

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-11135/2021

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «12» июля 2021 г.

В полном объеме постановление изготовлено «13» июля 2021 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве XXXXXX, рассмотрев протокол от 28.06.2021 и материалы дела № 077/04/7.32.3-11135/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» (ИНН: 7707072637, ОГРН: 1027739123224, дата регистрации: 23.09.1993, место нахождения: г. Москва, Миусская ул., д. 9) по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившихся в несоблюдении требований к содержанию извещения о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг по закупкам с реестровыми №№ 32009811717, 32009811719, что образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» по доверенности от 27.01.2021 № 27 XXXXXX, в присутствии представителя по доверенности от 12.01.2021 № 03 XXXXXX, в присутствии представителя по доверенности от 12.01.2021 № 04 XXXXXX по видео-конференц-связи с использованием программного обеспечения TrueConf.

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России 15.01.2021 жалобы ООО «МедСис» на действия ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» при проведении аукционов в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по капитальному ремонту лаборатории № 77 Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева и лабораторий №№ 161, 161а Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева (реестровые №№ 32009811719, 32009811717) (далее - Закупка), вынесено решение по делу № 077/07/00-23561/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров и выдано обязательное для исполнения предписание. На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) 16.12.2020 Заказчиком опубликованы извещения и документации о проведении аукционов в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по капитальному ремонту лаборатории № 77 Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева и лабораторий №№ 161, 161а Миусского комплекса РХТУ им. Д.И. Менделеева (далее - Аукционные документации) с начальной (максимальной) ценой контракта 18 249 275,80 руб. (реестровый № 32009811719) и 9 508 101,17 руб. (реестровый № 32009811717) (далее

- Аукционы). Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также - Положение о закупках), размещено в ЕИС. Установлено, что Заказчиком в Аукционных документах неправомерно установлены требования о необходимости представления в составе первых частей заявок на участие в закупках конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документах, а также иной информации о товаре. Также ООО «МедСис» указывает на неисполнимость требований Аукционных документов в части невозможности одновременного соблюдения требований Заказчика и действующих нормативных документов. Должностное лицо административного органа при рассмотрении дела от 15.01.2021 № 077/07/00-23561/2020 приходит к выводу, что требования Заказчика сформированы таким образом, что участники Аукционов могут ошибиться и предоставить значение иное, отличное от требований Аукционных документов, которые, в свою очередь, вводят участников Аукционов в заблуждение. В соответствии с пунктом 12 Информационной карты Аукционов первая часть заявки на участие в Аукционах должна содержать: 1) Согласие участника аукциона в электронной форме на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме, при проведении такого аукциона на выполнение работ. 2) Конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование товара, наименование страны происхождения товара, сведения о производителе (наименование с указанием организационно-правовой формы). Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Во исполнение приведенной нормы права Заказчиком разработаны и утверждены Аукционные документы, в которых им предъявлены требования к функциональным и техническим характеристикам товаров, подлежащих использованию при выполнении работ, являющихся предметом Аукционов. В соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно в описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки. Документация о проведении закупки,

являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком. В этой связи представляется возможным сделать вывод, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом Заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования к участникам закупки. Способ же изложения требований, допущенный Заказчиком в настоящем деле, в том числе Инструкция по заполнению заявки, не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участниками Аукционов ошибок при заполнении заявки. Между тем, подобное составление Аукционных документаций вводит участников Аукционов в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, а также формы предоставления значений, предоставляя Заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах. Кроме того, должностное лицо административного органа отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. В связи с чем требования Заказчика о подробном описании в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химического состава и (или) компонентов товара и (или) показателей технологии производства, испытаний товара и (или) показателей, значения которых становятся известными только при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке. Названный правовой подход, изложенный в пункте 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, поддержан Верховным Судом РФ в решении от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287, в котором Суд указал, что желание заказчика требовать от участника закупки подробного описания в заявке различных показателей значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 Закона о контрактной системе. Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей товара, в частности в отношении которого заказчиком установлены неизменяемые показатели, равно как и отклонение такого участника ввиду неуказания им таких показателей не только напрямую противоречит требованиям Закона о закупках, не соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2- П) и стабильности публичных правоотношений, но и противоречит законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (пункт 5 статьи 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ), поскольку подобное требование не только является бесполезным дублированием требований аукционной документации (предлагаемого к поставке товара не станет внезапно больше, нежели требуется заказчику, и у такого товара не появятся иные показатели в

части веса и формы упаковки, если участником дано согласие на предъявленные заказчиком в этой части требования) и беспричинно усложняет процесс заполнения заявки, но и в принципе оставляет разрешение вопроса о допуске той или иной заявки к участию в аукционе на исключительное субъективное усмотрение заказчика (который единолично разрешает вопрос достаточности ему согласия участника или необходимости указания им конкретных показателей своего товара). Пунктом 1.5.3 Технического задания предусмотрены требования к материалам и оборудованию, применяемым при выполнении работ: - подрядчик выполняет работы своими материалами и оборудованием. При выполнении работ подрядчик должен применять современные строительные, отделочные материалы и другие установочные изделия российского и импортного производства. Подрядчик несет ответственность за соответствие используемых материалов государственным стандартам и техническим условиям, за достоверность сведений о стране происхождения, за сохранность всех поставленных для реализации договора материалов и оборудования до сдачи готового объекта, - используемые материалы и оборудование должны иметь сертификаты, которые Подрядчик прилагает в виде заверенных подрядчиком копий (оттиск печати и подпись уполномоченного лица) (при наличии таковых у подрядчика, так же в случаях, если это установлено законодательством РФ), - в сертификатах соответствия продукции требованиям технических регламентов на используемые материалы и устанавливаемое оборудование, должны содержаться сведения, согласно приказа Министерства промышленности и энергетики РФ от 22.03.2006 № 53 «Об утверждении формы сертификата соответствия продукции требованиям технических регламентов» (с изменениями и дополнениями) и такой сертификат должен быть с действующим на момент окончания работ сроком действия, - подрядчик обязан использовать материалы и оборудования, отвечающие требованиям технического задания и нормативной, технической документации, требованиям технических регламентов, несоблюдение настоящего требования является существенным нарушением требований к качеству результата работ, существенным нарушением требований к качеству товара, существенным нарушением требований договора. Соответственно выражение согласия участником Аукционов на поставку товара в соответствии с характеристиками, установленными Заказчиком в Аукционных документах не приводит к несоблюдению его потребности или возможности закупки товара, неудовлетворяющего его потребности. Кроме того, пунктом 3.1 Проекта договора установлено, что качество работ должно соответствовать требованиям, предъявляемым при проведении работ соответствующего рода, соответствовать требованиям Заказчика к внешнему виду, соответствовать потребностям Заказчика и быть пригодным для обычного использования результата работ такого вида. Работы должны проводиться в соответствии с установленными законодательством Российской Федерации требованиями к выполнению такого вида работ и Технического задания (Приложение 1). В этой связи должностное лицо административного органа обращает внимание, что в целях обеспечения конкуренции на торгах заказчику в документации достаточно предусмотреть возможность участникам закупки выразить свое согласие на поставку товара с качественными характеристиками, определенными им в Аукционных документах, и не предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены Заказчиком в документах. Указанное изменение сократит возможность допущения участниками закупки ошибок в части заполнения ими характеристик товаров, подлежащих поставке, поскольку потребность заказчика уже определена им путем

формирования требований к товарам посредством описания качественных характеристик в Аукционной документации, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия). При этом должностное лицо административного органа отмечает, что отсутствие в составе заявки участника печатной формы согласия на выполнение работ в соответствии с требованиями Технического задания не свидетельствует о том, что участниками такого согласия выражено не было, поскольку, направляя свою заявку на участие в процедуре закупки, участник конклюдентно соглашается со всеми требованиями закупочной документации. Кроме того, такое согласие предоставляется участниками с помощью программно-аппаратных средств электронной торговой площадки. Вышеизложенный вывод должностного лица административного органа также подтверждается протоколом № 1-151ЭА-223/2020 рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 30.12.2020, в соответствии с которым 6 участников Аукциона отклонены от участия, в связи с несоответствием конкретных показателей, подлежащих использованию товаров. На основании изложенного, должностное лицо административного органа установило, что действия ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» выразились в нарушении требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что также нашло отражение в решении Московского УФАС России от 15.01.2021 по делу № 077/07/00-23561/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров. В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - 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. Согласно части 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. Таким образом, виновные действия юридического лица – ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» состоят в непринятии всех зависящих от него мер, направленных на исполнение требований законодательства о закупках, и выразились в несоблюдении требований к содержанию Аукционных документаций, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Согласно части 7 статьи 7.32.3 КоАП 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, ул. Миусская, д. 9. Временем совершения административного правонарушения является дата размещения Аукционной документации в ЕИС - 16.12.2020. При рассмотрении дела представители ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» просили заменить административное наказание в виде административного штрафа на административное наказание в виде предупреждения на основании того, что ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева»

является некоммерческой организацией, отсутствует существенная угроза общественным отношениям, причинение вреда или возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, а также просили учесть, что юридическое лицо впервые привлекается к административной ответственности. При рассмотрении дела должностным лицом административного органа установлено, что ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» является некоммерческой организацией. В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся некоммерческими организациями, субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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. Кроме того, должностное лицо административного органа отмечает, что ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» впервые привлекается к административной ответственности по ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ, установленное нарушение не является многоэпизодным, в результате совершенного административного правонарушения не причинен вред жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также отсутствует имущественный ущерб. На основании изложенного, 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. 7 ст. 7.32.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» (ИНН: 7707072637, ОГРН: 1027739123224, дата регистрации: 23.09.1993, место нахождения: г. Москва, Миусская ул., д. 9) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ. 2. Назначить юридическому лицу – ФГБОУ ВО «РХТУ им. Д.И. Менделеева» административное наказание в виде предупреждения. 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 районный 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.

Заместитель руководителя XXXXXX