

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№1320-ФАС52-02/15

18 сентября 2015 года г. Нижний Новгород

Резолютивная часть постановления оглашена 18 сентября 2015 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Башева Надежда Владимировна, рассмотрев дело об административном правонарушении № 1320-ФАС52-02/15 в отношении открытого акционерного общества «Нижегородский водоканал» (ОАО «Нижегородский водоканал», ИНН 5257086827, ОГРН 1065257065268, дата регистрации 14.12.2006; место нахождения - 603086, Российская Федерация, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, улица Керченская, 15А),

при участии защитника:

- Е. С. Н., по доверенности от 01 января 2015 года №9,

установил:

14 сентября 2015 года в отношении ОАО «Нижегородский водоканал» составлен протокол об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Основанием для возбуждения указанного административного производства явились обстоятельства, установленные антимонопольным органом при рассмотрении жалобы ООО «ТЭС» в рамках дела № 1389-ФАС52-02/12 (ж).

Согласно извещению №31401406423 от 06.08.14 ОАО «Нижегородский водоканал» организован запрос предложений с ограниченным кругом участников на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) на право заключения договора на тему: строительство РП-бкВ и кабельной линии от РУ-бкВ ПС «Светлоярская» до РУ-бкВ ВНС «Ново-Сормовская» по объекту «Строительство озонаторной на Ново-Сормовской водопроводной станции. Проектирование электроснабжения повышенной мощности».

В соответствии с подпунктом 4.4.1.2 (1) Положения участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки (в т.ч. на основании договора о создании простого товарищества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации), независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала при условии

соответствия требованиям, установленным в документации о закупке, разработанной в соответствии с настоящим Положением.

Оценка заявок регламентирована в пункте 4.10.3 документации запроса следующим образом:

4.10.3.1. В рамках оценочной стадии Комиссия ОАО «Нижегородский водоканал» оценивает и сопоставляет заявки и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика, исходя из следующих критериев и их весового коэффициента.

В соответствии с подпунктом 4.10.3.3 документации по запросу рейтинг заявки на участие в запросе предложений представляет собой оценку в баллах, получаемую по результатам оценки по критериям (подкритериям) с учетом значимости (веса) данных критериев (подкритериев). На оценочной стадии заявки оценивались по следующим критериям: 1) стоимость работ; 2) условия оплаты; 3) срок выполнения работ; 4) опыт выполнения работ; 5) гарантийный срок; 6) экспертная оценка куратора.

По результатам оценочной стадии комиссия принимает решение либо по определению наилучшей заявки запроса предложений, либо по завершению данной процедуры запроса предложений без определения наилучшей заявки.

Заявки на участие в запросе подали 4 субъекта: ООО «ТЭС», ООО «Лига», Коммандитное товарищество «Спецстройресурс и компания», ООО «Гидропром».

Результаты рассмотрения заявок участников, результаты оценки, решение закупочной комиссии ОАО «Нижегородский водоканал» отражены в итоговом протоколе заочного заседания закупочной комиссии по итогам запроса предложений с ограниченным кругом участников №213 от 22.09.2014.

По итогам работы закупочной комиссии ОАО «Нижегородский водоканал» согласно итоговому протоколу заочного заседания закупочной комиссии по итогам запроса предложений с ограниченным кругом участников от 22.09.2014 №213 принято решение признать победителем запроса Коммандитное товарищество «Спецстройресурс и компания», набравшее 10,09 баллов.

Существенным в определении победителя стала оценка критерия «опыт выполнения работ», весовой коэффициент которого у товарищества составил 2,00 (балл с учетом весомости).

Так, в соответствии с оценочной таблицей к паспорту сделки № 1776 на право заключения договора: Строительство РП-6кВ и кабельной линии от РУ-6кВ ПС «Светлаярская» до РУ-6кВ ВНС «Ново – Сормовская» по объекту «Строительство озонаторной на Ново-Сормовской водопроводной станции. Проектирование электроснабжения повышенной мощности» Коммандитное товарищество «Спецстройресурс и компания» по критерию «Опыт выполнения работ» получило максимальный балл, в связи с тем, что организатор оценил его опыт в 204 месяца.

Правоспособность коммандитного товарищества как юридического лица возникает с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении в порядке, предусмотренном законом (статья 49, 51 Гражданского кодекса Российской Федерации, Федеральный закон 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной

регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Из материалов дела усматривается, что Товарищество зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 27.12.2013, в свою очередь ОАО «Нижегородский водоканал» проводило запрос предложений в августе 2014 года.

Таким образом, на момент проведения запроса товарищество не имело опыта работы, равного 204 месяцам, что свидетельствует о неправомерности оценки закупочной комиссией ОАО «Нижегородский водоканал» заявки Коммандитного товарищества «Спецстройресурс и компания».

ОАО «Нижегородский водоканал» по результатам оценочной стадии произвело оценку суммарного опыта работ участников Коммандитного товарищества «Спецстройресурс и компания», то есть его полных товарищей ООО «Спецстройресурс» и ООО «Электра».

Следовательно, закупочной комиссией ОАО «Нижегородский водоканал» нарушен порядок оценки заявки Коммандитного товарищества «Спецстройресурс и компания», и это привело к признанию последнего победителем запроса, что противоречит документации заказчика.

Указанные события явились предметом рассмотрения Нижегородского УФАС России по делу №1389-ФАС52-02/12(ж), а затем – Первого арбитражного апелляционного суда в рамках производства по делу № А43-2451/2015, оценка им дана в постановлении суда от 24 августа 2015 года.

На основании установленных фактических обстоятельств Нижегородским УФАС России возбуждено административное производство №1320-ФАС52-02/15 в отношении ОАО «Нижегородский водоканал» по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Определением от 14.09.2015 настоящее дело об административном правонарушении в отношении ОАО «Нижегородский водоканал» назначено к рассмотрению.

Представитель ОАО «Нижегородский водоканал» в устном выступлении при рассмотрении данного дела признал факт нарушения и отметил, что решение по делу №1389-ФАС52-02/12(ж) со стороны ОАО «Нижегородский водоканал» не обжаловалось.

Защитник ОАО «Нижегородский водоканал» просил должностное лицо, рассматривающее дело, применить статью 2.9 КоАП РФ и освободить ОАО «Нижегородский водоканал» от административной ответственности, ограничившись устным замечанием.

В ходе рассмотрения дела предусмотренные статьями 25.1, 25.5 КоАП РФ права защитнику разъяснены, отводов не заявлено.

Постановление по делу об административном правонарушении в полном объеме изготовлено в день окончания разбирательства дела.

**Заслушав доводы защитника ОАО «Нижегородский водоканал», изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства, должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.**

Административная ответственность за осуществление оценки и (или) сопоставления заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, закреплена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Как указывалось выше, оценка приведённым обстоятельствам дана в постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 24 августа 2015 года по делу №А43-2451/2015. Суд пришел к заключению, что закупочной комиссией допущены нарушения требований действующего законодательства, Положения и собственной документации при оценке заявки Коммандитного товарищества «Спецстройресурс и компания».

Таким образом, нарушение ОАО «Нижегородский водоканал» требований части 6 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в части осуществления оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке, установлено вступившим в законную силу решением суда.

Частью 6 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» также прямо предусмотрено, что 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.

Подпункт 4.8.1.8.6 Положения о закупках ОАО «Нижегородский водоканал» также устанавливает, что оценка осуществляется в строгом соответствии с критериями и процедурами, указанными в документации по запросу предложений.

Таким образом, в момент проведения оценки поступивших заявок ОАО «Нижегородский водоканал» располагало сведениями о необходимых требованиях закона к проведению закупок и собственного Положения и должно было соблюдать их.

В соответствии с Положением П006-2013 «О закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Нижегородский водоканал», утвержденным Протоколом Совета директоров ОАО «Нижегородский водоканал» от 23.01.2014 №32 в закупках, если это прямо не запрещено документацией о закупке, могут участвовать коллективные участники. Члены объединений, являющихся коллективными участниками закупок, должны иметь соглашение между собой (иной документ), соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, в котором должны быть определены права и обязанности сторон и установлен лидер такого коллективного участника. В соглашении должна быть установлена солидарная ответственность по обязательствам, связанным с участием в закупках, заключением и последующем исполнением договора (п. 4.4.1.4, 4.4.1.5 Положения).

При оценке количественных параметров деятельности нескольких юридических или физических лиц (в т.ч. индивидуальных предпринимателей), выступающих на стороне

одного участника закупки (коллективные участники), эти параметры суммируются в соответствии с распределением поставок, работ, услуг между такими физическими или юридическими лицами (в т.ч. индивидуальными предпринимателями). Не подлежащие суммированию показатели должны быть в наличии хотя бы у одного такого участника (п.4.8.1.8.12 Положения, п.п.3.4.4 документации).

Согласно подпунктам 3.4.2 и 3.4.4 документации участники запроса предложений, представляющие объединение лиц, заключают между собой соглашение, соответствующее нормам гражданского законодательства Российской Федерации; заявка, поданная от объединения лиц, должна содержать дополнительные требования, в частности, в состав заявки дополнительно включается нотариально заверенная копия соглашения между членами объединения.

Должностное лицо, рассматривающее дело, исследовав все собранные по делу доказательства, в том числе материалы, полученные в рамках производства по делу №1389-ФАС52-02/12 (ж) по жалобе ООО «ТЭС», считает не подтвержденным факт участия в запросе Командитного товарищества «Спецстройресурс и компания» в качестве объединения лиц, в частности, в силу отсутствия указанных выше дополнительных требований к заявке.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что в ходе проведения запроса система оценки, примененная закупочной комиссией, уполномоченной заказчиком на осуществление функций по рассмотрению и оценке заявок претендентов, не соответствовала тем критериям, которые обозначены в конкурсной документации.

В состав Заявки дополнительно включается нотариально заверенная копия соглашения между членами объединения;

Следовательно, в действиях закупочной комиссии усматривается событие административного правонарушения по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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 (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

По мнению должностного лица, рассматривающего настоящее дело об административном правонарушении, у ОАО «Нижегородский водоканал» имелись все необходимые возможности для соблюдения закона в сфере осуществления закупок отдельными видами юридических лиц.

В соответствии со статьей 2.9 Кодекса при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Анализируя допущенное ОАО «Нижегородский водоканал» правонарушение, должностное лицо приходит к выводу о том, что противоправное поведение ОАО «Нижегородский водоканал» не может быть признано малозначительным.

Кроме того, должностное лицо, рассматривающее дело, считает немаловажным и тот факт, что действия закупочной комиссии в данном случае непосредственным образом отразились на интересах третьих лиц, поскольку оценка опыта Коммандитного товарищества «Спецстройресурс и компания» исходя из опыта, имеющегося у его полных товарищей, создала последнему преимущественные условия, что существенным образом отразилось на итогах запроса.

По указанным мотивам должностное лицо, уполномоченное рассматривать данное дело, приходит к заключению, что оснований к освобождению ОАО «Нижегородский водоканал» от административной ответственности не имеется.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения ОАО «Нижегородский водоканал» к административной ответственности не истек (1 год с 22 сентября 2014 года), других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

Согласно санкции части 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за совершение рассматриваемого административного правонарушения может быть наложен штраф в размере от 5000 до 10 000 рублей.

Административный штраф назначается в минимальном размере и составляет 5 000 рублей.

На основании изложенного заместитель руководителя Нижегородского УФАС России, руководствуясь статьями 23.83, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать ОАО «Нижегородский водоканал» (ИНН 5257086827, ОГРН 1065257065268, дата регистрации 14.12.2006; место нахождения - 603086, Российская

Федерация, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, улица Керченская, 15А) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить открытому акционерному обществу «Нижегородский водоканал» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5000 (пяти тысяч) рублей.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 207, 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации настоящее постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток (при судебном обжаловании – в течение десяти дней) со дня вручения или получения копии постановления.

Предложить ОАО «Нижегородский водоканал» в 10-дневный срок после уплаты штрафа представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области копию платежного поручения, заверенного банком, с сопроводительным письмом о выполнении настоящего постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет административную ответственность.

*Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:*

*Банк получателя – Волго-Вятское ГУ Банка России;*

*БИК – 042202001; расчетный счет – 40101810400000010002;*

*Получатель – УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, лицевой счет – 04321510030);*

*Код налога – 161 1 16 02010 01 6000 140;*

*ИНН – 5260041262; КПП – 526001001; ОКТМО – 22701000.*

*Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение порядка*

*осуществления закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц,*

**Заместитель руководителя**

**управления**

**Н.В.Башева**