

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-11599/2023 об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «12» сентября 2023 года

В полном объеме постановление изготовлено «13» сентября 2023 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 29.08.2023 и материалы дела № 077/04/7.32.3-11599/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» (ИНН: 7717149198, КПП: 771701001, ОГРН: 1037717030537, дата регистрации: 04.12.2003, адрес регистрации: г. Москва, Сергея Эйзенштейна ул., д. 8) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя по доверенности от 25.11.2022<...> посредством видео-конференц-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) 03.10.2022 дела № 077/07/00-14602/2022 по жалобе ООО «КЭСМ» (далее - Заявитель) на действия АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» (далее - Заказчик) установлено нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для ТП-3 (реестровый № 32211599895) (далее - Закупка). На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» 04.08.2022 опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для ТП-3 (реестровый № 32211599895) с начальной (максимальной) ценой контракта 16 500 000 руб. 00 коп.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в процедуре по тем же основаниям, которые признаны незаконными Решением Московского УФАС России по делу 077/07/00-13054/2022.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, пояснив, что заявка Заявителя отклонена правомерно в связи с предоставлением недостоверных сведений в отношении предлагаемого к поставке Товара по позиции 1 Технического предложения.

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 ч. 1 ст. 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 ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 п. 2 ч. 1 ст. 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 п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с ч. 10 ст. 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 вторых частей заявок конкурса от 19.09.2022 № 2468746 заявка Заявителя отклонена по следующим основаниям:

«Пунктом 8.8.4. Положения о закупке предусмотрено, что закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

(1) непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных документацией о закупке; нарушение требований документации о закупке к содержанию заявки;

(2) несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц, выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям документации о закупке;

(3) несоответствие предлагаемой продукции и/или условий исполнения договора требованиям, установленным в документации о закупке;

(4) несоблюдение требований документации о закупке к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки на участие в закупке;

(5) несоответствие цены заявки требованиям документации о закупке, в том числе наличие предложения о цене договора (цене за единицу продукции), превышающей размер НМЦ;

(6) наличие в составе заявки недостоверных сведений;

(7) непредставление обеспечения заявки в случае, если это предусмотрено закупочной документацией.

В заявке на участие в закупке ООО «КЭСМ» (далее – Участник закупки) в Приложении №1 к Форме 4. в столбце «Сведения о сертификации, наименование, марка и..» указывает, что поставляемый Товар имеет сертификат соответствия РОСС RU.HB61.H06427 (далее – Сертификат соответствия). Статьей 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» предусмотрено, что сертификат соответствия - документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров.

В указанном Участником закупки сертификате соответствия предусмотрено, что сертификат выдан на трансформаторы GREENCAST силовые и преобразовательные сухие типа ТС, ТСЗ, ТСЗЛ, ТСД, ТСЗД, ТСП, ТСЗП, ТСЛН, ТСЗЛН серии GREENCAST ТУ 3411-001-90664560-2016. Серийный выпуск. Учитывая, что сертификат выдан на товар серийного выпуска и, принимая во внимание, что трансформаторы серии ТСДЗЛФ в данном сертификате не отражены, Комиссия приходит к выводу о том, что Участником закупки представлены недостоверные сведения о применении сертификата соответствия к предполагаемому к поставке товару.

Более того, Участник закупки в заявке в Приложении №1 к Форме 4. в части «Остальные технические требования согласно:» указывает, что поставляемый товар соответствует ТУ ВУ 100211261261,099-2018. Однако, если обратиться к Сертификату соответствия РОСС RU.HB61.H06427, то в нем указано ТУ 3411-001- 90664560-2016, а не требуемое Заказчиком по документации ТУ ВУ 100211261261,099-2018, в связи с чем Комиссия сделала вывод о том, что Участником закупки в составе заявки представлены недостоверные сведения.».

На заседании Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 12.1 Информационной карты первая часть заявки должна содержать:

- предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

В случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме сведений об участнике такого конкурса и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Инструкция и требования к заполнению и содержанию «предложения участника в

отношении предмета закупки» представлены в «Инструкция по заполнению заявки на участие. Формы заявки на участие в конкурсе в электронной форме и требования к заполнению таких форм» (Разделе 6 настоящей документации).

Пунктом 13 Информационной карты уставлено, что требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик:

В соответствии с Описанием предмета закупки (Раздел 5 настоящей документации), в соответствии с Инструкцией по заполнению заявки на участие. Формы заявки на участие в конкурсе в электронной форме и требования к заполнению таких форм (Раздел 6 настоящей документации).

Согласно пункту 3.5.3 Инструкции по заполнению заявки на участие вторая часть заявки на участие в конкурсе должна содержать следующие документы и сведения, в том числе:

(2) заявка на участие в конкурсе (по Форме №2 Раздела 2. «Образцы форм и документов для заполнения участниками»), подписанная уполномоченным лицом участника. В случае подачи заявки представителем участника предьявляется надлежащим образом оформленная доверенность, в том числе следующие приложения:

- предложение о квалификации участника (по Форме 3 Раздела 7. «Образцы форм и документов для заполнения участниками») с подтверждающими документами;

- предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ/услуг (по Форме 4 Раздела 7. «Образцы форм и документов для заполнения участниками»);

В соответствии с Формой 4. участник должен представить предложения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг. Также участнику необходимо представить Таблицу с указанием наименования товара, марка (модель) товара, товарный знак товара, производитель, страна происхождения, год выпуска (производства); технических характеристик; сведений о сертификации; срока гарантии.

В разделе 4. Описание предмета закупки (техническое задание / спецификация) Закупочной документации представлены технические характеристики к сухому трансформатору ТСДЗЛФ11-400/10-УХЛ3, 6/0.4кВ, Д/Ун-11 левое.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки было представлено техническое предложение (Форма 4), в котором к поставке предлагается «сухой трансформатор ТСДЗЛФ11-400/10-УХЛ3, 6/0.4кВ, Д/Ун-11 левое». Товарный знак товара: GREENCAST ТСЗЛ-400/6.0.4 УЗ-(Л). Сертификат РОСС RU.НВ61.Н06427. Товар соответствует ТУ ВУ 100211261261.099-2018.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что согласно информации,

размещенной на официальном сайте производителя трансформатора сертификат РОСС RU.НВ61.Н06427 выдан на трансформаторы GREENCAST силовые и преобразовательные сухие типа ТС, ТСЗ, ТСЗЛ, ТСД, ТСЗД, ТСП, ТСЗП, ТСЛН, ТСЗЛН серии GREENCAST ТУ 3411-001-90664560-2016. Серийный выпуск. При этом, трансформаторы ТСДЗЛФ в данном сертификате отсутствуют. Также Заказчик отменил, что указанное Заявителем ТУ ВУ 100211261261,099-2018 не соответствует указанному в сертификате РОСС RU.НВ61.Н06427, в котором указано ТУ 3411-001-90664560-2016. В связи с чем, по мнению Заказчика, Заявителем в составе заявки представлены недостоверные сведения относительно предлагаемого к поставке товара.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что товар, предложенный Заявителем изготавливается по индивидуальному заказу, при этом Заявителем указан сертификат на серийный товар.

Вместе с тем, Комиссия отметила, что в Закупочной документации отсутствуют требования о соответствии поставляемого товара конкретному сертификату.

При этом Комиссия критически оценила доводы Заказчика относительно предоставления Заявителем недостоверных сведений в составе заявки, в связи с тем, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующим действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Комиссия отметила, что ссылки Заказчика на сведения, содержащиеся в открытых источниках сети «Интернет» не могут служить доказательствами какоголибо обстоятельства, в связи с тем, что сайты сети «Интернет» не являются исчерпывающим источником информации (за исключением официальных сайтов органов государственной власти Российской Федерации), ввиду того, что информация размещенная на таких сайтах может быть кардинально изменена в любой момент, равно как и может не подлежать обновлению в течение длительного времени.

В настоящем случае факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения, а равно у Заказчика отсутствовали правовые основания для отстранения заявки Заявителя.

Комиссия отметила, что неопровержимыми и документальными подтверждениями недостоверных сведений на момент оценки заявок Заявителя, Заказчик не обладал.

Доказательств обратного Заказчиком Комиссии не представлено.

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

При таких обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что в свою очередь, образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии с ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, ккупаемым 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, что 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.

Место совершения административного правонарушения: г. Москва, Сергея Эйзенштейна ул., д. 8.

Время совершения административного правонарушения: 19.09.2022.

При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель юридического лица поддержал доводы заявленные при составлении протокола об административном правонарушении, а именно то, что вывод комиссии по осуществлению закупок о предоставлении участником закупки (ООО «КЭСМ») недостоверных сведений был сделан правомерно и фактически подтвержден Участником в ходе исполнения договора, заключенного по результатам Закупки. Кроме того, из пояснений следует, что оценка заявок осуществлялась в строгом соответствии с требованиями документации о закупке. Вместе с тем, отсутствие жалобы на решение Комиссии Московского УФАС России от 03.10.2022 по делу № 077/07/00-14602/2022 не является согласием Киностудии с содержащимися в нем выводами. Финансирование капитального ремонта, в рамках которого было приобретено данное оборудование, осуществляется Киностудией за счет средств федерального бюджета, в строго регламентированные сроки, в связи с чем обжалование Решения привело бы к срыву сроков капитального ремонта и

невозможности предоставленной субсидии. На основании вышеизложенного представитель АО «ТПО «Киностудия имени М. Горького» просит прекратить производство по делу об административном правонарушении.

Должностное лицо антимонопольного органа критически оценивает доводы представителя юридического лица на основании следующего.

Должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что выявленные нарушения были предметом рассмотрения Комиссии Московского УФАС России при вынесении решения от 03.10.2022 № 077/07/00-14602/2022, и им дана правовая оценка. Выводы, изложенные в решении по делу № 077/07/00-14602/2022, не подлежат переоценке в рамках административного производства.

Вместе с тем, должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что решение Комиссии Московского УФАС России от 03.10.2022 № 077/07/00-14602/2022, явившееся основанием для возбуждения производства по оспариваемому делу об административном правонарушении, не было обжаловано АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького», в связи с чем оно вступило в законную силу.

Также при рассмотрении дела об административном правонарушении должностным лицом антимонопольного органа установлено, что ранее, 05.09.2022 Комиссией Московского УФАС России была рассмотрена жалоба ООО «КубаньЭлектроСпецМонтаж» на действия АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку электротехнического оборудования для ТП-3 (реестровый № 32211599895), по результатам которой вынесено решение по делу № 077/07/00-13054/2022 и выдано обязательное для исполнения предписание. Согласно данному решению в действиях Заказчика установлено нарушение ч. 6 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно п. 4 предписания по делу от 05.09.2022 № 077/07/00-13054/2022 Заказчику необходимо пересмотреть заявки на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 05.09.2022 по делу № 077/07/00-13054/2022.

Таким образом, должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что выданное предписание было направлено на устранение лишь тех нарушений, которые установлены антимонопольным органом в указанном решении.

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.

Вина АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 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 АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» административное правонарушение, не выявлены.

Обстоятельства свидетельствующие о малозначительности допущенного правонарушения АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького», не установлены.

Должностным лицом административного органа при рассмотрении дела установлено, что отсутствует существенная угроза общественным отношениям, причинение вреда или возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, а также тот факт, что АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» впервые привлекается к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

На основании изложенного, с учетом всех установленных обстоятельств по делу в их совокупности и взаимосвязи должностное лицо административного органа приходит к выводу о наличии правовых оснований для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ и замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь ст. 3.2, 4.1.1, ч. 8 ст. 7.32.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького» (ИНН: 7717149198, КПП: 771701001, ОГРН: 1037717030537, дата регистрации: 04.12.2003, адрес регистрации: г. Москва, Сергея Эйзенштейна ул., д. 8) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - АО «ТПО «Киностудия им. М. Горького»

административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 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 <...>