

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/19.5-11609/2022 об административном правонарушении г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «13» октября 2022 г.
В полном объеме постановление изготовлено «14» октября 2022 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.07.2022, поступивший из Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области и материалы дела № 077/04/19.5-11609/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - ОАО «РЖД» (дата регистрации 23.09.2003, ОГРН 1037739877295, ИНН 7708503727, КПП 770801001, место нахождения: Басманная Нов. ул., д. 2, г. Москва) 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 ОАО «РЖД» по доверенности от 05.02.2021 № <...> посредством видео-конференц-связи с использованием приложения TrueConf.

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения протокола об административном правонарушении № 054/04/19.5-1285/2022, составленного 27.07.2022 ведущим специалистом-экспертом отдела контроля органов власти УФАС по Новосибирской области <...>, в отношении ОАО «РЖД» по части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ и переданного в Московское УФАС России на рассмотрение по существу на основании части 1 статьи 29.5 КоАП РФ, в действиях ОАО «РЖД» установлен факт неисполнения предписания Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021.

Как следует из материалов административного дела, Новосибирским УФАС России в рамках реализации полномочий, возложенных на антимонопольный орган в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) рассмотрена жалоба ООО «Транс-Сервис» на действия ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 6028/ОАЭ-3-СИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов (извещение № 32110782425 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>), признанная обоснованной.

По факту выявленного нарушения ОАО «РЖД» 25.11.2021 выдано предписание № 054/01/18.1-2293/2021, согласно которому заказчику торгов - ОАО «РЖД» необходимо совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, а именно:

1) с целью исполнения настоящего предписания заказчику торгов ОАО «РЖД» необходимо в срок до 25.12.2022 отменить протокол от 23.11.2021 подачи ценовых предложений аукциона № 6028/ОАЭ-3-СИБ/21, участниками которого могут быть

только субъекты малого и среднего предпринимательства, протокол от 19.11.2021 № 6028/ОАЭЗ-СИБ/21/1 рассмотрения первых частей заявок, поступивших для участия в открытом аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 6028/ОАЭЗ-СИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов (извещение № 32110782425 на сайте <https://zakupki.gov.ru>: внести изменения в Аукционную документацию открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 6028/ОАЭЗ-СИБ/21 на право заключения договора оказания услуг по обслуживанию квалифицированными проводниками служебно-технических вагонов в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», с учетом принятого Комиссией Новосибирского УФАС России решения № 054/01/18.1-2293/2021 от 25.11.2021; А45-116/2022;

2) заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, также разместить в Единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о новой дате окончания подачи заявок на участие в Аукционе, дате окончания рассмотрения заявок на участие в Аукционе, дате рассмотрения аукционных заявок, дате и времени завершения процедуры Аукциона и продолжить процедуру проведения аукциона в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

3) в срок до 15.03.2022 внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденное решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (протокол № 26), в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», с учетом принятого Комиссией Новосибирского УФАС России решения № 054/01/18.1-2293/2021 от 25.11.2021.

В ходе производства по делу об административном правонарушении установлено, что решение и предписание Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 было обжаловано в Арбитражный суд Новосибирской области. Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 18.07.2022 по делу № А45-116/2022 жалоба ОАО «РЖД» оставлена без удовлетворения.

По результатам апелляционного пересмотра постановлением Седьмого Арбитражного апелляционного суда от 10.10.2022 решение суда первой инстанции оставлено без изменений, решение и предписание Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 признаны законными и обоснованными. Копия решения и предписания Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 направлены ОАО «РЖД».

Согласно отчету отслеживание почтовых отправлений с почтовым идентификатором 80080467837056 копии решения и предписания от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 получены ОАО «РЖД» 06.12.2021. Согласно протоколу об административном правонарушении от 27.07.2022 по делу № 054/04/19.5-1285/2022 ОАО «РЖД» исполнило предписание от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 в части отмены протокола от 23.11.2021 подачи ценовых предложений аукциона № 6028/ОАЭЗ-СИБ/21, участниками которого могут быть только субъекты

малого и среднего предпринимательства, протокол от 19.11.2021 № 6028/ОАЭЗ-СИБ/21/1, рассмотрения первых частей заявок, поступивших для участия в открытом аукционе в электронной форме (извещение № 32110782425) на сайте <https://zakupki.gov.ru>, внесения изменений в Аукционную документацию открытого аукциона в электронной форме № 6028/ОАЭЗ-СИБ/21 с учетом принятого Комиссией Новосибирского УФАС России решения № 054/01/18.1-2293/2021 от 25.11.2021; А45-116/2022, назначения новой даты окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, также размещения в ЕИС (www.zakupki.gov.ru) информации о новой дате окончания подачи заявок на участие в Аукционе, дате окончания рассмотрения заявок на участие в Аукционе, дате рассмотрения аукционных заявок, дате и времени завершения процедуры Аукциона и продолжить процедуру проведения аукциона в соответствии с требованиями Закона о закупках.

При этом в части внесения изменений в Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденное решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 (протокол № 26), в соответствии с требованиями Закона о закупках и с учетом принятого Комиссией Новосибирского УФАС России решения от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 (пункт 3 предписания) ОАО «РЖД» не исполнено требование предписания.

Таким образом, должностным лицом антимонопольного органа установлен факт неисполнения предписания Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 о нарушении процедуры закупки и порядка заключения договоров.

Деятельность антимонопольного органа относится к сфере публичного права, предписания названного органа направлены на восстановление законности в регулируемой сфере. Таким образом, выдача антимонопольным органом предписания направлена на восстановление нарушенных прав в административном порядке.

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.

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 срок.

ОАО «РЖД» является надлежащим субъектом административной ответственности по части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ. Представителями ОАО «РЖД» даны пояснения, что неисполнение предписание произошло в связи с обжалованием решения и предписания Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021.

Должностное лицо административного органа относительно перечисленных доводов отмечает следующее. На основании пункта 1 части 1 статьи 23 Закона 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». Исходя из 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.

Диспозиция нормы части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за неисполнение только законного решения или предписания такого административного органа. В то же время, должностное лицо административного органа обращает внимание на то обстоятельство, что решением Арбитражного суда Новосибирской области от 18.07.2022 и постановлением Седьмого Арбитражного апелляционного суда от 10.10.2022 по делу № А45-116/2022 решение и предписание Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 признаны законными и обоснованными.

При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель ОАО «РЖД» выразил несогласие с вменяемым правонарушением и отметил, что ОАО «РЖД» намерено обжаловать решение и предписание Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021, а также вынесенные судебные акты в порядке кассационного пересмотра. Должностное лицо административного органа отмечает, что правовая оценка заявленным доводам дана ранее в определении об отказе в удовлетворении ходатайства об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 077/04/19.5- 11609/2022 об административном правонарушении (исх. от 14.10.2022 № ФК/52908/22).

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 Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 были адресованы непосредственно заказчику процедуры - ОАО «РЖД», обладавшему реальной возможностью по совершению действий, направленных на исполнение требований уполномоченного органа.

В связи с изложенным, учитывая указанные обстоятельства, должностное лицо административного органа считает названное предписание неисполненным. Учитывая наличие у ОАО «РЖД» возможности своевременно исполнить требования предписания антимонопольного органа от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021, должностное лицо антимонопольного органа приходит к выводу о нарушении ОАО «РЖД» статьи 36 Закона о защите конкуренции, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ. Место совершения административного правонарушения - г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2/1, стр.

1 (по месту нахождения лица и несовершения им действий, которые надлежало совершить в целях исполнения требований уполномоченного органа).

Совершенное ОАО «РЖД» правонарушение, исходя из пункта 19 2022-57528 7 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 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021 требования пункта 3 подлежали исполнению в срок до 15.03.2022. Таким образом, временем совершения административного правонарушения является день, следующий за днем наступления обязанности по исполнению предписания антимонопольного органа - 16.03.2022.

В связи с изложенным, учитывая указанные обстоятельства, должностным лицом антимонопольного органа установлен факт несвоевременного исполнения предписания Новосибирского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 054/01/18.1-2293/2021, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного 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.

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. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность за совершенное ОАО «РЖД» административное правонарушение, не выявлены.

Таким образом, штраф подлежащий взысканию, составляет 300 000,00 руб. 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 - ОАО «РЖД» (дата регистрации 23.09.2003, ОГРН 1037739877295, ИНН 7708503727, КПП 770801001, место нахождения: Басманная Нов. ул., д. 2, г. Москва) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

2. Назначить ОАО «РЖД» административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) руб. 00 копеек.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно ч. 1 ст. 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 ст. 31.5 КоАП РФ. В силу указанных положений КоАП РФ лицо, привлеченное к административной ответственности, обязано исполнить обязательство по уплате штрафа за совершенное правонарушение самостоятельно.

В соответствии со ст. 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: <...>

В соответствии с ч. 5 ст. 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 ч. 1 или 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном ч. 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно ч. 1 ст. 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 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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 ч. 1 ст. 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.