

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-881/2021

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «25» января 2021 г.

В полном объеме постановление изготовлено «28» января 2021 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) ХХХХХ, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 20.01.2021 и материалы дела № 077/04/7.32.3-881/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - ОАО «РЖД»(ОГРН 1037739877295, ИНН 7708503727, КПП 770801001, дата регистрации 23.09.2003, место нахождения: г. Москва, ул. Басманная Нов., д. 2) по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 19/ОКЭ-АХУ/20 на право заключения договора по оказанию услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчёвская, д. 35, в присутствии защитника по доверенности от 25.08.2020 № ХХХХХХХХХХ, посредством видео-конференц-связи с использованием web-системы TrueConf,

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России 17.02.2020 жалобы ООО «СтройКонтракт» на действия ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 19/ОКЭ-АХУ/20 на право заключения договора по оказанию услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчёвская, д. 35 (реестровый № 31907969329) (далее — Закупка), вынесено решение по делу № 077/07/00-2621/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров о признании жалобы обоснованной и выдано обязательное для исполнения предписание. На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) 03.02.2020 ОАО «РЖД» опубликовано извещение и документация о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 19/ОКЭ-АХУ/20 на право заключения договора по оказанию услуг по эксплуатации инженерных систем по адресу: ул. Каланчёвская, д. 35 № 4320/ОАЭ-МОСК/19 с начальной (максимальной) ценой контракта 28 586 270,30 руб. (реестровый № 31908126209). Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки, размещено в ЕИС. 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. В соответствии с

пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках документация о конкурентной закупке должна содержать требования к участникам такой закупки. Во исполнение требований п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках ОАО «РЖД» разработана и утверждена Закупочная документация, согласно п. 3.3.1 которой участник закупки должен соответствовать обязательным (п. 3.3.2 документации) и квалификационным требованиям (п. 1.7.3 документации). При этом заявка участника закупки должна соответствовать требованиям технического задания (приложение № 1.1 к Закупочной документации). Для подтверждения соответствия требованиям Закупочной документации в составе конкурсной заявки должны быть представлены все необходимые документы и информация в соответствии с требованиями Закупочной документации. Так, в соответствии с пунктом 1.7.3.3. Закупочной документации установлено, что участник должен располагать квалифицированным персоналом, а именно: - начальник службы (эксплуатации инженерно-технических систем) – не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - инженер-электрик - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В; - инженер по эксплуатации оборудования - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - инженер по вентиляции - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - инженер - не менее 4 (четыре) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - наладчик контрольно-измерительных приборов и автоматики - не менее 1 (одного) работника, имеющий группу по электробезопасности не ниже IV в электроустановках напряжением до 1000В; - слесарь по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования - не менее 2 (двух) работников, имеющий группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; - слесарь-сантехник - не менее 8 (восемь) работников, имеющих группу по электробезопасности не ниже III в электроустановках напряжением до 1000В и допуск к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках; В подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить: - документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации; - действующие на момент подачи заявки удостоверения по электробезопасности; - действующие на момент подачи заявки удостоверения о допуске к самостоятельным работам на тепловых энергоустановках. При этом, в подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить подтверждающие документы, перечисленные в приведенном пункте Закупочной документации. В соответствии с п. 3.11.3.2 Закупочной документации в случае несоответствия участника конкурса предусмотренным Закупочной документацией требованиям такой участник не допускается до участия в конкурсе. В то же время, фактически ОАО «РЖД» в настоящем случае полагает возможным для участников процедуры закупки вступать в договорные отношения со сторонними лицами (при отсутствии у них в штате собственного персонала с испрашиваемой заказчиком квалификацией и в

требуемом количестве) исключительно для того, чтобы подать заявку на участие в закупочной процедуре (без гарантии победы в закупке и последующей необходимости в услугах таких лиц), что очевидно является для таких участников нецелесообразным и способно привести к необоснованному ограничению их количества путем отказа таких участников от подачи заявок на участие в соответствующих закупочных процедурах. При этом не установлено обоснования установления данного требования именно к участнику конкурентной процедуры, тем более на этапе подачи заявок на участие в ней, а не к исполнителю принимаемых обязательств. Кроме того, причин установления спорного требования именно на этапе подачи заявок не установлено. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость. Однако в настоящем случае каких-либо доказательств наличия у ОАО «РЖД» объективной необходимости в установлении такого требования именно к участникам закупочной процедуры не представлено. Вместе с тем, оценивая подобное требование, должностное лицо административного органа отмечает, что критериям объективности и нормативности оно не соответствует. При этом сам по себе предмет торгов не может являться основанием для отступлением от установленных п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках запретов: исходя из предусмотренного ст. 1 ГК РФ принципа равенства участников гражданских правоотношений, статус заказчика, сфера его деятельности, а равно особенности предмета закупки, не могут обуславливать введение ограничивающих конкуренцию требований. В связи с этим приведенные организатором закупки доводы о специфике предмета закупки отклоняются судом как не имеющие нормативного обоснования и направленные очевидно на искусственное ограничение количества участников закупочной процедуры. Кроме того, предоставленное ОАО «РЖД» право на самостоятельное определение критериев допуска заявок к участию в закупочной процедуре направлено на предоставление ему возможности выбора потенциального контрагента, наиболее полно отвечающего предъявляемым требованиям, а потому способного в наиболее короткие сроки обеспечить Заказчика необходимыми ему качественными товарами, работами или услугами, не умаляется административным органом. В то же самое время такое право заказчика не является безусловным и безграничным и оканчивается тогда, когда вместо выбора наилучшего контрагента по объективным показателям такое право используется для целей искусственного сокращения количества участников закупки с тем, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту. Более того, подобного рода требования не могут быть установлены без соблюдения баланса частных интересов заказчика и публичных интересов расширения количества участников торгов, предотвращения различных злоупотреблений и недопущения ограничения конкуренции на торгах, что установлено законодательством о защите конкуренции, в том числе Законом о закупках. При этом, рассматривая установленные в Закупочной документации требования, признать их соответствующими указанным принципам закупочной деятельности не представляется возможным. Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре

влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Наличие у ОАО «РЖД» права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться организатором закупки таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре. При этом ОАО «РЖД» не лишено возможности на этапе исполнения обязательств запросить необходимую квалификацию персонала у своего контрагента либо сместить данное требование на стадию оценки участников закупки. Однако ОАО «РЖД» в настоящем случае посчитал возможным установить указанное требование к участнику закупки на этапе подачи заявки, что могло привести к необоснованному ограничению конкуренции на торгах. Кроме того, должностное лицо административного органа также обращает внимание и на количество требуемого заказчиком персонала, а именно не менее 19 (девятнадцати) человек различных специальностей и уровня квалификации, хотя никакого объективного обоснования необходимости именно такого количества персонала для исполнения условий контракта не приведено. Каких-либо доказательств невозможности участником закупки исполнить принятые на себя обязательства меньшим количеством персонала ОАО «РЖД» не приведено. Таким образом, должностное лицо административного органа приходит к выводу, что действия ОАО «РЖД» по установлению спорных требований, нарушают положения п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, что установлено при рассмотрении дела от 17.02.2020 № 077/07/00-2621/2020, и образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). 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 КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Таким образом, виновные действия юридического лица - ОАО «РЖД» состоят в непринятии всех зависящих от него мер, направленных на исполнение требований законодательства о закупках, и выразились в несоблюдении требований к содержанию извещения о Закупке, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ. Согласно ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП 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 влечет 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. До рассмотрения дела защитником ОАО «РЖД» были представлены пояснения согласно которым производство по делу подлежит прекращению (вх. от 25.01.2021 № 5391-ЭП/21). Вместе с тем каких-либо новых доводов, которым ранее не была дана правовая оценка в протоколе от

20.01.2021 № 2818/21 об административном правонарушении и решении по делу от 17.02.2020 № 077/07/00-2621/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров заявленные объяснения не содержат. Относительно прекращения производства по делу об административном правонарушении должностное лицо административного органа считает необходимым отметить следующее. В соответствии с п. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Решение и предписание по делу от 17.02.2020 № 077/07/00-2621/2020 вступило в законную силу. Вместе с тем, в рассматриваемом случае объективная сторона состава вменяемого административного правонарушения заключается во включении в Закупочную документацию неправомερных требований в части требований квалифицированного персонала в отсутствие каких-либо правовых обоснований установления данного требования именно к участнику конкурентной процедуры, тем более на этапе подачи заявок на участие в ней, а не к исполнителю принимаемых обязательств. Установление данного требования в качестве допуска к дальнейшему участию в процедуре влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Наличие у ОАО «РЖД» права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права должна осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны устанавливаться организатором закупки таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре. Указанные обстоятельства нашли поддержку в судебных актах по делу А40-128869/2020. Должностное лицо административного органа анализируя материалы дела, приходит к выводу, что у ОАО «РЖД» имелась возможность соблюдения норм Закона о закупках и избежания совершения противоправных действий путем более тщательной подготовки собственной документации. На основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи должностное лицо административного органа приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемом случае правовых оснований для освобождения ОАО «РЖД» от административной ответственности за совершенное правонарушение. Место совершения административного правонарушения — г. Москва, ул. Басманная Нов., дом 2. Временем совершения административного правонарушения является дата размещения извещения о проведении Закупки — 03.02.2020. Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ОАО «РЖД» указанных требований, не установлено. Вина ОАО «РЖД» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ, доказана. 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. Обстоятельств, свидетельствующих о том, что совершенное ОАО «РЖД» правонарушение можно признать малозначительным в рамках рассматриваемого дела, не выявлено. В соответствии с санкцией ч. 7 ст. 7.32.3

КоАП РФ сумма административного штрафа, подлежащего взысканию, составляет 5 000,00 рублей. Руководствуясь ч. 7 ст. 7.32.3, ст. 4.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ОАО «РЖД»(ОГРН 1037739877295, ИНН 7708503727, КПП 770801001, дата регистрации 23.09.2003, место нахождения: 117312, г. Москва, ул. Басманная Нов., дом 2) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ. 2. Назначить юридическому лицу -ОАО «РЖД» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5 000 (Пять тысяч) руб. 00 коп. 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 (Московское УФАС России л/с 0473132489) ОКТМО 45375000 Банк получателя: ГУ БАНКА РОССИИ ПО ЦФО//УФК ПО Г. МОСКВЕ г. Москва Номер банковского счета 40102810545370000003 Номер казначейского счета 03100643000000017300 БИК 004525988 КБК 161 1 16 01071 01 9000 140 УИН 16100500000000842011 Назначение платежа Административный штраф по делу № 077/04/7.32.3-881/2021 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 или 1.1 статьи 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 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