

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 4-00-23/77-17

«18» января 2017 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) И.О. Шандиева, рассмотрев протокол от 13.01.2017 и материалы дела об административном правонарушении в отношении должностного лица — <...> по факту нарушения п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившегося в предъявлении требований к участникам Закупки (реестровый № 31603705023), не указанных в Закупочной документации, в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении, в присутствии защитника <...>

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров 28.06.2016 жалобы ООО «ТБК-ЭНЕРГО» (далее — Заявитель) на действия ООО «Транснефтьстрой» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку песка на объект «Строительство и пуско-наладка А-НПС-5а (реестровый № 31603705023) (далее — Закупка), вынесено решение о признании жалобы обоснованной по делу № 1-00-1114/77-16 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

В результате рассмотрения материалов дела № 4-00-23/77-17 должностным лицом Московского УФАС России установлено следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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 ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также

иные связанные с обеспечением закупки положения.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее — Единая информационная система) 26.05.2016 Заказчиком размещено Извещение о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку песка на объект «Строительство и пуско-наладка А-НПС-5а», с начальной (максимальной) ценой договора — 3 282 017,25 рублей.

Согласно Извещению о проведении открытого запроса котировок в электронной форме, дата окончания подачи заявок — 03.06.2016, дата рассмотрения и оценки котировочных заявок — 10.06.2016.

24.06.2015 Заказчиком на Официальном сайте размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «Транснефтьстрой» (далее — Положение о закупке).

В соответствии с подпунктом 9.8.3 пункта 9.8 Положения установлено, что конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке участника закупки, заявку на участие по основаниям, в том числе:

- наличие у участника закупки договоров, расторгнутых (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) в одностороннем порядке по инициативе ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, и/ или расторгнутых (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) в судебном порядке, в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением со стороны участника закупки обязательств по договору;

- наличие (в течение 2х лет перед размещением извещения о закупке) не предусмотренного договором письменного отказа, не связанного с нарушением обязательств ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, со стороны участника закупки от исполнения обязательств по договору, заключенному с ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ.

26.05.2016 Заказчиком на Официальном сайте размещена Документация на проведение открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку песка на объект «Строительство и пуско-наладка А-НПС-5а» (далее — Закупочная документация).

Согласно подпункту 2.9.3 пункта 2.9 Закупочной документации конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке лицо, подавшее заявку на участие в закупке по основаниям, в том числе при наличии у участника закупки договоров, расторгнутых (в течение 2-х лет перед размещением извещения о закупке) в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением обязательств в одностороннем порядке по инициативе Компании или ОСТ, а также в судебном порядке.

Таким образом, в документации Заказчика установлено, что Заказчик имеет право отстранить от участия в Закупке участника, с которым расторгнут договор в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением либо представлен письменный отказ от исполнения договора со стороны участника.

Согласно Протоколу подведения итогов 31603705023 (Лот 391-М(П)/2016) от 07.06.2016 заявка Заявителя на участие в Закупке признана соответствующей требованиям Документации, однако согласно абзацу 5 пункта 8.3 данного протокола Заявителю отказано в допуске на участие в открытом запросе котировок

в электронной форме на основании п. 2.9.3 Документации в связи с несоответствием Заявки требованиям документации.

Между тем, в Закупочной документации отсутствует требование о представлении в составе заявки сведений о наличии либо отсутствии у участников закупки:

- договоров, расторгнутых (в течение 2-х лет перед размещением извещения о закупке) в одностороннем порядке по инициативе ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, и/или расторгнутых (в течение 2-х лет перед размещением извещения о закупке) в судебном порядке, в связи с неисполнением / ненадлежащим исполнением со стороны участника закупки обязательств по договору;

- в течение 2-х лет перед размещением извещения о закупке не предусмотренного договором письменного отказа, не связанного с нарушением обязательств ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ, со стороны участника закупки от исполнения обязательств по договору, заключенному с ОАО «АК «Транснефть» или ОСТ.

Более того, ни в составе Протокола подведения итогов 31603705023 (Лот 391-М(П)/2016) от 07.06.2016, ни на заседании Комиссии Московского УФАС России Заказчиком не представлено документального подтверждения наличия у Заявителя расторгнутых договоров в связи с неисполнением/ненадлежащим исполнением по инициативе Компании или ОСТ, а также в судебном порядке.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются такими принципами как равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Таким образом, действия Конкурсной комиссии ООО «Транснефтьстрой», выразившиеся в предъявлении к участнику закупки требований, не указанных в Закупочной документации, что повлекло необоснованное отклонение заявки Заявителя, нарушают положения п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие функции по организации и осуществлению закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в том числе члены комиссии по осуществлению закупок, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.32.3 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с приказом генерального директора ООО «Транснефтьстрой» № 279 от 03.06.2016 «О внесении изменений в приказ от 12.04.2013 № 333 «О создании Конкурсной комиссии по размещению заказов на право заключения договоров на поставку материально-технических ресурсов, выполнения работ, оказание услуг для нужд ООО «Транснефтьстрой» <...> является членом Конкурсной комиссии Заказчика.

Протокол подведения итогов 31603705023 (Лот 391-М(П)/2016) от 07.06.2016 подписан членом Конкурсной комиссии <...>

При составлении протокола защитником <...><...> были представлены письменные пояснения по факту вменяемого административного правонарушения, согласно которым, Заявитель ранее поставлял Заказчику контрафактную продукцию, о чем имеется служебная записка службы безопасности Заказчика, однако, по причине замены Заявителем контрафакта продукцией надлежащего качества, расторжение договора не состоялось.

В связи с чем, <...> утверждает, что <...> не нарушал положения п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, а лишь применил Положение о закупке и Закупочную документацию, которые недостаточно точно и полно формулируют условие о возможности отказа в допуске участнику закупки.

В свою очередь, должностное лицо административного органа отмечает, что пояснения представителя не опровергают доводов, изложенных в Решении Комиссии Управления и в протоколе об административном правонарушении, а наоборот подтверждают, что между Заказчиком и Заявителем отсутствуют расторгнутые договоры, что исключает применение соответствующих положений Закупочной документации для отклонения участника.

Таким образом, действия должностного лица — члена Конкурсной комиссии Заказчика <...> по нарушению порядка отбора участников закупки, что установлено при рассмотрении дела № 1-00-1114/77-16, влекут за собой нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, образуя состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.33.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ, 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, 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.

Место совершения административного правонарушения — г. Москва, ул. Добролюбова, д. 16, корп. 1 (место нахождения Заказчика).

Время совершения административного правонарушения — 7 июня 2016 (дата составления Протокола подведения итогов 31603705023 (Лот 391-М(П)/2016).

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Виновные действия должностного лица — члена Конкурсной комиссии Заказчика <...> в настоящем случае состоят в предъявлении к участнику закупки требований, не указанных в Закупочной документации.

Обстоятельства, препятствующие надлежащему исполнению <...> требований, установленных п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, при рассмотрении дела не установлены.

Вина должностного лица — члена Конкурсной комиссии Заказчика <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.33.3 КоАП РФ, доказана.

При составлении протокола об административном правонарушении защитник <...>. <...> в виде административного штрафа предупреждением. <...> ссылается на исполнение Заказчиком предписания антимонопольного органа, повторным проведением закупки, по итогам которой с Заявителем был заключен договор, что исключило возникновение каких-либо негативных последствий для Заявителя. Также <...> дополнительно сообщил о том, что <...> впервые привлекается к административной ответственности.

В связи с заявленным ходатайством, должностное административного органа поясняет следующее.

Устранение последствий совершенного правонарушения в рамках исполнения предписания Московского УФАС России Заказчиком не отменяет факт допущенного административного правонарушения членом Конкурсной комиссии при принятии решения по результатам оценки заявки в соответствии с Протоколом подведения итогов 31603705023 (Лот 391-М(П)/2016) от 07.06.2016.

КоАП РФ предусматривает возможность замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение для юридических лиц, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Закон о

развитии малого и среднего предпринимательства), предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным ч. 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Ч. 1.1 ст. 4 Закона о развитии малого и среднего предпринимательства содержит условия отнесения хозяйствующего субъекта к категории малых и средних предприятий.

ООО «Транснефтьстрой» установленным условиям не соответствует.

При составлении протокола и рассмотрении дела об административном правонарушении защитником <...> - <...> не было представлено документов, подтверждающих статус Заказчика в качестве субъекта малого и среднего предпринимательства.

На основании изложенного, должностное лицо административного органа приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ и замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, поскольку <...> не является работником хозяйствующего субъекта, относящегося к категории малого и среднего предпринимательства.

В связи с чем, ходатайство защитника <...> - <...> подлежит отклонению.

Должностным лицом Московского УФАС России установлено смягчающее административную ответственность обстоятельство — добровольное исполнение предписания.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность за совершенное <...> административное правонарушение, не выявлены.

Руководствуясь ч. 8 ст. 7.32.3, ст.-ст. 4.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо — <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу — <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **2 000 (двух тысяч рублей) руб.**

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 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 Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам:

Получатель:	УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890) ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001
Банк получателя:	Отделение 1 Москва р/с 40101810800000010041 БИК 044583001 ОКТМО: 45375000 КБК 161 1 16 02010 01 6000140
Назначение платежа:	Административный штраф по делу № 4-00-23/77-17 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 ст. 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном ч. 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, 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

<...>