

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-11265/2023 об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «05» сентября 2023 года

В полном объеме постановление изготовлено «06» сентября 2023 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве<...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 22.08.2023 и материалы дела № 077/04/7.32.3-11265/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - АО «Почта России» (ИНН: 7724490000, КПП: 771401001, ОГРН: 1197746000000, дата регистрации: 01.10.2019, адрес регистрации: г. Москва, 3-я Песчаная ул., д. 2А) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя по доверенности от 16.06.2022 <...>, посредством видеоконференц-связи, с использованием программного обеспечения TrueConf,

### УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия Управления) 26.10.2022 дела № 077/07/00-15927/2022 по жалобе ООО «Искра» (далее - Заявитель) на действия АО «Почта России» (далее - Заказчик) установлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по уборке торговых автоматов УФПС г. Москвы на объектах ГУП «Московский метрополитен» (реестровый № 32211732872) (далее - Закупка).

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> АО «Почта России» 30.09.2022 опубликовано извещение о проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по уборке торговых автоматов УФПС г. Москвы на объектах ГУП «Московский метрополитен» (реестровый № 32211732872) с начальной (максимальной) ценой контракта 12 344 400 руб. 00 коп.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре, поскольку представленная в составе заявки банковская гарантия полностью соответствовала требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в

деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов запроса котировок в электронной форме от 18.10.2022 № 32211732872РТС заявка Заявителя признана несоответствующей условиям извещения о закупке, а именно:

- участник предоставил банковскую гарантию в качестве обеспечения заявки, которая не соответствует требованиям пп.б) п. 6.1.1 извещения (в банковскую гарантию не допускается включать требование о предоставлении Заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии).

В соответствии с пунктом 4.5.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» банковская гарантия должна содержать условия и быть оформлена в соответствии с требованиями документации, извещения.

Так, пунктом 6.1.1 Извещения о проведении закупки установлен следующий порядок внесения обеспечения заявок на участие в закупке:

Обеспечение заявки на участие в запросе котировок может предоставляться участником запроса котировок путем внесения денежных средств или путем предоставления банковской гарантии.

Способ обеспечения заявки определяется участником запроса котировок самостоятельно. Требования к обеспечению заявок на участие в запросе котировок и порядок его предоставления:

1) участник запроса котировок должен предоставить обеспечение заявки в размере и валюте согласно требованиям, установленным в настоящем извещении;

2) требование о предоставлении обеспечения заявок на участие в запросе котировок в равной мере распространяется на всех участников закупки;

3) предоставление обеспечения заявки в форме денежных средств возможно при наличии на лицевом счете участника закупки, открытом для проведения операций по обеспечению участия в закупках на счете оператора ЭП, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по лицевому счету, в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в запросе котировок, указанном в п. 6.1 настоящего извещения;

4) выбор способа обеспечения заявки в форме денежных средств при подачи участником заявки является поручением о блокировании операций по счету такого участника закупки, открытому для проведения операций по обеспечению участия в аукционах, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в закупке;

5) в течение 1 (одного) часа с момента получения заявки на участие в запросе котировок, в которой выбран способ обеспечения заявки в форме денежных средств, оператор ЭП обязан осуществить блокирование операций по лицевому счету, открытому для проведения операций по обеспечению участия в закупках данного участника, подавшего указанную заявку, в отношении денежных средств в размере обеспечения указанной заявки;

6) в случае предоставления обеспечения заявок на участие в закупке в форме банковской гарантии, банковская гарантия должна удовлетворять следующим требованиям:

а) банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368 – 378 Гражданского кодекса РФ и следующих условий:

- банковская гарантия должна быть безотзывной;

- сумма банковской гарантии должна быть выражена в валюте, указанной в извещении о проведении закупки;

- срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем три месяца с даты окончания срока подачи заявок. Срок начала действия такой банковской гарантии не может быть установлен позднее даты окончания срока подачи заявок;

- банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством, действовать от имени банка без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности (при этом к банковской гарантии должна быть приложена копия такой доверенности);

- бенефициаром в банковской гарантии должно быть указано АО «Почта России», принципалом – участник закупки, гарантом – банк, соответствующий требованиям, установленным Правительством Российской Федерации на основании ст. 45 Закона № 44-ФЗ, и включенный в перечень, предусмотренный ч. 1.2 ст. 45 Закона № 44-ФЗ;

б) в банковской гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих вышеизложенному, или делающих вышеизложенное неисполнимым;

в) банковская гарантия должна содержать:

дату выдачи банковской гарантии;

сведения об участнике закупке, о гаранте, о Заказчике. Сведения должны включать наименование, место нахождения, основной государственный регистрационный номер, идентификационный номер налогоплательщика;

обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

сумму банковской гарантии в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении закупки;

срок действия банковской гарантии, соответствующий требованиям настоящего извещения; условие об обязанности исполнения гарантом требования об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии в течение не более семи рабочих дней со дня получения такого требования от Заказчика;

обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет Заказчика;

право Заказчика представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате всей денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, при уклонении участника от заключения договора в установленных Положением о закупке случаях и порядке;

условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

условие о том, что ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства по гарантии не ограничена суммой, на которую выдана гарантия;

закрытый перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии: бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее - требование по банковской гарантии), предоставленной в качестве обеспечения заявки, направляет гаранту копию документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность) (в случае, если требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара). При этом заверение копии такого документа в нотариальном порядке не требуется.

г) в банковскую гарантию не допускается включать требование о предоставлении Заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии в соответствии с пп. «в» пп. 6 п. 6.1.1 настоящего извещения;

д) в банковскую гарантию не допускается включать условие, которое предусматривает ограничение ответственности гаранта суммой неустойки;

7) увеличение суммы и (или) срока действия банковской гарантии по сравнению с требованиями, установленными в пп. «а» пп. 6 п. 6.1.1 настоящего извещения, не требует согласия бенефициара. Требования по оформлению данных изменений в банковскую гарантию аналогичны требованиям к банковской гарантии;

8) документы, подтверждающие факт предоставления обеспечения заявки на участие в закупке, предоставляются не позднее окончания срока подачи заявок на участие в закупке (предоставление таких документов не требуется в случае, когда обеспечением заявки являются денежные средства, которые блокируются на счете участника закупки на ЭП).

На основании подпункта «б» пункта 5.4.1 Положения о закупке при рассмотрении заявок на участие в закупке заявка участника подлежит отклонению (признается несоответствующей документации и(или) извещению, участнику закупки будет отказано в допуске к участию в закупке) в случае несоответствия участника закупки требованиям, установленным в документации и(или) извещении.

В качестве обоснования отказа Заявителю в допуске Заказчик указал, что нарушение требований Извещения выразилось в представлении Заявителем в составе заявки банковской гарантии, предусматривающей предоставление Заказчиком документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность), а не его копии, что противоречит пп. 6 п. 6.1.1 Извещения. Отсутствие указанного требования лишает Заказчика в предоставлении копии доверенности на бумажном носителе.

Комиссией установлено, что Заявителем в качестве обеспечения заявки в составе заявки была представлена банковская гарантия от 11.10.2022 № 10492319, выданная Акционерным коммерческим банком «Абсолют Банк» (публичное акционерное общество).

В соответствии с пунктом 6 Банковской гарантии «к требованию платежа должны быть приложены следующие документы:

- документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего Требование платежа по Гарантии (доверенность) (в случае, если Требование подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени БЕНЕФИЦИАРА)».

При этом, пунктом 6 Банковской гарантии запрета о предоставлении копии доверенности не установлено.

Кроме того, согласно пункту 7 Банковской гарантии «В случае предоставления Требования БЕНЕФИЦИАРОМ в форме электронного документа, Требование и приложенные к нему документы и (или) их копии, должны быть в соответствии действующим законодательством Российской Федерации подписаны/заверены усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного представителя БЕНЕФИЦИАРА и направлены БЕНЕФИЦИАРОМ на электронный адрес ГАРАНТА..».

Таким образом, требованиями пункта 7 Банковской гарантии Заказчику предоставлена возможность предоставления копии доверенности, подписанной электронной подписью.

В связи с чем, банковская гарантия, представленная Заявителем содержала закрытый перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, предусмотренный пунктом 6.1 Извещения.

Вместе с тем Комиссия отметила, что в Закупочной документации не содержится указания на то, что возможность предоставление копии доверенности должна возникать при предоставлении требования на бумажном носителе.

При таких обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу о том, что заявка Заявителя соответствовала требованиям Закупочной документации.

Между тем, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

Формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

В свою очередь, Заказчиком не представлено доказательств каким образом требования, указанные в банковской гарантии, представленной Заявителем нарушают положения Закупочной документации.

При этом Комиссия приняла во внимание, что из 11 поданных на участие в оспариваемой Закупке заявок, 10 Участников отклонены за несоответствие банковской гарантии требованиям Извещения.

В связи с вышеизложенным, Комиссия пришла к выводу, что решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя необоснованным и принятым не в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия отметила, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение. Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (пункт 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Таким образом, действия юридического лица - АО «Почта России» нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, образуя состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, - влекут 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.

Законодательством Российской Федерации закреплен принцип двусубъектной ответственности, выразившийся в закреплении в КоАП РФ возможности сочетания административной ответственности юридических и должностных лиц за нарушение порядка проведения закупок отдельными видами юридических лиц.

Место совершения административного правонарушения: г. Москва, 3-я Песчаная ул., д. 2А.

Время совершения административного правонарушения: 18.10.2022.

При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель АО «Почта России» поддержал пояснения, заявленные при составлении протокола об административном правонарушении в части того, что выводы Комиссии Московского УФАС России о признании банковской гарантии Заявителя несоответствующей требованиям закупочной документации не образуют объективную сторону состава административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ. Все предъявленные требования к банковской гарантии Заявителя жалобы содержались в документации. На основании вышеизложенного, представитель АО «Почта России» просит прекратить производство по делу.

Должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что выявленные нарушения были предметом рассмотрения Комиссии Московского УФАС России при вынесении решения от 26.10.2022 № 077/07/00-15927/2022, и им дана правовая оценка. Выводы, изложенные в решении по делу № 077/07/00-15927/2022, не подлежат переоценке в рамках административного производства.

Вместе с тем, должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что решение Комиссии Московского УФАС России от 26.10.2022 по делу № 077/07/00-15927/2022, явившееся основанием для возбуждения производства по оспариваемому делу об административном правонарушении, не было обжаловано АО «Почта России», в связи с чем оно вступило в законную силу.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое нормами КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 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.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность АО «Почта России», должностным лицом антимонопольного органа не установлено. Обстоятельств, свидетельствующих о том, что совершенное АО «Почта России» правонарушение можно признать малозначительным в рамках рассматриваемого дела, не выявлено.

Таким образом, исходя из санкции, предусмотренной ч. 8 ст. 7.32.3, должностное лицо административного органа полагает необходимым назначить АО «Почта России» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5000 (пять тысяч) руб. 00 коп.

Руководствуясь статьей 2.4, частью 8 статьи 7.32.3, статьями 23.66, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - АО «Почта России» (ИНН: 7724490000, КПП: 771401001, ОГРН: 1197746000000, дата регистрации: 01.10.2019, адрес регистрации: г. Москва, 3-я Песчаная ул., д. 2А) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - АО «Почта России» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5 000 (пять тысяч) рублей 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 соответствии с ч. 1.3-3 ст. 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа, за исключением случаев предусмотренных КоАП РФ.

Таким образом административный штраф может быть оплачен в размере половины суммы от назначенного штрафа не позднее 20 дней со дня вынесения постановления.

В силу указанных положений КоАП РФ лицо, привлеченное к административной ответственности, обязано исполнить обязательство по уплате штрафа за совершенное правонарушение самостоятельно.

Законодательством Российской Федерации не установлена возможность уплаты неналоговых платежей иным лицом за лицо, в обязанность которого входит уплата данных платежей.

В соответствии со ст. 160.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации администратор доходов бюджета осуществляет бюджетные полномочия по начислению, учету и контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей в бюджет, пеней и штрафов по ним, а также принимает решение о возврате излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет, пеней и штрафов, и представляет поручение в орган Федерального казначейства для осуществления возврата в порядке, установленном Министерством финансов Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, в случае уплаты административного штрафа не являющимся обязанным в соответствии с настоящим постановлением уплатить штраф лицом, Московским УФАС России будет осуществлен возврат указанного платежа плательщику как излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа должностному лицу надлежит представить в Московское УФАС России копии платежных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении указанного срока, материалы постановления о привлечении к административной ответственности направляются в Федеральную службу судебных приставов для принудительного взыскания суммы штрафа.

Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного

государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав исполнитель.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

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 районный 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.

Заместитель руководителя <...>