

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-12321/2021

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «27» июля 2021 г.

В полном объеме постановление изготовлено «30» июля 2021 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14.07.2021 и материалы дела № 077/04/7.32.3-12321/2021, возбужденного в отношении юридического лица - ФГБУ «РАН» (ОГРН 1027739820393; ИНН 7725092435; КПП 772501001; дата регистрации: 18.12.2002; место нахождения: г. Москва, Ленинский проспект, д. 14) по факту нарушений требований п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 10 ст. 4, п. 6.1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при утверждении документации на проведение открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку и замену инженерно-технического оборудования в здании, используемом РАН и расположенном по адресу: г. Москва, Ленинский проспект, д. 32а (реестровый № 32009875787), 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 ФГБУ «РАН» по доверенности от 22.07.2021 № 2-10123-1615/1140 <...> посредством видео-конференц-связи с использованием приложения TrueConf.

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России 28.01.2021 жалобы ООО «Оптима» на действия ФГБУ «РАН» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку и замену инженерно-технического оборудования в здании, используемом РАН и расположенном по адресу: г. Москва, Ленинский проспект, д. 32а (реестровый № 32009875787), вынесено решение по делу № 077/07/00-1007/2021 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> (далее - ЕИС) 31.12.2020 Заказчиком опубликовано извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на закупку и замену инженерно-технического оборудования в здании, используемом РАН и расположенном по адресу: г. Москва, Ленинский проспект, д. 32а (реестровый № 32009875787) (далее - Документация) с начальной (максимальной) ценой контракта 411 061 020 ,00 руб. Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также - Положение о закупках) размещено ЕИС. 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 разработана и утверждена Аукционная документация, в которой им предъявлены требования к функциональным и техническим характеристикам товаров. 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. Согласно пункту 11.2 Информационной карты первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать: 1) согласие участника электронного аукциона на закупку и замену инженернотехнического оборудования в здании на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе; 2) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Заполняется Раздел V. Рекомендуемая форма для заполнения первой части заявки (приложен отдельным файлом «Требования к товару.docx»); 3) наименование страны происхождения товара. При этом должностное лицо административного органа отмечает, что Документация, 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. Должностное лицо административного органа отмечает, что положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. Предъявление к участнику закупки требований о представлении в составе своей заявки конкретных показателей товара, 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). При этом должностное лицо административного органа отмечает, что способ изложения требований, допущенный Заказчиком, в том числе инструкции по заполнению заявки (далее - Инструкция), не позволяет идентифицировать надлежащую потребность Заказчика и, как следствие, провоцирует допущение участником Конкурса ошибок при заполнении заявки. Также 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 товаров с качественными характеристиками, определенными им в Документации, и не предусматривать обязанность по заполнению участниками закупки конкретных характеристик, которые уже и так определены Заказчиком в документации. 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 Документации, которые могут быть воспроизведены участниками закупки посредством копирования (или предоставления согласия). В соответствии с Инструкцией первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе, конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии), а также страну происхождения товара. Ответственность за достоверность сведений о конкретных показателях используемого товара, товарном знаке (его словесном обозначении), знаке обслуживания, фирменном наименовании, патентах, полезных моделях, промышленных образцах, наименовании места происхождения товара, указанного в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме, несет участник закупки. Участник закупки представляет в любой удобной форме или по форме, рекомендованной Заказчиком (РАЗДЕЛ V. РЕКОМЕНДУЕМАЯ ФОРМА ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ ПЕРВОЙ ЧАСТИ ЗАЯВКИ), информацию о конкретных показателях товара (материала), поставляемого при выполнении работ, оказании услуг, соответствующих значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме и подлежащих проверке заказчиком при приемке товара, выполненных работ. Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено Документацией (далее - Сведения о товаре) должны содержать значения параметров товара, в соответствии с которыми заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании услуг. Все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ, СанПин, СНИП и т.д.: (перечисление ГОСТ, СанПин, СНИП и т.д. (при необходимости). Перечисление ГОСТ, СанПин, СНИП и т.д. осуществляется Заказчиком с указанием соответствующих пунктов наименований товаров, содержащихся в Сведениях о товаре. Участник закупки представляет информацию о конкретных показателях поставляемых товаров (материалов, оборудования), а также товаров (материалов, оборудования), поставляемых при выполнении работ, соответствующих значениям, установленным документацией о

закупке и подлежащих проверке заказчиком при приемке товара. Сведения о качественных и(или) функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товаров, поставляемых при выполнении работ, должны содержать значения конкретных параметров товаров, в соответствии с которыми заказчик осуществляет приемку товаров и приемку выполнения работ. Все предлагаемые товары должны соответствовать нормативным документам, в том числе их обязательным и рекомендуемым приложениям: ГОСТ 33966.1-2016 - п. 1, 2; СП 112.13330.2011 - п. 3, 4, 13, 5, 6, 9, 7, 8, 10, 11, 12, 14. Соответственно выражение согласия участником закупки на поставку товара в соответствии с характеристиками, установленными Заказчиком в Документации, не приводит к несоблюдению его потребности или возможности поставки товара, неудовлетворяющего его потребности. Вместе с тем, Заказчиком предъявлено требование о необходимости соответствия ГОСТ, СанПин и СНиП. Должностное лицо административного органа также отмечает, что на участие в Закупке была подана одна заявка. Таким образом, действия ФГБУ «РАН» выразились в нарушении требований п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 1 ч. 10 ст. 4, п. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, что также нашло отражение в решении Московского УФАС России от 28.01.2021 по делу № 077/07/00-1007/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров и образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). 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 - ФГБУ «РАН» состоят в непринятии всех зависящих от него мер, направленных на исполнение требований законодательства о закупках, и выразились в несоблюдении требований к содержанию Документации, 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, Ленинский проспект, 14. Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения Документации - 02.03.2021. При рассмотрении дела об административном правонарушении представитель ФГБУ «РАН» по доверенности факт совершения административного правонарушения признал. Виновные действия юридического лица - ФГБУ «РАН» состоят в утверждении Документации с нарушением требований п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 10 ст. 4, п. 6.1 ст. 3 Закона о закупках. Обстоятельств, свидетельствующих о

невозможности соблюдения ФГБУ «РАН» требований п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 10 ст. 4, п. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, не установлено. Вина юридического лица - ФГБУ «РАН» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 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. В соответствии с частью 1 статьи 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 частью 2 статьи 3.4 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. Как следует из п. 2 устава ФГБУ «РАН», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 19 ноября 2007 г. № 785, Российская академия наук является некоммерческой научной организацией, созданной в форме государственной академии наук. Кроме того, должностное лицо административного органа отмечает, что ФГБУ «РАН» впервые привлекается к административной ответственности, 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 ч. 7 ст. 7.32.3, ст.-ст. 3.4, 4.1, 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ФГБУ «РАН» (ОГРН 1027739820393; ИНН 7725092435; КПП 772501001; дата регистрации: 18.12.2002; место нахождения: г. Москва, Ленинский проспект, д. 14) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ. 2. Назначить юридическому лицу - ФГБУ «РАН» административное наказание в виде предупреждения. 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, в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Согласно части 1 статьи 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 <...>