

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-9575/2023 об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «31» июля 2023 г. г. Москва

В полном объеме постановление изготовлено «31» июля 2023 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее — Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 17.07.2023 и материалы дела № 077/04/7.32.3-9575/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - АО «Почта России» (ОГРН: 1197746000000, ИНН: 7724490000, КПП: 771401001, дата присвоения ОГРН: 01.10.2019, место нахождения: г. Москва, 3-я Песчаная ул., д. 2А), по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие представителя АО «Почта России».

Московским УФАС России по адресу регистрации АО «Почта России» направлено определение от 17.07.2023 № ФК/30028/23 о назначении времени и места рассмотрения дела № 077/04/7.32.3-9575/2023 об административном правонарушении.

По данным «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» на дату рассмотрения дела об административном правонарушении для отправления «80095486157146» зарегистрирован статус «Вручение адресату 26 июля 2023, 15:21 125252, Москва».

Таким образом, Московским УФАС России приняты исчерпывающие меры, направленные на обеспечение процессуальных прав АО «Почта России», предусмотренные КоАП РФ, в связи с чем, препятствий для рассмотрения дела об административном правонарушении в отсутствие представителя АО «Почта России» не усматривается.

### УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) 19.10.2022 жалобы ИП Поленикова И.Ю. на действия АО «Почта России» (далее - Заказчик) вынесено решение по делу № 077/07/00-15523/2022 о нарушении законодательства об осуществлении закупок при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право выполнения работ по замене оконных блоков в Благовещенском МСЦ и коммерческом складе, расположенных по адресу: Амурская область, г. Благовещенск, ул. Пионерская, 27 (Закупка № 32211725229) (далее — Аукцион).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, признании открытого аукциона в электронной форме несостоявшимся от 10.10.2022 № SBR035- 220008017700171/ 32211725229 (278-

ОА/2022-1) заявку Заявителя отклонили на основании отсутствия конкретных показателей товара, в соответствии с табл. 5.1 «Товары, используемые при выполнении работ» ч. 3 «Техническая часть документации».

На заседании Комиссии Заказчик пояснил следующее. В соответствии с пунктом 3.4.1 частью II. «Информационная карта» Закупочной документации, первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение в отношении предмета закупки:

- согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭП);
- конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии). Данная информация включается в заявку в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации (сведения предоставляются по форме участника аукциона).

В соответствии с пунктом 3.3.9 Части I Закупочной документации описание участником аукциона поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, описание выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик осуществляется в соответствии с Частью VI аукционной документации. Частью VI Закупочной документации установлено, что участник закупки представляет в любой удобной форме информацию о конкретных показателях товара (материала), товара, используемого при выполнении работ, оказании услуг, соответствующих значениям, установленным аукционной документацией и подлежащих проверке Заказчиком при приемке товара, выполненных работ, оказанных услуг, а также товарном знаке (при наличии), наименовании страны происхождения товара. Сведения о качественных, технических характеристиках товара (материала), товара (материала), используемого при выполнении работ, оказании услуг, его эксплуатационных, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией о закупке (далее – Сведения о товаре) должны содержать значения параметров товара в соответствии с которыми Заказчик осуществляет приемку товара при выполнении работ, оказании услуг. Участнику закупки необходимо указывать конкретные значения параметров каждого вида (типа) товара.» Разделом 5.1 части III «Техническая часть документации» предусмотрены товары, используемые при выполнении работ: № п/п Наименование показателя Ед. измерения Требуемое значение (согласно нормативных требований, технического задания, описания работ) 1 2 3 4 1 Блок оконный пластиковый (ГОСТ 30674-99) 1.1 Цвет Белый (соответствие) 1.2 Количество камер профиля шт. не менее 3 1.3 Толщина профиля мм не менее 70 1.4 Количество камер стеклопакета шт. не менее 2 1.5 Ширина стеклопакета мм не менее 32 Согласно позиции Заказчика, документацией установлено требование, что в составе своей заявки участникам необходимо представить конкретные показатели товаров, с помощью которых будут выполняться работы по предмету Закупки.

Таким образом, по мнению Заказчика, заявка Заявителя отклонена на основании требований Закупочной документации.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

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.

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.

Согласно пункту 3 Извещения, предметом Закупки является выполнение работ по замене оконных блоков в Благовещенском МСЦ и коммерческом складе, расположенных в административно-производственном здании по адресу: Амурская область, г. Благовещенск, ул. Пионерская, 27. В соответствии с пунктом 3.4.1 частью II. «Информационная карта» Закупочной документации, первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение в отношении предмета закупки:

- согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭП);
- конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в аукционной документации, и указание на товарный знак (при наличии).

Данная информация включается в заявку в случае отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак или в случае, если участник предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в аукционной документации (сведения предоставляются по форме участника аукциона).

Комиссией установлено, что Заявителем посредством функционала сайта оператора торговой площадки выражено согласие на выполнение работ согласно всем требованиям Закупочной документации.

Комиссия отметила, что описание выполняемых работ и иные показатели,

связанные с определением соответствия оказываемых услуг потребностям Заказчика, определены в Закупочной документации. Следовательно, Заказчик сам определил условия выполнения работ по замене оконных блоков в Благовещенском МСЦ и коммерческом складе. Соответственно выражение готовности участником в Техническом предложении о выполнении услуг в полном объеме и в соответствии с Закупочной документацией не приводит к несоблюдению потребности Заказчика или возможности закупки оказываемых услуг, не удовлетворяющего потребности последнего.

В настоящем случае Комиссия, исходя из объяснений сторон и фактических обстоятельств дела, отметила, что действия Заказчика исходят из сугубо формального толкования требования положений Закупочной документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках. Указанный правовой подход в том числе поддерживается судам.

Так, согласно Постановлению Арбитражного суда Московского Округа от 16.06.2021 по делу № А40-73528/20 «при оценке приведенного заказчиком в указанной части довода необходимо принять во внимание, что предъявляя требования о соответствии товара определенным государственным стандартам, у заказчика отсутствует объективная необходимость повторного их предъявления к участникам закупочной процедуры, поскольку, выражая согласие на оказание услуг, выполнение работ с использованием товаров, соответствующих требованиям закупочной документации, участник фактически подтверждает соответствие товара требованиям государственных стандартов.

Кроме того, суды указали, что потребность заказчика впоследствии выражается именно в получении итогового результата - надлежащего оказания услуг в соответствии с требованиями технического задания. Вместе с тем, как обоснованно отметили суды, способы оказания услуг или выполнения работ не являются непосредственным объектом закупочной процедуры, а значит у заказчика отсутствовала объективная необходимость при составлении документации устанавливать обязанность в предоставлении конкретных характеристик товара, с помощью которых будут выполняться работы, а достаточно лишь указать, что предложения потенциальных участников аукциона должны соответствовать требованиям документации.».

Положения Закона о закупках не обязывают участника закупки иметь в наличии товар на 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 Российской Федерации 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.

Как было указано ранее, разделом 5.1 Технической части документации «Характеристики выполняемых работ при оказании услуг. Комиссия также отметила, что в соответствии с письмом ФАС России от 25 июня 2020 года ИА/53616/20 заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи.

В настоящем случае, используемые материалы не передаются Заказчику. На вопрос Комиссии Заказчик пояснил, что товары являются используемыми Комиссия также отметила, что в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации подача участником заявки для участия в конкурентной процедуре свидетельствует о принятии им условий его проведения, содержащихся в Закупочной документации.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников. Формальное отклонение заявки за непредставление предусмотренных сведений не может являться безусловным основанием для отклонения заявки участника, если Заказчиком не доказано реальное несоответствие такого участника требованиям.

Доказательств обратного Заказчиком Комиссии не представлено, при этом Комиссия приняла во внимание, что из 3 поданных на участие в оспариваемой Закупке заявок, 2 Участников отклонены по аналогичным основаниям. В связи с вышеизложенным, Комиссия отметила, что решение закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя является необоснованным и принятым не в соответствии с требованиями Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Комиссия также отметила, что Положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков. При проверке той или иной процедуры в административном порядке антимонопольный орган не может ограничиться исключительно проверкой соответствия обжалуемых действий разработанному заказчиком положению о закупках и закупочной документации. Законность действий заказчика при формальном соответствии проводимой процедуры требованиям собственного положения о закупках не презюмирует их соответствие действующему законодательству, в том числе специальному.

Таким образом, действия Заказчика нарушают положение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.7 ст.7.32.3 КоАП РФ.

Согласно 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.

Таким образом, действия юридического лица — АО «Почта России» нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.7 ст.7.32.3 КоАП РФ.

Ч. 7 ст. 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.

Время совершения административного правонарушения - 29.09.2022.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое нормами КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 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.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность АО «Почта России», должностным лицом антимонопольного органа не установлено.

Санкцией ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ предусмотрено наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Таким образом, с учетом всех обстоятельств дела, должностное лицо антимонопольного органа полагает необходимым назначить АО «Почта России» административное наказание в виде штрафа в размере 5 000 (пять тысяч) рублей 00 коп.

Руководствуясь частью 7 статьи 7.32.3, статьями 4.1- 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - АО «Почта России» (ОГРН: 1197746000000, ИНН: 7724490000, КПП: 771401001, дата присвоения ОГРН: 01.10.2019, место нахождения: г. Москва, 3-я Песчаная ул., д. 2А) виновным в совершении административного

правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу — АО «Почта России» административное наказание в виде административного штрафа в размере 5000 (пяти тысяч) руб. 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 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. Законодательством Российской Федерации не установлена возможность уплаты неналоговых платежей иным лицом за лицо, в обязанность которого входит уплата данных платежей. В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации, администратор доходов бюджета осуществляет бюджетные полномочия по начислению, учету и контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей в бюджет, пеней и штрафов по ним, а также принимает решение о возврате излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет, пеней и штрафов, и представляет поручение в орган Федерального казначейства для осуществления возврата в порядке, установленном Министерством финансов Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, в случае уплаты административного штрафа не являющимся обязанным в соответствии с настоящим постановлением уплатить штраф лицом, Московским УФАС России будет осуществлен возврат указанного платежа плательщику как излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет. В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд оплачиваются по следующим реквизитам: В трехдневный срок со дня уплаты штрафа должностному лицу надлежит представить в Московское УФАС России копии платежных документов.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении указанного срока, материалы постановления о привлечении к административной ответственности направляются в Федеральную службу судебных приставов для принудительного взыскания суммы штрафа. Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

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 <...>