

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 054/04/7.32.3-472/2022

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

28.04.2022 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/7.32.3-472/2022 от 30.03.2022 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении государственного автономного учреждения Новосибирской области «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» (ИНН 5406107441, КПП 540501001, ОГРН 1025401910203, дата присвоения ОГРН: 04.10.2002, 630028, г. Новосибирск, ул. Выборная, 87а),

в отсутствие представителя ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «Олимпик» на действия заказчика ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку модульного здания (№ 32110213877). Заявитель обжаловал отказ в допуске к участию в аукционе.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» объявлено о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку модульного здания (№32110213877).

Пунктом 10 Извещения о запросе котировок в электронной форме установлены требования к участникам закупки (а также перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям).

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки;

2) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

4) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

5) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

6) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

7) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения договоров на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

8) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного

общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящего пункта понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

9) участник закупки не является офшорной компанией;

10) отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации;

11) отсутствие сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

Для подтверждения соответствия установленным требованиям участник закупки предоставляет декларацию о соответствии указанным требованиям, составленную в свободной форме. В извещении отсутствует перечень документов, которые участник должен предоставить для подтверждения соответствия указанным требованиям.

ООО «Олимпик» представило форму заявки на участие в запросе котировок, в которой содержится информация о том, что участник сообщает о соответствии требованиям извещения о запросе котировок в электронной форме.

Согласно протоколу подведения итогов запроса котировок от 30.04.2021г., заявка ООО «Олимпик» отклонена в связи с непредставлением документов, указанных в п. 10 Извещения о запросе котировок. Поскольку в Извещении о проведении запроса котировок отсутствуют требования о представлении в составе заявки документов, требуемых для подтверждения соответствия участника требованиям п. 10 Извещения, кроме декларации в свободной форме, отклонение заявки ООО «Олимпик» по данному основанию неправомерно.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение порядка организации и проведения торгов.

Комиссия Новосибирского УФАС России решением №054/01/18.1-1094/2021 признала жалобу ООО «Олимпик» на действия заказчика ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку модульного здания (№32110213877) обоснованной.

Согласно части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ 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, -

влекут 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.

Следовательно, ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту», необоснованно отклонив заявку ООО «Олимпик», совершило административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» представило следующие пояснения по делу.

В п. 10 Извещения изложены требования к участникам закупки (а также перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям).

Для подтверждения соответствия установленным требованиям участник закупки предоставляет декларацию о соответствии указанным требованиям, составленную в свободной форме.

Толкование данного положения не может быть изолировано от других положений Извещения. Так последний абзац п. 10 Извещения соотносится с положениями подпункта г) п. 12. Извещения, в котором установлены два вида документов заявки, а именно:

1. Документы, подтверждающие соответствие требованиям к участникам закупки согласно п. 10 Извещения;
2. Декларация о соответствии.

Данный пункт безальтернативно указывает на необходимость предоставления доказательств соответствия участников закупки предъявляемым к ним требованиям в форме подтверждающих документов.

Декларативное подтверждение соответствия требованиям к участникам закупки необходимо для привлечения участника закупки к ответственности за возможное предоставление ложных сведений по отдельным требованиям, проверить соответствие которым, на момент рассмотрения заявки, не представляется возможным.

Правило о необходимости предоставления документов закреплено и в пункте 12.2. Извещения, а именно:

«12.2. Требования к форме и составу заявки:

Заявка состоит из собственно заявки, примерная форма которой является приложением к настоящему извещению, и документов, содержащих сведения, указанные в п.12.1 настоящего извещения.

Заявка должна содержать всю указанную заказчиком в извещении информацию.»

Выше представленные положения Извещения четко определяют, что декларативное подтверждение соответствия требованиям и конкретные документы, подтверждающие соответствие требованиям, это разные виды документов, необходимость предоставления которых указано в Извещении.

Предоставление такого документа как справка об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, является не только логичным с точки зрения потенциальной возможности участника закупки исполнить обязательство по договору, но и необходимым условием для предотвращения возможного срыва исполнения поставки. Данный документ не представлен подателем жалобы, но представлен вторым участником ООО «АВИСТА МОДУЛЬ ИНЖИНИРИНГ».

Это обусловлено положением договора об авансировании работ в размере 20% от стоимости. В случае недоимки у участника закупки по налогам и сборам на сумму аванса, переведенного на счет подрядчика, будет наложено взыскание, что неминуемо приведет к срыву исполнения договора подрядчиком.

Наличие справки об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации является гарантией того, авансирование бюджетных средств по договору пойдет на исполнение договора, а не на погашение недоимки по налогам и сборам.

Факт рассмотрения дела об административном правонарушении является нарушением порядка и процедуры привлечения к административной ответственности.

Кроме того, ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» считает, что административным органом нарушены сроки составления протокола об административном правонарушении, а также требования Регламента подготовки и ведения дел об административных правонарушениях, утвержденного приказом ФАС России от 19.07.2019 № 980/19.

Рассмотрев по существу материалы административного дела, пояснения, а также представленные копии заявок участников запроса котировок в электронной форме на поставку модульного здания, прихожу к следующим выводам.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением, в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, 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 ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с п. 9 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В п. 10 Извещения о запросе котировок в электронной форме изложены требования к участникам закупки, а также перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям. При этом как закреплено в указанном пункте, единственным документом, который должен представить участник закупки, является декларация, составленная в свободной форме и подтверждающая соответствие установленным требованиям к участнику закупки. Иного перечня документов п. 10 Извещения не содержит.

Согласно п. 12.1 Извещения о запросе котировок в электронной форме заявка должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям к участникам закупки, установленным заказчиком в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, или копии таких документов, а также декларацию о соответствии участника закупки требованиям, установленным к участнику закупки (указанная декларация может предоставляться с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки при наличии такого функционала). При этом данный пункт также не содержит перечень документов, которые помимо декларации, участнику необходимо представить в подтверждение соответствия участника закупки требованиям к участникам закупки.

Таким образом, Извещение о запросе котировок в электронной форме не содержит перечень документов, помимо декларации, которые необходимо представить участнику в составе заявки в подтверждение соответствия требованиям, предъявляемым к участнику.

В свою очередь, при анализе заявки ООО «Олимпик» на участие в указанной закупке установлено, что участник в представленной декларации о соответствии указанным в извещении требованиям не продекларировал соответствие ряду требований, в частности, требованию об отсутствии фактов привлечения к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 КоАП РФ, требованию об отсутствии у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством РФ.

Следовательно, ООО «Олимпик» не подтверждено соответствие участника всем требованиям, установленным в п. 10 Извещения о запросе котировок в электронной форме.

В части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к покупаемым 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.

Из указанной нормы следует, что к числу действий, образующих объективную сторону административного правонарушения, отнесены действия, которые заключаются в предъявлении требований к участникам закупки, которые не указаны в документации о закупки.

В данном случае ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» какие-либо иные требования, которые не указаны в извещении о запросе котировок, к самим участникам закупок не предъявлялись. При этом заказчиком было предъявлено непредусмотренное извещением требование о представлении в составе заявки документов, которые не предусмотрены документацией о закупке.

Следовательно, действия ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» выражаются в предъявлении требований к составу и содержанию заявки, которые не указаны в документации о закупке.

Однако, указанные действия не образуют объективную сторону административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ, что свидетельствует об отсутствии состава административного правонарушения, поскольку объективная сторона является одним из элементов состава административного правонарушения.

Таким образом, в действиях ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» не установлено факта предъявления требований к участникам запроса котировок в электронной форме на поставку модульного здания (№32110213877), 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, в действиях ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» отсутствует состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения в действиях лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии с пунктом 1 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Соответственно, дело об административном правонарушении в отношении ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» подлежит прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

В связи с прекращением производства по делу об административном правонарушении доводы ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» о наличии процессуальных нарушений не имеют правового значения для вынесения постановления по делу, в связи с чем оценке не подлежат.

Руководствуясь частью 8 статьи 7.32.3, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении, возбужденному в отношении ГАУ НСО «Спортивная школа олимпийского резерва по лыжному спорту» по части 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, прекратить на основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.