

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-8208/2023 об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «03» июля 2023 г.

В полном объеме постановление изготовлено «04» июля 2023 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 19.06.2023 и материалы дела об административном правонарушении № 077/04/7.32.3-8208/2023 в отношении в отношении юридического лица - ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» (ИНН: 5260230051, ОГРН: 1088607000217, КПП: 770901001, дата регистрации: 01.07.2008, юридический адрес: г. Москва, Покровский б-р, д. 3 стр. 1, ком. 22) по факту нарушений пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 4 части 3 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при проведении запросов котировок в электронной форме (реестровый №№ 32211704251, 32211693012), в присутствии представителя по доверенности от 01.01.2023 № АШ-87/д <...>, в присутствии представителя по доверенности от 01.01.2023 № АШ-3/д <...>, посредством видео-конференц-связи с использованием приложения TrueConf.

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров жалобы ООО «Сибирский тендер» на действия ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» 11.10.2022 вынесено решение по делу № 077/07/00-15203/2022 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров и выдано предписание.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС), а также на сайте электронной торговой площадки 15.09.2022 размещена информация о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по электроснабжению объектов ООО «ЛУКОЙЛ-ПЕРМЬ» от дизельных электростанций (реестровый № 32211693012) и 20.09.2022 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на техническое обслуживание и ремонт оборудования электрообогрева на объектах ООО «ЛУКОЙЛ-ПЕРМЬ» (реестровый № 32211704251).

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.

Согласно пункту 13 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключить договор по предмету: Оказание услуг по электроснабжению объектов ООО «ЛУКОЙЛ-ПЕРМЬ» от дизельных Электростанций (реестровый № 32211693012) сведения о начальной (максимальной) цене договора: 37 843 684,42 (Тридцать семь миллионов восемьсот сорок три тысячи шестьсот восемьдесят четыре) рубля 42 копейки без НДС.

Пунктом 13 Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключить договор по предмету: «Техническое обслуживание и ремонт оборудования электрообогрева на объектах ООО «ЛУКОЙЛ-ПЕРМЬ» (реестровый № 32211704251) сведения о начальной (максимальной) цене договора: 14 859 992 (Четырнадцать миллионов восемьсот пятьдесят девять тысяч девятьсот девяносто два) рубля 00 копеек без учета НДС.

В силу части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 3 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении: 1) конкурса в электронной форме в следующие сроки: а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей; б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей; 2) аукциона в электронной форме в следующие сроки: а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей; б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей; 3) запроса предложений в электронной форме не менее чем за пять рабочих дней до

дня проведения такого запроса предложений. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать пятнадцать миллионов рублей; 4) запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Таким образом, из системного толкования приведенных норм следует, что конкурентная закупка, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, проводится исключительно в электронной форме и с учетом особенностей, установленных в статье 3.4 Закона о закупках.

На основании пункта 15.5.4 Положения о закупке Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в Единой информационной системе извещение о проведении: - запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Таким образом, Законом о закупках и Положением о закупках установлено ограничение при проведении закупки путем запроса котировок в части установления НМЦ, которая не должна превышать семь миллионов рублей. Иными словами Заказчик вправе проводить конкурентную процедуру путем проведения запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства только при условии, что НМЦ не превышает семь миллионов рублей.

При рассмотрении дела № 077/07/00-15203/2022 Заказчиком даны пояснения, согласно которым им размещены закупки на срок значительно превышающий минимальный срок, установленный п. 4 ч. 3 ст. 3.4. Закона о закупках, что в свою очередь, не нарушает права и законные интересы потенциальных участников.

Также Заказчик отметил, что Закон о закупках, не содержит условий, ограничивающих Заказчика в выборе способа закупки (конкурса в электронной форме, запроса предложений или запроса котировок) в зависимости от начальной (максимальной) цены договора. Положением о закупке Заказчика установлено, что любой способ закупки может быть проведен среди субъектов малого и среднего предпринимательства при условии, что он проводится в электронном виде (пункт 3.4 Положения о закупке).

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 3 Закона о закупках, информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов: а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке; б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки.

Проведение конкурентных закупок, которые не относятся к закрытым закупкам, без

размещения извещения в единой информационной системе невозможно, поскольку именно с даты размещения извещения начинается прием заявок участников в пределах установленного в нем срока.

Законодатель в части 3 статьи 3.4 Закона о закупках устанавливает минимально возможный период проведения закупки, который начинается с даты размещения извещения и заканчивается датой истечения срока подачи заявок, который зависит от способа закупки (конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок) и от начальной цены договора (до тридцати миллионов или свыше тридцати миллионов рублей при проведении конкурса или аукциона; только до пятнадцати миллионов рублей при проведении запроса предложений; только до семи миллионов рублей при проведении запроса котировок).

Согласно пункту 4 части 3 статьи 3.4. Закона о закупках, извещение о проведении запроса котировок в электронной форме размещается в единой электронной системе не менее чем за четыре рабочих дня до дня проведения такого запроса предложений. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей. При этом, возможность размещения извещения о проведении запроса котировок в иной срок и на сумму, превышающую семь миллионов рублей не предусмотрена действующим законодательством.

Таким образом, закупка путем проведения запроса котировок допускается только при начальной цене договора не превышающей семь миллионов рублей. На основании изложенного, проведение ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» запросов котировок в электронной форме (реестровый №№ 32211704251, 32211693012), с начальной максимальной ценой договора, превышающей семь миллионов рублей, нарушает положение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 4 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках, что установлено решением Московского УФАС России от 11.10.2022 по делу № 077/07/00-15203/2022 и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ 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.

Место совершения административного правонарушения - г. Москва, Покровский б-р, д. 3, стр. 1.

Время совершения административного правонарушения - 15.09.2022, 20.09.2022.

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

В соответствии с частью 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.

Виновные действия ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» выражаются в формировании документации по закупкам в виде запросов котировок в электронной форме (реестровый №№ 32211704251, 32211693012), с начальной максимальной ценой договора, превышающей семь миллионов рублей, в нарушении положений пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 4 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках, что установлено решением Московского УФАС России от 11.10.2022 по делу № 077/07/00-15203/2022 и содержит состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Вина ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказана.

В ходе составления протокола об административном правонарушении представитель ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» отметил, что предписание Московского УФАС России по делу № 077/07/00-15203/2022 исполнено, пакет закупочных документов формировался в Пермском региональном управлении ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ».

На основании изложенного, представителем ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» заявлено ходатайство о рассмотрении вопроса о непривлечении ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» к административной ответственности. Должностное лицо антимонопольного органа оценивает данный довод критически поскольку Заказчиком не обеспечена систематическая реализация мер, направленных на предотвращение подобных нарушений.

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 ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» административное правонарушение, не выявлены.

Обстоятельства свидетельствующие о малозначительности допущенного правонарушения ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ», не установлены.

Пояснив, что ранее ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ к административной ответственности не привлекалось, представителем ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» заявлено ходатайство о замене административного штрафа на предупреждение.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Должностным лицом административного органа установлено, что ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» ранее привлекалось к административной ответственности постановлением Московского УФАС России от 29.06.2023 по делу № 077/04/7.32.3-7907/2023 об административных правонарушениях по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ с назначением административного наказания в виде предупреждения.

Основопологающим условием для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые. В контексте замены административного штрафа на предупреждение при установлении факта совершения административного правонарушения ранее антимонопольный орган не связан положениями ст. 4.6 КоАП РФ касательно срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию.

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в пункте 43 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2018), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018 (в редакции от 01.06.2022), условий, в соответствии с которыми оценка возможности применения предупреждения по последующему правонарушению зависит от наличия (вступления в силу) постановления о привлечении к административной ответственности по предшествующему правонарушению на момент совершения последующего правонарушения, ст. 3.4 и ст. 4.1.1 КоАП не предусматривают.

При этом при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению (Обзор судебной практики № 4 (2018), утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018).

На основании изложенного, должностное лицо административного органа отказывает в удовлетворении заявленного ходатайства. В соответствии с санкцией части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ сумма административного штрафа, подлежащего взысканию на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Таким образом, с учетом названных обстоятельств должностное лицо административного органа считает возможным назначить административное наказание в размере 5 000 руб. 00 коп.

Руководствуясь частью 7 статьи 7.32.3, статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» (ИНН: 5260230051, ОГРН: 1088607000217, КПП: 770901001, дата регистрации: 01.07.2008, юридический адрес: г. Москва, Покровский б-р, д. 3 стр. 1, ком. 22) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5 000 (пять тысяч) руб. 00 коп.

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.

Согласно части 1.3-3 статьи 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.

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.

В соответствии со ст. 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:

В соответствии с ч. 5 ст. 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 ч. 1 или 1.1 ст. 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 ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двухкратном 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 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 арбитражный 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.