

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 011/04/7.32.3-725/2022

об административном правонарушении

02 сентября 2022 года

г. Сыктывкар

№ 01-124/6832

ПАО «Россети Северо-Запад»

пл. Конституции, д. 3, литер А,

пом. 16Н, г. Санкт-Петербург, 196247

Филиал ПАО «Россети

Северо-Запад»

в Республике Коми

ул. Интернациональная, д. 94,

г. Сыктывкар, Республика Коми, 167000

Должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России, место нахождения: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Интернациональная, дом 160а, ИНН 1101481197, ОГРН 1021100514951, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 23.10.2002) «...», рассмотрев протокол от 19.08.2022 об административном правонарушении № 011/04/7.32.3-725/2022 и материалы дела об административном правонарушении № 011/04/7.32.3-725/2022, возбужденного в отношении ПАО «Россети Северо-Запад» (место нахождения: 196247, г. Санкт-Петербург, площадь Конституции, д. 3, литер А, помещение 16Н, ОГРН: 1047855175785, ИНН: 7802312751, КПП: 781001001, адрес филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 94), по части 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Коми УФАС России в марте 2022 года проведена плановая выездная проверка в отношении ПАО «Россети Северо-Запад» в лице филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми. При проведении проверки в том числе проверены документы по организации и проведению закупок товаров,

работ, услуг на предмет соблюдения требований части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе проверки соблюдения ПАО «Россети Северо-Запад» в лице филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми требований статей 10, 11, 11.1, 16, 17 Закона о защите конкуренции Инспекцией Коми УФАС России установлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Коми УФАС России рассмотрено дело № 011/01/17-391/2022 в отношении ПАО «Россети Северо-Запад» в лице филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми о нарушении части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) на ПАО «Россети Северо-Запад» как на субъект естественной монополии при закупке товаров, работ, услуг распространяются требования настоящего федерального закона (пункт 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии с частями 1, 2 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).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

По пункту 4 части 3 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке утверждается советом директоров (наблюдательным советом) хозяйственного общества в случае, если заказчиком выступает акционерное общество, либо в случае, когда уставом акционерного общества предусмотрено осуществление функций совета директоров (наблюдательного совета) общим собранием акционеров общества, коллегиальным исполнительным органом общества или при отсутствии коллегиального исполнительного органа общим собранием акционеров общества.

Филиалом ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми организована и проведена закупка в форме запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, наименование закупки - 21K0731060.0383. Оказание услуг по техническому

обслуживанию тахографов и тахографического оборудования для нужд ПО «ЦЭС» филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми, номер извещения в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) – 32110964204 (далее – закупка).

В период организации и проведения закупки действовало следующее положение о закупках товаров, работ, услуг. Советом директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334, в редакции протокола от 28.05.2020 № 417, в редакции протокола от 24.11.2020 № 440, в редакции протокола от 07.04.2021 № 452, в редакции протокола от 28.06.2021 № 462) утвержден Единый стандарт закупок ПАО «Россети» (положение о закупке) (далее – Положение о закупке).

Как следует из Выписки из протокола заседания Совета директоров ПАО «МРСК Северо-Запада» от 30.06.2021 № 401/2, размещенной в ЕИС, принято решение о присоединении к Положению о закупке.

По пункту 1.1.1 Положения о закупке настоящий Единый стандарт закупок ПАО «Россети» (далее – Стандарт, Положение о закупке) является внутренним документом ПАО «Россети» (далее – Общество), разработан в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ), а также в развитие Закупочной политики ПАО «Россети», утвержденной Советом директоров ПАО «Россети». Стандарт регламентирует процедуры закупок товаров, работ, услуг (далее также – продукция), в том числе для целей коммерческого использования, независимо от их стоимости в ПАО «Россети» и в обществах, присоединившихся к настоящему Стандарту в порядке, установленном законодательством. ПАО «Россети», дочерние общества ПАО «Россети», иные юридические лица, присоединившиеся к настоящему Стандарту в порядке, установленном действующим законодательством, также именуется по тексту настоящего Стандарта как «Заказчики» в совокупности или «Заказчик», как равно любое из юридических лиц, включая свои филиалы и представительства. Извещение о закупке утверждено решением закупочной комиссии филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми.

Таким образом, ПАО «Россети Северо-Запад» (ранее - ПАО «МРСК Северо-Запада») присоединено к Положению о закупке ПАО «Россети».

Распоряжением филиала ПАО «Россети Северо-Запада» № 47р от 10.12.2021 приняты следующие решения, в том числе:

- в срок до 31.01.2022 организовать и провести запрос котировок в электронной форме - 21K0731060.0383. Оказание услуг по техническому обслуживанию тахографов и тахографического оборудования для нужд ПО «ЦЭС» филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми (наряду с другими закупками, указанными в распоряжении);

- функции организатора закупок осуществляет аппарат управления Филиала;

- утвердить закупочную комиссию для организации и проведения закупок;

- утвердить Положение о работе Закупочной комиссии в соответствии с приложением 1 к настоящему распоряжению;

-Закупочной комиссии в течении 2 рабочих дней с даты поступления от ответственного секретаря Закупочной комиссии проектов извещений о проведении запроса котировок со всеми приложениями и Руководства по экспертной оценке заявок, согласовать и утвердить данные документы.

На основании протокола № 142зд/кон очно-заочного заседания Закупочной комиссии по согласованию и утверждению Извещения и Документации о проведении закупки и Руководства по оценке заявок (Типового) от 20.12.2021 утверждены извещения, документации по закупкам, в том числе по закупке: 21K0731060.0383. Оказание услуг по техническому обслуживанию тахографов и тахографического оборудования для нужд ПО «ЦЭС» филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми.

Извещение, утвержденное решением Закупочной комиссии филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми 20.12.2021, размещено в ЕИС 28.12.2021.

По пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны следующие сведения: сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора.

Запрос котировок относится к конкурентным закупкам (пункт 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках). Согласно части 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В извещении о закупке начальная (максимальная) цена договора указана следующим образом: «Начальная (максимальная) цена договора (цена лота) составляет: 497 000,00 руб. без НДС/ 596 400,00 руб. с НДС» (пункт 7 информационной карты закупки в извещении).

По пункту 5.3 извещения о закупке:

Критерии оценки заявок участников закупки

Заявки участников закупки оцениваются исходя из единственного критерия – цена договора.

Победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок (извещением о закупке), и содержит наиболее низкую цену договора (исходя из расчетов, осуществляемых в целях применения Приоритета).

По пунктам 5.6.2, 5.6.3, 5.6.4 извещения о закупке:

В рамках подведения итогов осуществляется оценка и сопоставление заявок участников, допущенных до участия в закупке по результатам рассмотрения заявок. Заявки участников закупки оцениваются исходя из единственного критерия цена договора.

Заявке, в которой содержится наименьшее ценовое предложение, присваивается первый номер. При этом, в целях применения Приоритета при оценке ценового предложения участника закупки стоимость заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, принимается в расчет по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке. В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые ценовые предложения, меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.

Победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок (извещением о закупке), и содержит наиболее низкую цену договора (исходя из расчетов, осуществляемых в целях применения Приоритета)

В пункте 21 информационной карты в извещении о закупке указаны критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке указанным образом: «победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок (извещением о закупке), и содержит наиболее низкую цену договора без учета НДС (исходя из расчетов, осуществляемых в целях применения Приоритета).

Как следует из заявок участников закупки - ООО «Смарт-Термо» в заявке предложена стоимость 407000 руб. без НДС и 488400 руб. с НДС, ООО «Информационные технологии» в заявке предложена стоимость 408900 руб. (НДС нет), ООО «Автоконтроль» в заявке предложена стоимость 423900 руб. (НДС нет).

Согласно пункту 3 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

ООО «Информационные технологии», ООО «Автоконтроль» не являются плательщиками НДС.

Как следует из протокола заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок и подведению итогов от 19.01.2022 № 10кон - цены, предложенные участниками закупки, оценивались и сравнивались без учета НДС.

Возможность установления разных значений цены для участников закупки (в зависимости от применяемой ими системы налогообложения) не следует из положений Закона о закупках. Из буквального толкования части 20 статьи 3.2, части 9 статьи 4 Закона о закупках следует, что заказчик в извещении о закупке должен установить одно значение начальной (максимальной) цены договора для всех участников закупки (независимо от применяемой системы налогообложения); победителем в запросе котировок признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия,

справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из положений частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках требования к закупке, к порядку подготовки и проведения процедур закупки и условиям их применения, устанавливаются заказчиками самостоятельно и включаются в положения о закупке. При этом данное осуществляется заказчиками не произвольно, а с учетом предусмотренных частью 1 статьи 3 названного Закона о закупках принципов закупочной деятельности и при соблюдении запретов и ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику корректировать (уменьшать либо увеличивать) предложенную участником закупки цену договора при оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке, предоставлять хозяйствующим субъектам в зависимости от применяемой системы налогообложения преимущества при участии в закупках. Установленные правила оценки заявок должны позволять обеспечить равенство участников гражданского оборота.

В рассматриваемом случае, установленный при проведении закупки порядок сопоставления и оценки заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, свидетельствует о создании преимущественных условий для отдельных участников - плательщиков НДС по сравнению с участниками - не являющимися плательщиками НДС, что противоречит требованиям Закона о закупках.

В данном случае применение спорного положения извещения о закупке фактически привело к уменьшению размера цены, предложенной ООО «Смарт-Термо», применяющего общую систему налогообложения, вопреки указанному им ценовому предложению (цене, по которой впоследствии заключен договор с учетом преддоговорных переговоров). Это не может не ставить других участников, применяющего упрощенную систему налогообложения, в заведомо менее благоприятное положение в сравнении с участником закупки, использующими общую систему налогообложения. Так, ценовые предложения остальных участников принимались без корректировки в сторону уменьшения. Это следует из результатов закупки, отраженных в протоколе от 19.01.2022 № 10кон (победителем определено ООО «Смарт-Термо»). Таким образом, преимущество в заключении договора получил участник закупки, который является плательщиком НДС, - ООО «Смарт-Термо».

Так, из заявок участников закупки и протокола закупки следует, что цены предложенные ООО «Информационные технологии» и ООО «Автоконтроль», приняты в соответствии с заявками без изменений, ценовое предложение ООО «Смарт-Термо» принято без учета НДС.

Уменьшение цены, предложенной ООО «Смарт-Термо», на сумму НДС для целей сравнения заявок участников закупки лишено законных оснований, поскольку у участника, не применяющего УСНО, не может быть уменьшена предложенная им цена на сумму НДС по желанию организатора. Указанное противоречит нормам законодательства о налогах и сборах.

Наименьшая цена была предложена ООО «Информационные технологии». В следствии чего, указанное лицо должно было стать победителем закупки.

Однако, по результатам закупки с ООО «Смарт-Термо» заключен договор № 106-22 от 02.02.2022.

Заказчик может быть финансово заинтересован в заключении договора с исполнителем, применяющим общую систему налогообложения, поскольку в таком случае согласно пункту 2 статьи 171 Налогового кодекс Российской Федерации заказчик получает возможность применения налоговых вычетов при осуществлении собственной облагаемой НДС деятельности, то есть имеет возможность уменьшить величину своего налогового бремени. Однако упомянутый имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ (услуг) (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

В рассматриваемом случае установленный заказчиком при проведении закупки порядок сопоставления и оценки заявок участников закупки, применяющих разные режимы налогообложения, свидетельствует о создании преимущественных условий для отдельного участника - плательщика НДС (ценовое предложение которого при сопоставлении заявок учитывалось фактически за вычетом НДС) по сравнению с участниками - не являющимися плательщиками НДС (ценовые предложения которых были приняты без корректировки), что может приводить к неправомерному ограничению конкуренции при осуществлении закупки, противоречит требованиям Закона о закупках.

Как уже указывалось выше, на основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки. Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика. Данная правовая позиция нашла отражение в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018.

Таким образом, установленный заказчиком при проведении закупки порядок сопоставления и оценки заявок участников закупки, применяющих разные системы налогообложения, свидетельствует о создании преимущественных условий для отдельного участника.

Аналогичные выводы о недопустимости указания в извещении, документации о закупке двух начальных (максимальных) цен договора (с учетом и без учета НДС) и сравнении ценовых предложений по единому базису цен содержатся в судебных решениях – определении Верховного суда Российской Федерации № 307-ЭС20-21065 от 23.04.2021 по делу № А56-75118/2019, постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.03.2021 по делу № А70-3079/2020, определениях Верховного суда Российской Федерации от 04.04.2022 №№ 304-ЭС22-2729, № 304-ЭС21-26218.

В указанных выше действиях организатора при указании в извещении о закупке двух начальных (максимальных) цен договора имеется нарушение пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках, при установлении в извещении о закупке положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС, имеется нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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.

В указанных выше действиях имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

По пункту 1 статьи 48 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс) юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

По пункту 2 статьи 50 Гражданского кодекса юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

По пункту 2 статьи 55 Гражданского кодекса филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

ПАО «Россети Северо-Запад» является юридическим лицом, коммерческой организацией, зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц, филиал ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми - является его филиалом.

ПАО «Россети Северо-Запад» (место нахождения: 196247, г. Санкт-Петербург, площадь Конституции, д. 3, литер А, помещение 16Н, ОГРН: 1047855175785,

ИНН: 7802312751, КПП: 781001001, адрес филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 94) не соблюдены предусмотренные законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требования к содержанию извещения о закупке товаров, работ, услуг в части нарушения пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках при указании в пункте 7 информационной карты закупки в извещении двух начальных (максимальных) цен договора, части 6 статьи 3 Закона о закупках при установлении в извещении положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС.

Тем самым, совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ

Место совершения правонарушения - Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 94.

Время совершения правонарушения – 20.12.2021.

По части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5, статьей 19.7.2-1 настоящего Кодекса) - по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок привлечения к административной ответственности не истек.

По части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5, статьей 19.7.2-1 настоящего Кодекса) - по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок привлечения к административной ответственности не истек.

Согласно частям 1, 2 статьи 25.1 КоАП РФ:

1. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

2. Дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Частями 1 – 3 статьи 25.4 КоАП РФ определено, что защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители.

Законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Дело об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, рассматривается с участием его законного представителя или защитника.

Согласно частям 1, 4 статьи 25.5 Кодекса об административных правонарушениях для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель.

Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

ПАО «Россети Северо-Запад» извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела путем направления копии определения от 19.08.2022 № 01-124/6462 (с копией протокола), что подтверждается данными с сайта АО «Почта России» в сети «Интернет» (письмо с почтовым идентификатором 80096475614275 вручено 24.08.2022). Филиал ПАО «Россети Северо-Запад» также извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении № 8009647561428 (вручено 22.08.2022).

Дело рассмотрено в присутствии защитника «...» по доверенности от 07.07.2022 № 44-22/3.

Отводы не поступили.

От представителя ПАО «Россети Северо-Запад» (далее также Общество) поступили возражения при составлении протокола об административном правонарушении, также поступили письменные возражения от филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми от 31.08.2022 № МР2/5/016-119-11-2/299 (вх. № 3445 от 31.08.2022). Указано, что закупка проведена в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупке, проведение проверки в период запрета на их проведение.

Также Общество ссылается на судебную практику. Обществом указано, что изменился подход судебных органов в толковании положений статей 2, 4 Закона о закупках при том, что изменения в сам Закон не вносились. С учетом положений части 7 статьи 2, статьи 5 Федерального конституционного закона от 05.02.2014 N 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации» Пленум Верховного Суда Российской Федерации дает судам разъяснения по вопросам судебной практики в целях обеспечения единообразного применения законодательства Российской

Федерации. В связи с этим, определения Верховного суда Российской Федерации являются итоговыми документами конкретных судебных дел. Значение этих источников толкования законом не установлено.

Общество указывает, что примененная система оценки и сопоставления заявок отвечает принципу экономической эффективности закупок, установленному в Законе о закупках, направлена на создание равных условий участия в закупке. Указано на отсутствие доказательств того, что ООО «Смарт-Термо» созданы преимущества при проведении закупки, на отсутствие заявлений о нарушении прав со стороны остальных участников закупки.

Также указание цены договора с НДС и без НДС устанавливает определенность в цене договора.

Приведенные доводы не указывают на отсутствие состава вменяемого правонарушения.

Заказчик самостоятельно осуществляет процедуру подготовки и проведения закупки, в том числе в соответствии со своим положением о закупках. При этом, данное осуществляется заказчиками не произвольно, а с учетом предусмотренных требований Закона о закупках, при соблюдении запретов и ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Закон о закупках имеют большую юридическую силу по сравнению с Положением о закупке. В случае противоречия отдельных норм Положения о закупке требованиям законодательства, они не подлежат применению. Примененная система оценки, указание двух начальных (максимальных) цен прямо противоречит Закону о закупках.

Плановая выездная проверка была запланирована в период с 01.03.2022 по 29.03.2022. В период проведения проверки принято и вступило в силу Постановление Правительства Российской Федерации от 10.03.2022 N 336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля».

По пункту 7 указанного Постановления контрольные (надзорные) мероприятия, проверки, проведение которых не допускается в соответствии с настоящим постановлением и не завершены на день вступления в силу настоящего постановления, подлежат завершению в течение 5 рабочих дней со дня вступления в силу настоящего постановления путем составления акта контрольного (надзорного) мероприятия, проверки с внесением контрольным (надзорным) органом, органом контроля в Единый реестр контрольных (надзорных) мероприятий, Единый реестр проверок соответствующих сведений.

С учетом указанного пункта плановая выездная проверка завершена и акт со результатам проверки составлен 16.03.2022 – в установленный срок. В связи с этим, соответствующий довод является ошибочным.

При отсутствии разъяснения Пленума Верховного суда Российской Федерации по вопросам судебной практики по рассматриваемому вопросу - имеется единообразная правоприменительная практика, сложившаяся к настоящему времени о недопустимости применения единого базиса цен при сравнении ценовых предложений участников закупок, применяющих разные режимы

налогообложения.

Имущественный интерес заказчика не связан непосредственным образом с удовлетворением его потребностей в качественном и своевременном выполнении работ, и не должен нарушать принцип равноправия при проведении закупки – при оценке и сопоставлении заявок. Имущественный интерес заказчика не может быть реализован за счет постановки участников закупки, применяющих упрощенную систему налогообложения, в заведомо уязвленное положение в сравнении с иными участниками гражданского оборота.

С учетом положений о сопоставлении заявок в извещении фактически допущено уменьшение ценового предложения участника, являющегося плательщиком НДС на сумму НДС, а ценовые предложения участников, применяющих иной налоговый режим, остаются неизменными, что создало неравные условия участникам закупки.

В Законе о закупках отсутствуют положения, позволяющие заказчику (организатора) корректировать предложенную участником закупки цену договора при оценке и сопоставлении заявок на участие в закупке, предоставлять хозяйствующим субъектам в зависимости от применяемой системы налогообложения преимущества при участии в закупках. Установленные в извещении, документации о закупке правила оценки предложений должны обеспечивать равенство участников гражданского оборота, что не было обеспечено при проведении рассматриваемой закупки.

Отсутствие жалоб участников закупки само по себе не свидетельствует об отсутствии нарушений.

При определении в документации начальной (максимальной) цены договора к обязанностям заказчика относится установление одного значения такой цены для всех участников закупки, независимо от применяемой ими системы налогообложения, и указание на то, содержит или нет установленная цена НДС.

Обстоятельства, исключающие возможность соблюдения требований действующего законодательства, а также свидетельствующие о принятии всех мер по соблюдению установленных требований, не усматриваются.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, а также смягчающие, отягчающие административную ответственность, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Документы, свидетельствующие о неудовлетворительном финансовом, имущественном положении Общества в материалах дела отсутствуют.

Общество просит применить статью 2.9 КоАП РФ и ограничиться устным замечанием.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

По пункту 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

По пункту 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Объективную сторону данного правонарушения образует сам факт несоблюдения предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещения о закупке товаров, работ, услуг.

При этом, состав совершенного административного правонарушения является формальным и не требует для квалификации деяния в качестве противоправного, наступления каких-либо негативных последствий. Состав административного правонарушения образует само деяние виновного лица. При таких обстоятельствах, административная ответственность наступает независимо от наличия или отсутствия последствий совершенного противоправного деяния.

Общество, трактуя Закон о закупках в свою пользу, при проведении закупки создало преимущественные условия для отдельных участников - плательщиков НДС (ценовые предложения которых при сопоставлении заявок учтены фактически за вычетом НДС) по сравнению с участниками - не являющимися плательщиками НДС (ценовые предложения которых принимаются заказчиком без корректировки), что противоречит требованиям Закона о закупках. Об этом свидетельствовало и заявление заявителя.

При отсутствии спорных моментов в закупочной документации победителем закупки становилось бы иное лицо. Однако, преимущество участия в закупке получило иное лицо в отсутствие условий открытой конкуренции. Таким образом, негативные последствия при проведении закупки имелись.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, характеризуется высокой степенью общественной опасности, о чем свидетельствует годичный срок давности привлечения к административной ответственности, а также отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

Существенная угроза охраняемым общественным интересам в данном случае заключается, прежде всего, в несоблюдении публично правовых обязанностей, возникающих при осуществлении деятельности по закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В связи с этим, основания для освобождения Общества от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП РФ (при малозначительности административного правонарушения) отсутствуют.

По указанному ходатайству вынесено определение об отказе в удовлетворении ходатайства.

Документы, свидетельствующие о неудовлетворительном финансовом, имущественном положении ПАО «Россети Северо-Запад» в материалах дела отсутствуют.

Статьей 1.2 КоАП РФ установлено, что задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе защита собственности, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Статья 7.32.3 КоАП РФ включена в главу 7, объединяющую административные правонарушения в области охраны собственности.

С учетом целей и задач законодательства об административных правонарушениях, установление административной ответственности за нарушение законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц имеет целью предотвратить наступление существенной угрозы охраняемым общественным отношениям в сфере охраны собственности.

Объективным отражением степени общественной опасности противоправного деяния и, как следствие, потенциальной угрозы охраняемым правом общественным отношениям служит санкция части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, предусматривающая применение к юридическим лицам административного штрафа в размере от пяти тысяч рублей до десяти тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Указанная норма не подлежит применению в связи со следующим.

ПАО «Россети Северо-Запад» ранее привлекалось к административной ответственности: постановлением Коми УФАС России о назначении административного наказания по делу № 011/04/9.21-713/2021 об административном правонарушении от 25.11.2021 № 02-06/8887 ПАО «Россети Северо-Запад» назначен административный штраф в размере 650 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ; постановлением Коми УФАС России о назначении административного наказания по делу № 011/04/9.21-833/2021 об

административном правонарушении от 30.11.2021 № 02-06/9069 ПАО «Россети Северо-Запад» назначен административный штраф в размере 700 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ; постановлением Коми УФАС России о назначении административного наказания по делу № 011/04/9.21-753/2021 об административном правонарушении от 01.12.2021 ПАО «Россети Северо-Запад» назначен административный штраф в размере 150 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ; постановлением Коми УФАС России о назначении административного наказания по делу № 011/04/9.21-821/2021 об административном правонарушении от 02.12.2021 ПАО «Россети Северо-Запад» назначен административный штраф в размере 750 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ; постановлением Коми УФАС России о назначении административного наказания по делу № 011/04/9.21-861/2021 от 12.01.2022 № 02-06/274 ПАО «Россети Северо-Запад» назначен административный штраф в размере 200 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ; постановлением Коми УФАС России о назначении административного наказания по делу № 011/04/9.21-954/2021 об административном правонарушении от 03.02.2022 № 02-06/1011 ПАО «Россети Северо-Запад» назначен административный штраф в размере 800 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ.

Основопологающим условием для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная ст. 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной. При этом при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению.

При этом условий, в соответствии с которыми оценка возможности применения предупреждения по последующему правонарушению зависит от наличия (вступления в силу) постановления о привлечении к административной ответственности по предшествующему правонарушению на момент совершения последующего правонарушения, ст. 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ не предусматривают.

Аналогичные выводы содержатся в пункте 43 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 4 (2018), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018.

Наличие предшествующих правонарушений в настоящем деле доказывается указанными выше постановлениями, которым Общество уже было привлечено к административной ответственности. Следовательно, рассматриваемое административное правонарушение, совершенное Обществом, не является впервые совершенным административным правонарушением.

Возможность заменить Обществу наказание в виде административного штрафа на предупреждение является не представляется возможным.

Частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ определено, что административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного административного правонарушения, имущественное, финансовое положение Общества, отсутствие обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, руководствуясь статьями 3.1, 4.1, 4.2, 4.3, частью 7 статьи 7.32.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ПАО «Россети Северо-Запад» (место нахождения: 196247, г. Санкт-Петербург, площадь Конституции, д. 3, литер А, помещение 16Н, ОГРН: 1047855175785, ИНН: 7802312751, КПП: 781001001, адрес филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 94) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в части несоблюдения предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещения о закупке товаров, работ, услуг в части нарушения пункта 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках при указании в пункте 7 информационной карты закупки в извещении двух начальных (максимальных) цен договора, части 6 статьи 3 Закона о закупках при установлении в извещении положения о сопоставлении ценовых предложений участников, применяющих различные системы налогообложения, цены заявки без НДС.
2. Назначить ПАО «Россети Северо-Запад» (место нахождения: 196247, г. Санкт-Петербург, площадь Конституции, д. 3, литер А, помещение 16Н, ОГРН: 1047855175785, ИНН: 7802312751, КПП: 781001001, адрес филиала ПАО «Россети Северо-Запад» в Республике Коми: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 94) наказание в виде административного штрафа в размере 5000 (пяти тысяч) рублей за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 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, за исключением административных правонарушений, предусмотренных статьями 13.15, 13.37, 14.31, 14.31.2, частями 5 - 7 статьи 14.32, статьями 14.33, 14.56, 15.21, 15.30, 19.3, частями 1 - 8.1, 9.1 - 39 статьи 19.5, статьями 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса. В случае, если копия постановления о назначении административного штрафа, направленная лицу, привлеченному к административной ответственности, по почте заказным почтовым отправлением, поступила в его адрес после истечения двадцати дней со дня вынесения такого постановления, указанный срок подлежит восстановлению судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, по ходатайству лица, привлеченного к административной ответственности. Определение об отклонении указанного ходатайства может быть обжаловано в соответствии с правилами, установленными главой 30 настоящего Кодекса. В случае, если исполнение постановления о назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, административный штраф уплачивается в полном размере.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам для уплаты штрафа:

Отделение-НБ Республики Коми БАНКА РОССИИ/УФК по Республике г. Сыктывкар	БИК	018702501					
Банк получателя	Сч. №	03100643000000010700					
ИНН 1101481197	КПП 110101001	Сч. №	40102810245370000074				
УФК ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ (Управление Федеральной антимонопольной службы по РК)	Вид оп.	01	Срок плат.				
	Наз. пл.		Очер. плат.	3			
Получатель	Код		Рез. поле				
16111601071019000140	87701000	0	0	0	0	0	0
ШТРАФ ЗА НАРУШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № _____ СОГЛАСНО							
ПОСТАНОВЛЕНИЮ ОТ _____ № _____							

Согласно части 5 статьи 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 части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по

информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

Согласно частям 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права, принудительного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до шести месяцев.

С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В силу статей 30.2, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в вышестоящий орган либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

- 1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;
- 2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;
- 3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Срок предъявления постановления к исполнению составляет 2 года.

Должностное лицо (...)