки на участие, о дате и месте

рассмотрения заявок. 3. Заказчику внести изменения в документацию в соответствии с решением комиссии от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020. 4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, разместить в Единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания. 5. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, документации о закупке. При этом исполнить названное предписание надлежало в срок до 13.01.2021 (пункт 6 предписания). Сотрудниками Московского УФАС России 15.02.2021 произведен осмотр официального сайта Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (zakupki.gov.ru), что оформлено соответствующим актом, исходя из которого следует, что требования предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 АО «Цифровые платформы и решения Умного города» не исполнены. Кроме того, по состоянию на 08.11.2021 Заказчиком в Московское УФАС России не представлено документов, подтверждающих исполнение предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020. Вместе с тем, решение Московское УФАС России от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 и предписание от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 явились предметом обжалования в Арбитражном суде г. Москвы. Следует отметить, что на основании пункта 1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства. На основании пунктов 3.1 и 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки при организации и проведении обязательных в силу законодательства Российской Федерации торгов и выдает обязательные для исполнения предписания организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи. Порядок осуществления антимонопольным органом вышеуказанных полномочий, а также рассмотрения жалоб при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции. В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции. В силу части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. При этом в статье 18.1 Закона о защите конкуренции отсутствует указание на приостановление исполнения предписания в случае его обжалования в судебном порядке. Учитывая изложенное, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который не относится к процедуре рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, и, соответственно, положения части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции не распространяются на случаи выдачи антимонопольным органом предписаний по итогам рассмотрения жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Таким образом, исполнение предписания антимонопольного органа, выданного в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи

23 Закона о защите конкуренции, может быть приостановлено исключительно в случае принятия судом соответствующих обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания в установленном порядке, по аналогии с практикой рассмотрения споров в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». В адрес Московского УФАС России судебного акта, предусматривающего принятие обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020, не представлено. Также, Управление отмечает, что решением Арбитражного суда города Москвы от 04.05.2021 по делу № А40-28330/21-84-193 решение Московского УФАС России от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 и предписание от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 признано законным и обоснованным. Кроме того, суд апелляционной инстанции в соответствии с постановлением Девятого Арбитражного Апелляционного суда от 27.09.2021 № А40-28330/21 не нашел оснований для отмены или изменения решения Арбитражного суда города Москвы от 04.05.2021 по делу № А40- 28330/21-84-193. Согласно позиции Верховного суда Российской Федерации, изложенной в решении от 10.11.2020 № АКПИ20-632, дело об административном правонарушении по факту невыполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа, в том числе в случае обжалования такого предписания в судебном порядке, ответственность за которое предусмотрена статьей 19.5 КоАП РФ, подлежит возбуждению по истечении срока исполнения такого предписания, за исключением случая принятия судом обеспечительных мер в виде приостановления действия предписания. Резюмируя изложенное, должностное лицо антимонопольного органа приходит к выводу, что обжалование в судебном порядке решения и предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020, не может рассматриваться в качестве обстоятельства, исключающего обязанность его исполнения. В соответствии со статьей 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями в срок. В настоящем случае, как следует из текста предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020, его требования подлежали исполнению в срок до 13.01.2021. Однако, как следует из материалов административного дела, требования названного предписания в установленный срок Обществом не исполнены. Ответственность за указанное нарушение предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ. В соответствии с частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей. АО «Цифровые платформы и решения Умного города» является надлежащим субъектом административной

ответственности по части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ. Учитывая данное обстоятельство, а также факт неисполнения АО «Цифровые платформы и решения Умного города» в установленный срок требований предписания Московского УФАС России от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020, должностное лицо приходит к выводу о наличии в действиях АО «Цифровые платформы и решения Умного города» события административного правонарушения. Место совершения административного правонарушения - г. Москва, Погорельский переулок, д. 7, стр. 2. Совершенное АО «Цифровые платформы и решения Умного города» правонарушение, исходя из пункта 19 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие КоАП РФ», не является длящимся и считается оконченным в день, следующий за днем, в который должно было быть исполнено предписание антимонопольного органа. Исходя из текста предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 его требования подлежали исполнению в срок до 13.01.2021. Таким образом, временем совершения административного правонарушения является день, следующий за днем наступления обязанности по исполнению предписания антимонопольного органа - 14.01.2021. В адрес Московского УФАС России поступили письменные объяснения АО «Цифровые платформы и решения Умного города» (вх. от 09.11.2021 № 96476-ЭП/21), из которых следует, что исполнение предписания антимонопольного органа не могло быть выполнено, поскольку его текст на бумажном носителе был получен 25.01.2021, то есть позднее истечения срока, отведенного на его исполнение (13.01.2021), а извещение по электронной почте является ненадлежащим, поскольку адрес электронной почты, на который административным органом было направлено предписание, был неактивен в связи с увольнением ответственного сотрудника Заказчика. Должностное лицо административного органа считает необходимым отметить, что доводы о ненадлежащем извещении являются необоснованными, поскольку адрес электронной почты был указан Заказчиком в извещении о проведении закупки, а презюмировать его неработоспособность ввиду увольнения ответственного сотрудника контрольный орган не обязан. Указанная позиция также коррелирует с вышеуказанными решениями судов первой и апелляционной инстанции. С ходатайством о продлении срока исполнения предписания, а также о разъяснении порядка исполнения названного предписания АО «Цифровые платформы и решения Умного города» в антимонопольный орган не обращалось, что свидетельствует об отсутствии у него вопросов относительно порядка такого исполнения. О невозможности исполнить предписание антимонопольного органа указанным в нем способом, равно как и о невозможности исполнить требования названного предписания еще каким-либо иным образом, АО «Цифровые платформы и решения Умного города» в антимонопольный орган также не сообщалось. Каких-либо доказательств объективной невозможности исполнения предписания Московского УФАС России АО «Цифровые платформы и решения Умного города» не представлено. 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. В соответствии с частью 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 названным кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но

данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. В настоящем случае, как следует из материалов административного дела, требования предписания от 07.12.2020 по делу № 077/07/00-20665/2020 были адресованы непосредственно заказчику процедуры - АО «Цифровые платформы и решения Умного города», обладавшему реальной возможностью по совершению действий, направленных на исполнение требований уполномоченного органа. В связи с изложенным, учитывая указанные обстоятельства, должностное лицо считает названное предписание неисполненным, что, исходя из диспозиции части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, образует самостоятельный состав административного правонарушения. Доказательств обратного АО «Цифровые платформы и решения Умного города» не представлено. В связи с изложенным, должностное лицо административного органа приходит к выводу о нарушении АО «Цифровые платформы и решения Умного города» статьи 36 Закона о защите конкуренции, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ. Должностное лицо административного органа отмечает, что при оценке исполнения предписания те или иные последствия такого правонарушения не являются предметом исследования, состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.5 КоАП РФ, является формальным, не требующим доказывания наступления вредных последствий, отсутствие которых не влияет на степень общественной опасности данного нарушения. Событие правонарушения заключается в неисполнении требований административного органа. Такое игнорирование обязательных к исполнению требований органа препятствует осуществлению функций и задач антимонопольного органа. При совершении административных правонарушений с формальным составом, угроза охраняемым общественным отношениям выражается в самом пренебрежительном отношении лица к установленным законодательством публичным правовым обязанностям. Негативные же последствия правонарушения выразились в неисполнении законного предписания органа уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок. 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. Должностное лицо административного органа принимает во внимание то обстоятельство, что АО «Цифровые платформы и решения Умного города», несмотря на требование уполномоченного органа устранить к определенному антимонопольным органом сроку нарушения законодательства Российской Федерации при проведении конкурентной процедуры, указанные действия совершены не были. В силу пункта 1 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность, признается продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его. Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность АО «Цифровые платформы и решения Умного города». Обстоятельств, смягчающих административную ответственность АО «Цифровые платформы и решения Умного города», должностным лицом административного органа не установлено. При таких данных должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости назначения АО «Цифровые платформы и решения Умного города» административного штрафа в размере 350 000 (Триста пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, что наиболее отвечает

целям и задачам административного производства и назначения административного наказания. Руководствуясь частью 7.2 статьи 19.5, статьями 4.1 - 4.2, 23.48, 29.9 - 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - АО «Цифровые платформы и решения Умного города» (ОГРН: 1197746546282, ИНН: 9706002422, КПП: 770501001, дата регистрации: 05.09.2019, место нахождения: г. Москва, Погорельский переулок, д. 7, стр. 2), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ. 2. Назначить юридическому лицу - АО «Цифровые платформы и решения Умного города» административное наказание в виде административного штрафа в размере 350 000 (Триста пятьдесят тысяч) руб. 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 01191 01 0005 140 УИН: 16100500000001184009 Назначение платежа: Административный штраф по делу № 077/04/19.5-19898/2021 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 <...>