

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-51/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена «30» января 2024 г. г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «31» января 2024 г. ул. Ноградская,5

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-51/2024, возбужденного в отношении акционерного общества «Особые экономические зоны Кузбасса» (ОГРН 1204200017108, дата присвоения ОГРН 01.12.2020, ИНН 4205393550, КПП 420501001, юридический адрес: 650002, г. Кемерово, ул. Сосновый бульвар, дом 1, офис 208) (далее – АО «ОЭЗ Кузбасса», Заказчик) по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП),

УСТАНОВИЛА:

14.11.2023 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Проектно-строительная компания ОРТА» на действия заказчика – АО «ОЭЗ Кузбасса» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по подготовке документации на создание ОЭЗ ТРТ «Горная Шория», извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> № 32312889520 (далее – Закупка), перенаправленная Красноярским УФАС России.

Комиссией Кемеровского УФАС России жалоба была признана обоснованной по следующим основаниям:

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Особая экономическая зона промышленно-производственного типа «Кузбасс» от «01» сентября 2022 года (далее - Положение), которое разработано в соответствии с Закон о закупках.

25.10.2023 Заказчик разместил на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) извещение и документацию о проведении конкурса в электронной форме, участником которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по подготовке документации на создание ОЭЗ ТРТ «Горная Шория» (далее – Документация).

Пунктом 20 Информационной карты Документации указаны критерии оценки предложений участников. Информация о не стоимостных критериях и порядок оценки заявок указаны в Приложении № 2 к заявке на участие в конкурсе.

Согласно Приложению № 2 формула расчета критерия оценки «цена договора», рассчитывается по формуле:

$R_{ai} = A_{max} - A_i \times 100$, где A_{max} – начальная (максимальная) цена договора; A_i – предложение i -го участника закупки по цене договора.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок № С05-002-23-ОКЭФСМП от 02.11.2023 размещенном на ЕИС, на участие в конкурсе было подано 2 заявки. Комиссией Заказчика обе заявки были признаны соответствующими требованиям Документации.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок № С05-002-23-ОКЭФСМП от 02.11.2023, размещенному на ЕИС, по результатам рассмотрения вторых частей заявок комиссией Заказчика принято решение, что заявка № 1 ООО «ПСК ОРТА» и заявка № 2 ООО «Центра исследований и развития» соответствуют требованиям, установленным в Документации.

Согласно приложению № 1 к протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведении итогов от 02.11.2023, участникам присвоены следующие оценки по критериям:

Наименование участника	Цена договора (руб) (25%)	Срок выполнения работ (45%)	Опыт участника размещения заказа (30%)	Итого % по всем критериям	Порядковый номер
ООО «ПСК ОРТА»	15 900 000 25%	42 42.8%	15 30%	97,8%	2
ООО «Центр исследований и развития»	20 745 000 23,1%	40 45%	4 30%	98,1%	1

Протоколом оценки и сопоставления участников № С05-002-23-ОКЭФСМП от 02.11.2023 установлено, что комиссия Заказчика провела оценку заявок на участие в конкурсе в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, и приняла решение признать победителем ООО

«Центр исследований и развития».

Формула расчета критерия «Цена договора», указанная в Приложении № 2 Информационной карты Документации содержит формулу, согласно которой невозможно рассчитать результаты оценочных критериев, указанных в Протоколе оценки и сопоставления участников № С05-002-23-ОКЭФСМП от 02.11.2023.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, не допускается осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлено, что 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 юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Учитывая вышеизложенное, действия АО «ОЭЗ Кузбасса», выразившиеся в осуществлении оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке, вступают в противоречие с требованиями части 6 статьи 3 Закона о закупках, ответственность за которые предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП.

Время совершения административного правонарушения - 11:52 (МСК+3) часов 02.11.2023 (день, размещения в ЕИС протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № С05-002-23-ОКЭФСМП).

Место совершения административного правонарушения – юридический адрес организации: 650002, г. Кемерово, Сосновый бульвар, дом 1, <...>.

21.12.2023 в адрес АО «ОЭЗ Кузбасса» направлено уведомление исх. № НК/11743/23, которым процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении назначена на 21.01.2024 на 11 часов 00 минут.

25.12.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения АО «ОЭЗ Кузбасса» с приложением копий документов (вх. № 12322/23).

16.01.2024 в присутствии законных представителей АО «ОЭЗ Кузбасса» состоялась процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении. Защитниками в протоколе об административном правонарушении собственноручно была внесена запись, о том, что с вменяемым правонарушением согласны, ходатайствуют о применении ст. 4.1.1 КоАП и замене административного наказания на предупреждение.

Определением от 16.01.2024 дело № 042/04/7.32.3-51/2024 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 30.01.2024 на 11 часов 00 минут.

30.01.2024 в 11 часов 00 минут при дистанционном участии представителей АО «ОЭЗ Кузбасса» состоялось рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-51/2024 об

административном правонарушении, на котором законные представители Заказчика факт совершения административного правонарушения признали.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителей АО «ОЭЗ Кузбасса», руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

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

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

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 или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у АО «ОЭЗ Кузбасса» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации указанным учреждением предпринято не было.

АО «ОЭЗ Кузбасса» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, имевших место при совершении административного правонарушения, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства РФ.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась, прежде всего, в ненадлежащем исполнении публично-правовых обязанностей заказчика закупок, что посягает на установленный законодательством Российской Федерации в сфере закупок.

Оценив имеющиеся материалы, характер и степень общественной опасности действий АО «ОЭЗ Кузбасса» при организации Закупки, руководитель Кемеровского УФАС России не находит оснований для квалификации допущенного правонарушения в качестве малозначительного, в связи со следующим: состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.23.3 КоАП является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении АО «ОЭЗ Кузбасса» к исполнению своих

публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Публичный статус АО «ОЭЗ Кузбасса» как заказчика предопределяет повышенные требования законодательства к данной деятельности, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данного субъекта, нарушают права лиц, принимающих участие в торгах, либо желающих принять в них участие.

Таким образом, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения АО «ОЭЗ Кузбасса» подтверждается протоколом № 042/04/7.32.3-51/2024 об административном правонарушении от 16.01.2024, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения АО «ОЭЗ Кузбасса» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3), на момент вынесения настоящего постановления не истек, истечет 02.11.2024.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину АО «ОЭЗ Кузбасса» доказанной, а действия верно квалифицированными, в соответствии с частью 8 статьи 7.32.3 КоАП.

Согласно представленной и имеющейся у Кемеровского УФАС России информации АО «ОЭЗ Кузбасса» к административной ответственности не привлекалось.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, а также требования статьи 4.1.1 КоАП.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень смягчающих вину обстоятельств, включая раскаяние лица; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В части 1 статьи 4.3 КоАП перечислен исчерпывающий перечень отягчающих вину обстоятельств об административных правонарушениях.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность - не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность - не установлены.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора). В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Руководителем Кемеровского УФАС России учтено, что указанное правонарушение выявлено в ходе осуществления государственного контроля (надзора) Управлением Кемеровского ФАС России, в ходе рассмотрения жалобы.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину АО «ОЭЗ Кузбасса» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 8 статьи 7.32.3 КоАП, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории культуры) народов Российской Федерации, безопасность государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 КоАП,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать акционерное общество «Особые экономические зоны Кузбасса» (ОГРН 1204200017108, дата присвоения ОГРН 01.12.2020, ИНН 4205393550, КПП 420501001, юридический адрес: 650002, г. Кемерово, ул. Сосновый бульвар, дом 1, офис 208) виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП.

2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.