

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания об административном правонарушении по делу № 4-7.30-1588/77-18

«27» ноября 2018 года г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 12.11.2018 и материалы дела № 4-7.30-1588/77-18 в отношении должностного лица - члена Комиссии по закупкам ГУП «Московский метрополитен» (далее - Единая комиссия государственного заказчика) <...> по факту нарушения порядка отбора участников при проведении электронного аукциона на заключение государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту системы отопления и помещений в здании Электротехнических мастерских Службы сигнализации, централизации и блокировки на территории электродепо «Красная Пресня» ул. Ходынская, д.3, инв.№1111000000001, по текущему ремонту помещений АРС (комната №112) здания мастерских ремонта и ревизии аппаратуры Службы сигнализации, централизации и блокировки Дирекции инфраструктуры (инв.№1111000000001) на территории электродепо «Красная Пресня» ул. Ходынская, д.3 (закупка № **0573200007517001160**), в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении, в присутствии защитника <...> по доверенности от 02.04.2018 № КСЗД-01-08-528,

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Московского УФАС России (далее - Комиссия Управления) 24.01.2018 жалобы ООО «СпекторСтрой» (далее - Заявитель) на действия государственного заказчика ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту системы отопления и помещений в здании Электротехнических мастерских Службы сигнализации, централизации и блокировки на территории электродепо «Красная Пресня» ул. Ходынская, д.3, инв.№1111000000001, по текущему ремонту помещений АРС (комната №112) здания мастерских ремонта и ревизии аппаратуры Службы сигнализации, централизации и блокировки Дирекции инфраструктуры (инв. №1111000000001) на территории электродепо «Красная Пресня» ул. Ходынская, д.3 (закупка № **0573200007517001160**) (далее - Аукцион) вынесено решение по делу № 2-57-750/77-18 о нарушении законодательства об осуществлении закупок.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 16.01.2018 № 0573200007517001160-1 Заявителю (заявка № 3) отказано в допуске к участию в аукционе на основании следующего: «Заявка не соответствует п. 17.1 раздела 3 документации об электронном аукционе и пп. б п.3 ч.3 ст.66 44-ФЗ – Предоставленные сведения о технических характеристиках товара не соответствуют требуемым, а именно: по п. 2 «Краска масляная ГОСТ 10503-71» тип 1» значение, предложенное участником не соответствует установленным требованиям в части указания «условной вязкости краски...». (указаны крайние значения). По п.7 «Краска масляная ГОСТ 10503-71» тип 2» значение, предложенное участником не соответствует установленным требованиям в части указания «условной вязкости краски...». (указаны крайние значения). Не соответствует требованиям п.2 ч.4 ст.67 44-ФЗ».

В силу п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст.33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

На основании п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Заказчиком в пп. 2 п. 17.1 раздела 3 Аукционной документации «Требования к участникам закупки и необходимый перечень документов для участия в закупке. Порядок оформления заявки» установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника аукциона на

выполнение работ на условиях, предусмотренных аукционной документацией, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией, 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 страны происхождения товара. В случае наличия в составе документации формы **«сведения о качестве технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, предоставление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме»**, утвержденной постановлением Правительства Москвы от 24 февраля 2012 г. № 67-ПП «О системах закупок города Москвы», участник аукциона обязан представить требуемые сведения о качестве технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре в соответствии с Инструкцией по заполнению первых частей заявок на участие в аукционе.

Установлено, что Заказчиком в форме «Сведения о качестве технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, предоставление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме» предусмотрены следующие положения:

№ п/п	Наименование товара	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 страны происхождения товара	Технические характеристики			Единица измерения	Сведения о сертификации*
			Требуемый параметр	Требуемое значение	Значение, предлагаемое участником		
			Тип	МА-22 или МА-25	МА-22		
			Условная				

2	Краска масляная ГОСТ 10503-71, тип 1		вязкость краски по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4) при температуре (20,0±0,5) °С	не более 65-140		МКМ	
7	Краска масляная ГОСТ 10503-71, тип 2		Тип	МА-15 или МА-22	МА-15		
			Условная вязкость краски по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4) при температуре (20,0±0,5) °С	не более 65-140			

В соответствии с пп. «б» п. 3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, 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 страны происхождения товара.

В составе первой части заявки Заявитель представил согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных Аукционной документацией, а также представил конкретные показатели используемых при выполнении работ товаров, в частности по **п. 2 «Краска масляная ГОСТ 10503-71, тип 1»** по параметру «Условная вязкость краски по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4) при температуре (20,0±0,5)°С» **предложено значение: 65-140**. По **п. 7 «Краска масляная ГОСТ 10503-71, тип 2»** по параметру «Условная вязкость краски по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4) при температуре (20,0±0,5)°С» предложено значение **65-140**.

Из содержания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе от 16.01.2018 № 0573200007517001160-1 следует, что заявка Заявителя отклонена от участия в закупочной процедуре по причине указания по вышеназванным пунктам крайних значений параметра.

В соответствии с инструкцией (дополнение) по предоставлению сведений в первой части заявки на участие в электронном аукционе о конкретных показателях используемых участником закупки товаров (материалов) – (далее – Инструкция) Все предлагаемые материалы должны соответствовать нормативным документам: ГОСТ, ТУ, СанПин, СНиП и т.д. Перечисление ГОСТ, ТУ, СанПин, СНиП и т.д. осуществляется заказчиком с указанием соответствующих

пунктов наименований товаров, содержащихся в Сведениях о товаре.

Слова «не более» - означает что, участнику следует предоставить в заявке конкретный показатель, менее указанного значения или равный ему.

Символы «многоточие», «тире» установленные между значениями, следует читать как необходимость указания диапазона значений, не включая крайние значения.

Вместе с тем установлено, что в соответствии с п. 4 таблицы 2 ГОСТ 10503-71 «Краски масляные, готовые к применению. Технические условия (с Изменениями N 2-6)» для цветных красок марки МА-15 и МА-22 нормой по параметру «Условная вязкость краски по вискозиметру типа ВЗ-246 (или ВЗ-4) при температуре (20,0±0,5) °С, с» является 60-140.

Учитывая вышеизложенное, а также то, что Заявителем в первой части заявки по п. 2 и п.7 предложены краски марки МА-15 и МА-22, заявка Заявителя соответствует требованиям Аукционной документации, ГОСТ 10503-71 и Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе установлено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации, а также в случае не соответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

Таким образом, действия Единой комиссии государственного заказчика в части отказа в допуске Заявителю к участию в Аукционе по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 16.01.2018 № 0573200007517001160-1, неправомерны и нарушают положения ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ:

- под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо,

выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации;

- лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.29 - 7.32 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно приказу начальника ГУП «Московский метрополитен» от 02.05.2017 № 451 «Об утверждении состава Комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд Службы внешних связей ГУП «Московский метрополитен» <...> является членом Единой комиссии государственного заказчика.

Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе от 16.01.2018 № 0573200007517001160-1 подписан членом Единой комиссии государственного заказчика <...>.

1. При составлении протокола об административном правонарушении защитник <...> заявил довод об отсутствии в действиях <...> состава административного правонарушения в связи с тем, что Аукционная документация изначально содержала два противоречащих друг другу требования.
2. Как следует из письменных возражений защитника <...>, приложенных к протоколу об административном правонарушении, инструкция по заполнению заявки является типовой для всех заказчиков г. Москвы, ее изменение и корректировка недопустимы. Опубликованная Инструкция содержит требования по заполнению заявки в случае использования каждого конкретного символа, в том числе, «-» и словосочетания «не более». В составе Аукционной документации Заказчиком установлены конкретные требования, предъявляемые им к используемому товару, однако Заявителем при формировании заявки намеренно проигнорированы требования Инструкции, что повлекло ее отклонение Единой комиссией государственного заказчика. При формировании Формы «Сведения о товаре» допущена техническая ошибка, однако данное обстоятельство не влияет на обязанность участника закупки заполнять заявку в соответствии с опубликованной инструкцией.
3. Анализируя заявленные защитником <...> доводы, должностное лицо административного органа отмечает их неоднозначность, а именно утверждение защитника <...> о корректном составлении документации и одновременно о противоречивости ее положений.
4. Изучив материалы рассматриваемого дела, должностное лицо административного органа установило, что в настоящем случае Единая комиссия государственного заказчика подошла к процессу оценки заявки Заявителя не в полной мере объективно и всесторонне, поскольку в

Аукционной документации однозначно установлены требования о необходимости предоставления значения в соответствии с ГОСТ 10503-71, а также с учетом правил чтения символов, используемых Заказчиком при описании требуемых значений. При этом, данные требования подлежали применению в комплексе, а не по отдельности в зависимости от предпочтений Единой комиссии государственного заказчика в пользу Инструкции, либо - положений ГОСТ 10503-71. Более того, совокупное применение требований Аукционной документации обуславливается самой сущностью товара (краски) и требуемой характеристики (условная вязкость по вискозиметру), нормативы для значений которых предусмотрены государственным стандартом. В настоящем случае исходя из требований ГОСТ 10503-71, с очевидностью следует, что специфика спорной характеристики краски состоит в ее диапазонном выражении, что Единая комиссия при должном сопоставлении предложения Заявителя и положений ГОСТ должна была учесть.

5. Отклоняя довод защитника <...> относительно некорректности составления Аукционной документации, должностное лицо административного органа исходит из следующего.
6. 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, 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 относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.
7. Наличие любых равновесных противоречий, возникающих при работе с Аукционной документацией, является следствием действий Заказчика, а следовательно, возникшие противоречия должны трактоваться в пользу более слабой стороны правоотношений (участника закупки). Члены Единой комиссии государственного заказчика принимают на себя риск иного толкования.
8. Таким образом, на основании вышеизложенного, с учетом всех обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, установлено, что действия должностного лица - члена Единой комиссии государственного заказчика <...> в части отказа в допуске Заявителю к участию в Аукционе по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 16.01.2018 № 0573200007517001160-1, что установлено Комиссией Управления при рассмотрении дела № 2-57-750/77-

18, влекут за собой нарушение законодательства об осуществлении закупок, образуя состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

9. Ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ установлена ответственность за отклонение заявки на участие в конкурсе, отказ в допуске к участию в аукционе, признание заявки на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям конкурсной документации, документации об аукционе, отстранение участника закупки от участия в конкурсе, аукционе (далее в настоящей части - отказ в допуске к участию в закупке) по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, признание заявки на участие в конкурсе надлежащей, соответствующей требованиям конкурсной документации, признание заявки на участие в аукционе надлежащей, соответствующей требованиям документации об аукционе, в случае, если участнику, подавшему такую заявку, должно быть отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или нарушение порядка вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, закрытом аукционе и (или) открытия доступа к таким заявкам, поданным в форме электронных документов, нарушение порядка рассмотрения и оценки таких заявок, окончательных предложений участников закупки, установленного конкурсной документацией, что влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.
10. Административное правонарушение совершено по месту составления протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе - г. Москва, Проспект Мира, д. 41, стр. 2.
11. Время совершения административного правонарушения - дата подписания должностным лицом государственного заказчика протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе № 0573200007517001160-1 - 16.01.2018.

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.

Виновные действия должностного лица - члена Единой комиссии государственного заказчика <...> состоят в неправомерном признании заявки Заявителя не соответствующей требованиям Аукционной документации по основанию, указанному в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 16.01.2018 № 0573200007517001160-1.

Обстоятельства, препятствующие надлежащему исполнению <...> требований, установленных ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Вина должностного лица - члена Единой комиссии государственного заказчика <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ, доказана.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность <...>, не установлены.

Начальная (максимальная) цена контракта - **1 955 377,94** рублей. 1% от начальной суммы контракта: **1 955 377,94** * 0,01 = 19 553,7794 руб.

Таким образом, сумма административного штрафа составляет 19 553,77 рублей.

Руководствуясь ст. 2.4, ч. 2 ст. 7.30, ст. 23.66, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - члена Единой комиссии государственного заказчика <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.
2. Назначить должностному лицу - члену Единой комиссии государственного заказчика <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **19 553,77 руб.** (Девятнадцати тысяч пятисот пятидесяти трех рублей 77 копеек).

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

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее **60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

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 ст. 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 ст. 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъекта Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам:

Получатель:	УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890) ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001
Банк получателя:	ГУ Банка России по ЦФО р/с 40101810045250010041 БИК 044525000 ОКТМО: 45375000 КБК 161 1 16 33020 026000140
Назначение платежа:	Административный штраф по делу № 4-7.30-1588/77-18 об административном правонарушении

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 или 1.1 настоящей ст., судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном ч. 1.1 настоящей ст., в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Документы, подтверждающие уплату штрафа, необходимо направить по электронной почте или факсу. В назначении платежа необходимо указывать

номер постановления о наложении штрафа.

В случае невозможности идентифицировать платеж или при отсутствии сведений у Московского УФАС России о своевременной оплате штрафа Московское УФАС России обязано передать постановление для принудительного исполнения в ФССП России.

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.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя <...>