

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 077/04/7.32.3-8492/2022

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «09» июня 2022 года

В полном объеме постановление изготовлено «09» июня 2022 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 02.06.2022 и материалы дела № 077/04/7.32.3-8492/2022, возбужденного в отношении юридического лица - **Акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация»** (далее - АО «ОПК») (ОГРН 1147746324340, ИНН 7704859803, КПП 773101001, дата регистрации 26.03.2014, место нахождения г. Москва, Верейская ул., д. 29, стр. 141) **по факту совершения действий, ответственность за которые предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя по доверенности от <...> посредством видео-конференц-связи с использованием приложения TrueConf,**

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Пензенского УФАС России 08.10.2021 жалобы ООО «Альтеза» на действия заказчика - АО «Радиозавод», организатора закупки - Акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация» (далее - АО «ОПК») при проведении конкурса в электронной форме: «0585-2021-00049 Поставка установки лазерной резки с чпу» (реестровый номер закупки 32110565103, далее - Конкурс), вынесено решение по жалобе № 058/07/3-861/2021.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС) 18.08.2021 опубликовано извещение № 32110565103 о проведении конкурса в электронной форме: «0585-2021-00049 Поставка установки лазерной резки с чпу» (реестровый номер закупки 32110565103), а также документация конкурса в электронной форме (далее - Конкурсной документацией)

Заказчиком закупки является АО «Радиозавод», организатором закупки - АО «ОПК».

Конкурс проводился на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ООО «ЭТП» (<http://etprf.ru>).

Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе, произведены «СКЗ - организатор закупок», состав которой утвержден приказом АО «ОПК» от 01.10.2020 № 251 «О создании «Специализированной закупочной комиссии - Организатор закупок» акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация».

Согласно протоколу от 09.09.2021 № 32110565103-01 на участие в закупке поступило 4 (четыре) заявки участников со следующими идентификационными номерами: 273422, 273203 (ООО «Альтеза»), 271201, 273199, по результатам рассмотрения которых к участию в Конкурсе допущено 3 участника закупки, в том числе ООО «Альтеза».

«СКЗ - организатор закупок» было принято решение произвести переторжку, допустив к участию в переторжке участников закупки, заявки которых не были отклонены по результатам рассмотрения заявок.

Из протокола от 14.09.2021 № 32110565103-02 следует, что «СКЗ - организатор закупок» по результатам оценки и сопоставления заявок в соответствии с критериями оценки (включая подкритерии оценки) и в порядке, установленными приложением № 2 к Информационной карте документации о закупке, заявке № 273203 (ООО «Альтеза») по подкритерию 2.2. «Наличие статуса производителя или официального представителя производителя» критерия оценки 2 «Квалификация участника закупки» баллов не присуждено («-»), что составляет 0 баллов. Итоговый рейтинг заявки № 273203 (с учетом коэффициента значимости критерия/подкритерия) составил 74,47 баллов.

На основании проведенной ранжировки заявок участников закупки по степени предпочтительности представленных предложений, с учетом присвоенных им итоговых баллов, ООО «Альтеза» заняло третье место. Победителем закупки признан участник с идентификационным номером 273422, заявка которого заняла первое место в ранжировке.

Согласно пункту 19 Информационной карты Конкурсной документации требование к составу заявки на участие в закупке установлены в соответствии с Приложением № 3 к Информационной карте.

В Приложении № 3 к Информационной карте «Требование к составу заявки» (далее - Приложение № 3) указано, в том числе, о предоставлении подтверждающих документов в отношении наличия статуса производителя или официального представителя производителя:

1) Подтверждающие документы для официального представителя производителя:

- заключенный с производителем договор (соглашение) на представление интересов производителя, и реализацию товаров производителя, и на принятие и удовлетворение требований в отношении товаров ненадлежащего качества, произведенных производителем.

2) Подтверждающие документы для производителя:

- подтверждением является указание участником себя в качестве производителя в техническом предложении (декларация производителя).

Указанные документы предоставляются исключительно для целей оценки и сопоставления заявок.

Образец формы заявки, установленной в подразделе 8.2 раздела 8 Конкурсной документации «Заявка (форма 2)» (далее - Подраздел 8.2) включает в себя таблицу, в том числе, п/п 2.2 следующего содержания:

п/п	Наименование оцениваемого параметра	Предложение / описание участника	Примечание (инструкция по заполнению)
2.2	наличие статуса производителя или официального представителя производителя		Указывается документы, подтверждающие наличие у участника статуса производителя или официального представителя

По результатам анализа представленных в рамках рассмотрения Пензенским УФАС России жалобы документов и информации установлено, что ООО «Альтеза» на участие в Конкурсе была подана заявка (вх. № 273203), включающая в себя заявку на аккредитацию по форме, установленной в Подразделе 8.1 Конкурсной документации, в Приложении № 3 к которой содержится дилерский сертификат («HSG LASER CO., LTD»), заявку по форме, установленной в Подразделе 8.2, а также иные документы согласно Приложению № 3.

Заявка ООО «Альтеза» по форме, установленной в Подразделе 8.2, содержит таблицу, аналогичную образцу данной формы, где в подпункте 2.2 графы «Предложение/описание участника» содержится следующая информация: *«Официальный дилер завода производителя. HSG LASER CO.,LTD Дилерский сертификат прилагается».*

Согласно положениям Конкурсной документации оценка и сопоставление заявок (оценочная стадия) и подведение итогов закупки проводится в сроки, установленные извещением и пунктом 30 Информационной карты (пункт 5.16.1).

Оценка и сопоставление заявок осуществляются в соответствии с критериями оценки (включая подкритерии оценки, а также содержание и значимость (весомость) каждого критерия/подкритерия оценки) и в порядке, установленными приложением № 2 к Информационной карте. Применение иного порядка и/или критериев оценки, кроме предусмотренных в документации о закупке, не допускается (пункт 5.16.2).

В рамках оценки и сопоставления заявок (оценочной стадии) «СКЗ - организатор закупок» осуществляет выявление среди участников закупки, прошедших отборочную стадию, победителя закупки. В целях определения победителя осуществляется ранжирование заявок по степени предпочтительности представленных предложений, присваивая участникам закупки места, начиная с первого (пункт 5.16.3).

Оценка и сопоставление заявок производится «СКЗ - организатор закупок» только на основании анализа представленных в составе заявок документов и сведений (пункт 5.16.4).

Пунктом 2.2. «подкритерий № 1 - наличие статуса производителя или официального представителя производителя» Порядка оценки и сопоставления заявок (Приложение № 2 к Информационной карте) определены подтверждающие документы для официального представителя производителя: заключенный с производителем договор (соглашение) на представление интересов производителя, и реализацию товаров производителя, и на принятие и удовлетворение требований в отношении товаров ненадлежащего качества, произведенных производителем.

Требование о необходимости представления документа, подтверждающего наличие статуса официального представителя производителя, в качестве приложения к заявке по форме, установленной в Подразделе 8.2, являющейся одной из составляющих заявки на участие в закупке, Конкурсной документацией, в том числе, Приложениями № 2 и № 3, образцом формы заявки, установленной в Подразделе 8.2, не предусмотрено.

Заявленные в ходе рассмотрения Пензенским УФАС России доводы представителей Заказчика и Организатора закупки о том, что дилерский сертификат не мог быть оценен «СКЗ - организатор закупок» при оценке и сопоставлении заявок участников закупки, поскольку представлен в качестве приложения к заявке на аккредитацию, которая не входит в состав заявки на участие в Конкурсе и подается исключительно для аккредитации специализированной организацией поставщиков в соответствии с пунктом 6.7 Положения о закупках, не могут быть приняты как соответствующие положениям Конкурсной документации.

Как установлено пунктом 5.16.4 Конкурсной документации оценка и сопоставление заявок Закупочной комиссией производится только на основании анализа представленных в составе заявок документов и сведений.

Состав заявки определен в Приложении № 3 к Информационной карте, согласно которому заявка на участие в закупке включает в себя, в том числе, заявку на аккредитацию, в составе которой ООО «Альтеза» приложен дилерский сертификат.

Также, на наличие дилерского сертификата в составе заявки ООО «Альтеза» на участие в закупке указывает информация «Дилерский сертификат прилагается», содержащаяся в графе «Предложение/описание участника» пункта 2.2 таблицы заявки ООО «Альтеза», заполненной по форме Подраздела 8.2.

Кроме того, согласно скриншотам из личного кабинета Организатора закупки на ЭТП ООО «ЭТП» следует, что поступившая от ООО «Альтеза» заявка на участие в закупке содержит в виде отдельного файла в формате «pdf» сертификат дилера как приложение 3 к аккредитации, заявка на которую включена в состав заявки на участие в Конкурсе.

Таким образом, в составе заявки ООО «Альтеза» на участие в закупке, сформированной в соответствии с Приложением № 3, представлен документ, подтверждающий наличие статуса официального представителя производителя - дилерский сертификат.

Пунктом 2.2 Приложения № 2 к Информационной карте определен Порядок оценки по подкритерию «Наличие статуса производителя или официального представителя производителя»:

- Наличия статуса производителя или официального представителя производителя не подтверждено - $K_i = 0$ баллов
- Наличие статуса производителя или официального представителя производителя подтверждено - $K_i = 100$ баллов.

C_2 , = $K_i \times KЗП$, где:

C_2 - значение в баллах по подкритерию, скорректированное с учетом значимости по подкритерию.

K_i - предложение по подкритерию участника закупки, заявка которого оценивается;

$KЗП$ - коэффициент значимости подкритерия.

Исходя из изложенного, присуждение заявке ООО «Альтеза» по подкритерию «Наличие статуса производителя или официального представителя производителя» при наличии в составе заявки на участие в закупке дилерского сертификата 0 (ноль) баллов является необоснованным и противоречащим установленному конкурсной документацией порядку оценки и сопоставления заявок.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 **Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, 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.

Нарушение «СКЗ - организатор закупок» порядка оценки заявки ООО «Альтеза» по рассматриваемому подкритерию, привело к нарушению пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, действия «СКЗ - организатор закупок» выразились в нарушении требований частей 1, 6 статьи 3 Закона о закупках, что нашло отражение в решении Пензенского УФАС России от 08.10.2021 по жалобе № 058/07/3-861/2021 и образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за 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, влекущая 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 определено по месту составления протокола от 14.09.2021 № 32110565103-02 - г. Москва.

Временем совершения административного правонарушения является **14.09.2021**.

До составления протокола об административном правонарушении от АО «ОПК» поступили пояснения, согласно которым АО «ОПК» выступило организатором закупки в интересах АО «Радиозавод» на основании раздела 4.2 Единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее - Положения о закупке), приказом АО «Радиоэлектроника» от 30.06.2020 № 187 и Агентского договора от 10.09.2020 № Э2229/2020/100920.

В соответствии с указанными документами АО «ОПК» надлежащим образом выполнило свои полномочия, предусмотренные договором, и Положением о закупке: утвердило состав «СКЗ - организатор закупок», а также утвердило документацию о проведении конкурса в электронной форме «0585-2021-00049 Поставка установки лазерной резки с чпу».

Оценку поступивших заявок на участие в закупке осуществляла Специальная закупочная комиссия-организатор закупки, что подтверждается протоколом от 14.09.2021 № 32110565103-02.

В соответствии с Положением о закупке как организатор закупки АО «ОПК» полномочиями по оценке и сопоставлению заявок участников закупки не наделено.

АО «ОПК» как организатор закупки не предъявляло к участнику закупки требований и не осуществляло оценку его заявки по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке, а соответственно, не нарушало требований части 6 статьи 3 Закона о закупках и его действиях отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что законодательством Российской Федерации закреплен принцип двусубъектной ответственности, выразившийся в закреплении в КоАП РФ возможности сочетания административной ответственности юридических и должностных лиц за нарушение порядка осуществления закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Деятельность юридического лица проявляется через деятельность его должностных лиц, в связи с чем в случае совершения должностным лицом административного правонарушения в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей к административной ответственности привлекается также соответствующее юридическое лицо.

В ходе рассмотрения дела от представителя АО «ОПК» по доверенности<...> поступили пояснения, согнало которым лицо не только надлежащим образом исполнило свои обязанности по утверждению закупочной документации и созданию закупочной комиссии, но и обеспечило надлежащее материально-техническое обеспечение работы закупочной комиссии, никаких технических сбоев, которые являлись бы причиной неполучения (неучета) секретарем закупочной комиссии представленных ООО «Альтеза» документов установлено не было. Контроль АО «ОПК» как организатором закупки принятых закупочной комиссией решений являлся бы в данном случае нарушением принципов равноправия справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленных в статье 3 Закона о закупках.

Кроме того, представителем АО «ОПК» по доверенности заявлено ходатайство о признании данного деяния малозначительным в связи с тем, что в случае учета дилерского сертификата, приложенного участником закупки ООО «Альтеза», при проведении процедуры оценки и сопоставления заявок, рейтинг его заявки по критерию оценки «Квалификация участника закупки» составил бы 11,60 баллов, а итоговый рейтинг заявки Общества - 80, 47 баллов, то есть заявке ООО «Альтеза» присуждено бы было 2-е место. Следовательно, наличие в составе заявки ООО «Альтеза» дилерского сертификата не могло повлиять на выбор победителя процедуры закупки.

Должностное лицо административного органа, изучив представленные доводы, отмечает, что совершение юридическим лицом действий по созданию комиссии и утверждению закупочной документации, а также обеспечению материально-технических условий работы комиссии являются его обязанностями, исходя их статуса юридического лица как организатора закупки.

При этом с учетом сложившегося порядка оценки заявок, можно прийти к выводу, что члены созданной комиссии не более чем основываются на документах и сведениях о составе каждой заявки, представленными секретарем комиссии, что фактически нивелирует принятие членами комиссии объективных решений относительно оценки и сопоставления таких заявок.

Таким образом, должностное лицо административного органа, отмечает, что сложившийся алгоритм оценки заявок участников не может рассматриваться в качестве достаточных мер, направленных на обеспечение юридическим лицом требований законодательства о закупках.

Вместе с тем, оценивая установленные по делу обстоятельства в совокупности и взаимосвязи, должностное лицо административного органа приходит к выводу о возможности удовлетворить заявленное ходатайство о прекращении производства по делу в связи с малозначительностью, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановлению Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

На основании пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству, поэтому, оценивая правонарушение, характер содеянного и его общественную опасность, надлежит соотносить также и с реальным экономическим благосостоянием государства, общества и правонарушителя в определенный период времени.

В рассматриваемом случае, учитывая пояснения лица, касающиеся подачи заявки ООО «Альтеза» на участие в Конкурсе, и её последующей оценки членами «СКЗ - организатор закупок», тот факт, что допущенное членами комиссией нарушение не повлияло на права и законные интересы ООО «Альтеза», по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении принято решение о прекращении производства в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

На основании вышеизложенного должностное лицо административного органа приходит к выводу о возможности прекращения производства по делу № 077/04/7.32.3-8492/2022 об административном правонарушении в отношении АО «ОПК» на основании статьи 2.9 КоАП РФ.

Прекращение производства по делу № 077/04/7.32.3-8492/2022 в связи с малозначительностью совершенного правонарушения осуществлено в настоящем случае исходя из конкретных фактических обстоятельств дела, в связи с чем выводы должностного лица административного органа, положенные в основу такого решения, не подлежат расширительному толкованию с распространением на иные дела об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 2.4, 2.9, частью 8 статьи 7.32.3, статьями 23.48, 23.66, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу № 077/04/7.32.3-8492/2022 об административном правонарушении, возбужденному в отношении юридического лица - **Акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация» (далее - АО «ОПК»)** (ОГРН 1147746324340, ИНН 7704859803, КПП 773101001, дата регистрации 26.03.2014, место нахождения г. Москва, Верейская ул., д. 29, стр. 141) в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

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, либо в районный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.