

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-7574/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «24» июля 2024 г.

г. Москва

В полном объеме постановление изготовлено «26» июля 2024 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.05.2024, поступившее из прокуратуры Южного административного округа г. Москвы, и материалы дела № 077/04/7.32.3-7574/2024 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (ИНН 7728589190, ОГРН 1067746819194, КПП 772401001, дата присвоения ОГРН: 17.07.2006, зарегистрировано по адресу: г. Москва, ш. Каширское, д.22, к.3), 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 АО «НТЦ ФСК ЕЭС» по доверенности от 10.11.2023 № 93-23 <...>, без участия представителя прокуратуры Южного административного округа г. Москвы, посредством видеоконференц-связи с использованием программного обеспечения TrueConf,

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой Южного административного округа г. Москвы проведена проверка в отношении АО «НТЦ ФСК ЕЭС» соблюдения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Кроме того, 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) 31.08.2023 жалобы ООО ТК «ЯН» на действия АО «НТЦ ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) вынесено решение по делу № 077/07/00-11514/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> Заказчиком 27.07.2023 опубликовано извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиционных услуг по транспортировке комплектного вентильного устройства КВУ-3-3000 УХЛ1 для УШРТ-25000/110 УХЛ1 (ПС 110 кВ Хандыга) (реестровый № 32312621485) с ценой договора 5 861 380,00 руб.

Согласно 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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В силу 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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Пунктами 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

По результатам оценки заявки Заявителя из представленных 5 договоров Заказчиком к оценке принято 2 договора, 3 договора (от 08.08.2021 № 0808/21, от 01.06.2021 № 0106/21, от 01.07.2021 № 35) не приняты к оценке. В связи с чем Заявителю по критерию «Опыт выполнения транспортно-экспедиционных услуг за последние три года» начислено 16,00 баллов.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что основанием для не принятия к оценке 2 договоров от 08.08.2021 № 0808/21 и от 01.06.2021 № 0106/21 послужило отсутствие в договорах и в приложениях к ним стоимость работ (услуг), что в соответствии с пунктом 4 Приложения №1 к части II «Информационная карта закупки» документации о закупке не позволяет членам Закупочной комиссии оценить исполнение договора (контракта), в частности его объем, основываясь только на актах выполненных работ для расчета бальной оценки.

Относительно оценки договоров от 08.08.2021 № 0808/21 и от 01.06.2021 № 0106/21, Комиссией установлено следующее.

Так, пунктом 4.1 указанных договоров предусмотрено, что размер оплаты за перевозку и выполнение связанных с перевозкой операций и услуг определяется в заявках на перевозку. Расчет производится по окончании выполнения перевозки на основании Актов выполненных работ и счетов в течение 30 календарных дней.

Из чего следует, что указанные договоры являются рамочными.

В соответствии с пунктом 1 статьи 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Таким образом, в рамочном договоре необязательно указывать существенные условия сделок, которые будут совершать на его основании, к которым, в том числе относится цена договора.

Между тем в соответствии с пунктом 1 статьи 801 ГК РФ по договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента-грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия отметила, что цена рамочного договора не является существенным условием.

Вместе с тем, согласно условиям представленных Заявителем договоров от 08.08.2021 № 0808/21 и от 01.06.2021 № 0106/21 оплата услуг определяется в заявках на перевозку.

При этом, Заявителем в составе заявки представлены акты выполненных работ по договору от 08.08.2021 № 0808/21 на сумму 4 670 000 рублей, по договору от 01.06.2021 № 0106/21 1 на сумму 4 600 000 рублей, что полностью соответствует требованиям Закупочной документации в отношении стоимости договора, а также свидетельствует об исполнении договора.

В свою очередь, Заказчиком не представлено доказательств неисполнения указанных договоров в полном объеме.

Вместе с тем Комиссия критически оценивает доводы Заказчика о неуказании в договорах стоимости работ (услуг), поскольку данное требование не установлено в Закупочной документации.

В данном случае представленные Заявителем договоры от 08.08.2021 № 0808/21 и от 01.06.2021 № 0106/21 соответствовали требованиям Закупочной документации, а Заказчик, в свою очередь проводил оценку заявки Заявителя на основании документов, которые не предусмотрены Закупочной документацией, что нарушает требования ч. 6 ст. 3 Закона о закупке,

Таким образом, действия АО «НТЦ ФСК ЕЭС» нарушают п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 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 настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

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.

Таким образом, действия юридического лица - АО «НТЦ ФСК ЕЭС» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена 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, 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.

Время совершения административного правонарушения - 17.08.2023.

До рассмотрения дела об административном правонарушении в адрес Московского УФАС России поступили возражения представителя АО «НТЦ ФСК ЕЭС», где отмечено, что с решением Московского УФАС России не согласны, кроме того, отмечено, что прокуратура не может подменять полномочия Московского УФАС России в рамках рассмотрения дела и вынесения решения о привлечении юридического лица к административной ответственности, что закреплено КоАП РФ.

Также, представитель обратил внимание на то, что антимонопольным органом не указано в чем конкретно выразилось нарушение Закона о закупках и обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения не выдавалось.

Должностное лицо антимонопольного органа отмечает, что выявленные нарушения были предметом рассмотрения Комиссии Московского УФАС России при вынесении решения от 31.08.2023 № 077/07/00-11514/2023, и им дана правовая оценка. Данное решение в установленном порядке не обжаловалось, вступило в законную силу. Выводы, изложенные в решении по делу № 077/07/00-11514/2023, не подлежат переоценке в рамках административного производства.

Должностное лицо антимонопольного органа также считает необходимым отметить, что согласно материалам дела основанием для возбуждения дела об административном правонарушении послужило решению Комиссии Управления от 31.08.2023 № 077/07/00-11514/2023. Указанное подтверждается в том числе наличием в материалах дела номера решения Комиссии Управления. Решение от 31.08.2023 № 077/07/00-11514/2023 публично размещено в базе решений ФАС России.

В связи с чем выводы прокуратуры Южного административного округа г. Москвы о наличии в действиях закупочной комиссии нарушения ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ выразившиеся в оценке рамочных договоров от 08.08.2021 № 0808/21 и от 01.06.2021 № 0106/21, которые соответствовали требованиям документации, с нарушением порядка оценки заявки ООО ТК «ЯН», подтверждаются материалами дела.

Кроме того, в соответствии со ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ Дело об административном правонарушении считается возбужденным с момента: 3) составления протокола об административном правонарушении или вынесения прокурором постановления о возбуждении дела об административном правонарушении. В указанном случае дело об административном правонарушении возбуждено посредством вынесения прокуратурой Южного административного округа г. Москвы постановления о возбуждении дела в отношении АО «НТЦ ФСК ЕЭС».

Согласно ч. 1 ст. 28.3 КоАП РФ федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 1, 3 - 9 статьи 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5, статьей 19.7.2-1 настоящего Кодекса.

В соответствии с ч. 1 ст. 29.9 КоАП РФ По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено постановление:

- 1) о назначении административного наказания;
- 2) о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Таким образом, завершение рассмотрения дела об административном правонарушении осуществляется посредством вынесения соответствующего постановления, указанного ч. 1 ст. 29.9 КоАП РФ.

Факт не выдачи предписания об устранении нарушения не свидетельствует об

отсутствии состава административного правонарушения, а указывает на необходимость устранения допущенного нарушения Закона о закупках. Частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена ответственность за 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. Следовательно, положения ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ предусматривают ответственность юридического лица и должностных лиц Заказчика, осуществляющих оценку заявок участников закупки.

Вина АО «НТЦ ФСК ЕЭС» заключается в непринятии всех зависящих от Общества мер по соблюдению требований действующего законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, при наличии реальной возможности обеспечить выполнение требований законодательства в данной сфере.

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

Должностным лицом административного органа при рассмотрении дела установлено, что АО «НТЦ ФСК ЕЭС» 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 «НТЦ ФСК ЕЭС» (ИНН 7728589190, ОГРН 1067746819194, КПП 772401001, дата присвоения ОГРН: 17.07.2006, зарегистрировано по адресу: г. Москва, ш. Каширское, д.22, к.3) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - АО «НТЦ ФСК ЕЭС» 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

<...>