

ПРОТОКОЛ № 012/04/7.32.3-37/2021

об административном правонарушении

«26» января 2021 года г. Йошкар-Ола

ул. Волкова, д. 164, каб. 4

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен ведущим специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти УФАС по Республике Марий Эл <.....>. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении Муниципального унитарного предприятия «Город» муниципального образования «Город Йошкар-Ола», объявившего конкурс на право заключения договора поставки дизельного топлива (евро) (извещение на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд <https://zakupki.gov.ru/> № 32008941440) с нарушениями действующего законодательства, в чем усматриваются признаки наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

Согласно извещению № 32008941440 от 02.03.2020 о проведении закупки, размещенному в Единой информационной системы в сфере закупок МУП «Город» МО «Город Йошкар-Ола» проводится закупка на право заключения договора поставки дизельного топлива (евро).

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях предусмотренных данной частью, в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Извещение о проведении закупки № 32008941440, конкурсная документация по открытому конкурсу на право заключения договора поставки дизельного топлива (евро) (далее — конкурсная документация) опубликованы 02.03.2020.

Начальная максимальная цена договора — 18 451 200,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок — 03.03.2020.

Дата и время окончания подачи заявок — 10:00 18.03.2020.

Дата подведения итогов электронного аукциона — 18.03.2020.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 указанного закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Действующим на момент проведения процедуры закупки является Положение о закупках МУП «Город» МО «Город Йошкар-Ола» с изменениями от 18.02.2020, утвержденное директором организации Дождиковым В.Е. (далее — Положение о закупках).

Таким образом, Заказчик при проведении закупок руководствуется Законом о закупках и Положением о закупках.

В соответствии с порядком, определенным Положением о закупке, заказчиком 28.02.2020 утверждена конкурсная документация на право заключения договора поставки дизельного топлива (евро).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Как следует из пункта 1.4 конкурсной документации, поставка товара осуществляется двумя способами:

— автотранспортом поставщикам партиями по заявке заказчика в период с момента заключения договора по 30.09.2020 (в том числе в выходные и праздничные дни) на АЗС Заказчика, находящуюся по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Гончарова, д. 1А.

— путем заправки транспорта Заказчика через АЗС Поставщика, расположенные в черте города Йошкар-Ола по топливным картам в

период с момента заключения договора по 30 сентября 2020 года (в том числе в выходные и праздничные дни).

При этом, в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности второй редакции (ОКВЭД) предусмотрены следующие виды торговли топливом:

— 46.71 — Торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами.

— 47.30 — Торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах.

Таким образом, Заказчиком в рамках одной закупки предполагается осуществлять мелкооптовую (путем поставок партий по заявке на АЗС заказчика) и розничную (путем заправки транспорта по топливным картам на АЗС поставщика) поставку дизельного топлива, что есть два разных рынка, каждый из которых имеет свой круг хозяйствующих субъектов, что подтверждается ответами хозяйствующих субъектов, полученными в рамках рассмотрения жалобы.

Так, Марийским УФАС России направлялись запросы хозяйствующим субъектам от 19.03.2020 № 02-06/171, имеющим АЗС на территории города Йошкар-Олы. Из ответов на указанные запросы, а также анализа рынка мелкооптовой поставки дизельного топлива и розничной поставки дизельного топлива следует, что в открытом конкурсе при таких условиях смогут принять участие только ограниченное число хозяйствующих субъектов.

Вместе с тем, из положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках следует, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В рассматриваемом же случае действия заказчика по объединению в один лот поставки дизельного топлива (евро) на рынке мелкооптовой и розничной торговли не отвечают вышеуказанным принципам, которыми должен руководствоваться заказчик при проведении закупки.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Комиссией установлено, что в пункте 3.2.3 конкурсной документации «Требования, предъявляемые к условиям поставки» предусмотрено, что если заявки Участников оцениваются по критерию «Условия поставки», участник предлагает:

- срок, в течении которого будет осуществлена поставка топлива бензовозом на АЗС Заказчика (например, «в течение 24 часов с момента поступления заявки Заказчика», «в течение 48 часов с момента поступления заявки Заказчика», «в течение 36 часов с момента поступления заявки Заказчика» и т.д.).

- количество автозаправочных станций в черте города Йошкар-Ола, через которые будет осуществляться отпуск моторного топлива. Участник указывает число имеющихся у него автозаправочных станций в черте города Йошкар-Ола, через которые осуществляется розничная продажа моторного топлива и их адрес местонахождения.

Таким образом, установление критерия о количестве АЗС на территории города Йошкар-Олы, учитывая то, что приобретение топлива будет осуществляться в том числе путем поставки на АЗС Заказчика (мелкооптовый рынок поставки) является необоснованным.

Кроме того, принимая во внимание количество баллов в зависимости от количества АЗС на территории города Йошкар-Олы (1 — 10 баллов, 2-4 — 50 баллов, 5 и более — 100 баллов), включение данного критерия в формулу итогового количества баллов так же является необоснованным, поскольку для хозяйствующих субъектов создаются неравные условия. Так, например, участники, имеющие 2 или 4 заправки получают одинаковое количество баллов, а участники, имеющие 1 и 2 заправки получают разное количество баллов при меньшей разнице в количестве. Кроме того, участник с количеством АЗС 5 и более не будет иметь более значимого преимущества над участниками как с 2 АЗС, так и 4 АЗС.

Помимо этого, фактически, данный критерий является определяющим, поскольку иные критерии с учетом их значимости не оказывают такого влияния на итоговое количество баллов, как данный критерий.

Таким образом, при прочих равных и не равных показателях преобладающим критерием является количество АЗС на территории города Йошкар-Олы, который при снижении НМЦД более, чем на 25% (антидемпинговая мера) увеличивает разрыв в пользу наличия АЗС, а не цены договора, что фактически создает дискриминационные условия и ограничивает число хозяйствующих субъектов, способных принять участие в открытом конкурсе.

Кроме того, принимая во внимание, что поставка осуществляется так же на АЗС заказчика (мелкооптовый рынок поставки), а не только в розницу путем заправки на АЗС поставщика, установление данного критерия в конкурсной документации является необоснованным.

С учетом изложенного, Комиссия антимонопольного органа приняла решение о признании в действиях МУП «Город» МО «Город Йошкар-Ола» как Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку документация не соответствует не соответствовала данному законоположению.

Согласно статье 7 Закона о закупках за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 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 пункту 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 предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вопреки установленным законодательством требованиям МУП «Город» МО «Город Йошкар-Ола» допустило нарушения, что подтверждается предоставленными в материалы дела документами.

Таким образом, в материалах дела имеются достаточные доказательства, свидетельствующие о наличии в действиях юридического лица – МУП «Город» МО «Город Йошкар-Ола» состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг.

Временем совершения административного правонарушения является 02.03.2020 (дата размещения извещения и документации конкурса).

Местом совершения административного правонарушения является: 424006, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Гончарова, д. 1 «а» (адрес регистрации юридического лица).

Санкция части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.83 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **в 9 часов 30 минут 8 февраля 2021 года** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164, каб 4.

Возможность участия будет организована посредством видеоконференцсвязи по ссылке:

<https://fas1.tconf.rt.ru/c/8150497148>

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Протокол об административном правонарушении составлен в присутствии представителя МУП «Город» МО «Йошкар-Ола».

С протоколом ознакомлен(а).

Права и обязанности разъяснены. _____

(подпись представителя)

<.....> _____

(Ф.И.О. составившего протокол) (подпись)

«26» января 2021 года

Объяснения лица (защитника или представителя лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

(фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

« ____ » _____ 2020 года _____

(подпись)