

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу об административном правонарушении
№ 033/04/7.32.3-692/2020

11 августа 2020 года

г. Владимир

Я, врио руководителя Владимирского УФАС России <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/7.32.3-692/2020, возбужденного по части 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении должностного лица – заместителя председателя закупочной комиссии <...>

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению дела явилось решение по делу № 033/07/3-1312/2019, принятое Комиссией Владимирского УФАС России 15.01.2020 года о нарушении порядка проведения торгов на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории (извещение № 31908490707) и признании жалобы ООО «БС ПрофСервис» обоснованной.

Действия Заказчика по запросу дополнительной информации, отклонению победителя и отказу от заключения договора противоречат пункту 12.4, 22.6 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

В ходе рассмотрения дела № 033/07/3-1312/2019 Комиссия Владимирского УФАС России установила следующие обстоятельства (*событие административного правонарушения и его квалификация*).

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «БС ПрофСервис» на действия Заказчика – АО «РМ Нанотех» при проведении торгов на право заключения договора на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории (извещение № 31908490707).

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров регулируется статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Комиссией Владимирского УФАС России установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке акционерного общества АО «РМ Нанотех», утвержденным решением Совета директоров АО «РМ Нанотех» от 14.11.2019 г. № 30 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с Приказом № 39-3 от 07.11.2019 г. утверждена закупочная документация №ЗП/1.1/087/2019 на закупку услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории.

На сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908490707 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории.

Дата размещения извещения 07.11.2019 г.

Дата начала срока подачи заявок 07.11.2019

Дата и время окончания подачи заявок
(по местному времени заказчика) 19.11.2019

Порядок подачи заявок Заявка на участие предоставляется через ЭТП.

Дата подведения итогов 22.11.2019

В соответствии с протоколом № 89/2019 заседания закупочной комиссии от 22.11.2019

г. победителем признан участник № 2 – ООО «БС ПрофСервис» с ценовым предложением 1 036 800 р.

29.11.2019 г. заказчик АО «РМ Нанотех» в адрес ООО «БС ПрофСервис» направило запрос информации, содержащий требования о предоставлении следующих документов:

- 1) Выписка из штатного расписания.
- 2) Справка на сотрудников с указанием должности из штатного расписания (справки о работе в ООО «БС ПрофСервис»).
- 3) Справки о прохождении медосмотра.
- 4) Копии трудовых договоров.
- 5) Налоговые декларации по налогу на добавленную стоимость и налогу на прибыль за три отчетных периода (кварталов) 2019г., если Поставщик является плательщиком налога на добавленную стоимость и налога на прибыль в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации с отметкой органа контроля.
- 6) Расчет по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование, обязательное медицинское страхование за три отчетных периода (кварталов) 2019 г. с отметкой органа контроля (код по КНД 1151111).
- 7) Расчет по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также по расходам на выплату страхового обеспечения (Форма № 4-ФСС) за предшествующий календарный год и последний отчетный период текущего года с подтверждением от фонда социального страхования о приеме.

В ответе на запрос (исх. № 222 от 10.12.2019 г.) ООО «БС ПрофСервис» предоставило информацию о том, что лица, указанные в справке о кадровых ресурсах, форма № 5 документации для участия в процедуре открытого запроса предложений электронной форме оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех» на текущий момент не работают. На момент предоставления документации лица: <...>. находились в штате ООО «БС ПрофСервис».

Для оказания услуг на АО «РМ Нанотех» г. Владимир будут привлечены следующие лица: <...>

К ответу также приложены запрашиваемые документы: выписка из штатного расписания, справка на сотрудников, направление нахождение мед. осмотра, копии трудовых договоров, налоговые декларации, расчет о страховым взносам и обязательное страхование, расчет по начисленным и уплаченным страховым взносам.

В соответствии с протоколом № 101/2019 заседания закупочной комиссии от 13.12.2019 г. комиссия заказчика предложила отклонить участника ООО «БС ПрофСервис» и не заключать договор в соответствии с Положением о закупке АО «РМ Нанотех».

В обоснование данного требования в протоколе указано следующее:

«п. 12.17 Положения в любой момент вплоть до подписания договора закупочная комиссия должна отстранить участника закупки, в том числе допущенного, в случае обнаружения недостоверных сведений в заявке и (или) ее уточнениях, существенных для

допуска данного участника к закупке и (или) установления его места в ранжировке.

Участник в составе заявки предоставил недостоверные сведения.

Участник предоставил документы на работников, которые непосредственно будут привлечены в ходе выполнения договора, не соответствующие условиям выполнения договора на услуги по ежедневной комплексной уборке помещений и территории АО «РМ Нанотех».

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия Владимирского УФАС России установила следующее.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 2.2 Положения о закупке.

Разделом 3 информационной карты, Разделом 5 технического задания, разделом 6 проекта договора Документации установлено требование к участникам запроса предложений, а именно, в разделе зона уборки и количество уборщиков указано:

Зона уборки	количество уборщиков
производство	1
прилегающая территория	1
административный корпус	1

Для подтверждения вышеуказанному требованию Документации участникам закупки в составе заявки необходимо представить: выписку из штатного расписания, справку на сотрудников с указанием должности из штатного расписания. После окончания закупки Заказчиком дополнительно запрошены вышеперечисленные документы.

В соответствии с разделом 12.17 Положения о закупках в любой момент вплоть до подписания договора закупочная комиссия должна отстранить участника закупки, в том числе допущенного, в случае обнаружения недостоверных сведений в заявке и (или) ее

уточнениях, существенных для допуска данного участника к закупке и (или) установления его места в ранжировке.

В соответствии с пунктом 15.10.9 Положения о закупках при рассмотрении заявок закупочная комиссия вправе затребовать от потенциальных участников разъяснения положений заявок и представления недостающих документов (при необходимости). При этом не допускаются запросы или требования о представлении недостающих документов, направленные на существенное изменение заявки на участие в запросе предложений, включая изменение коммерческих условий такой заявки (предмета заявки, цены, сроков).

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников.

В Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, что также ставит запрос дополнительной информации в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Кроме того, исходя из требований Положения и Документации, не следует, что Заказчик после определения победителя вправе запросить у победителя закупки иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией, так как в соответствии с положением Документации победителем признается участник, в составе заявки которого представлен установленный Документацией перечень документов, а также цена которого является наименьшей.

Отсутствие у участника закупки до заключения договора соответствующих кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов, либо изменение сведений о сотрудниках, привлекаемых для оказания услуг, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, поскольку такие кадровые ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подписания договора.

(Данная правовая позиция изложена в решениях ФАС России от 13.03.2019 № 223ФЗ-271/19, от 12.11.2019 № 223ФЗ-1042/19, от 01.08.2019 № 223ФЗ-810/19).

В Положении о закупках также установлены следующие требования.

В соответствии с п. 12.4.2 Положения по итогам запроса предложений договор между победителем запроса предложений и заказчиком (или иным уполномоченным им лицом) заключается обязательно.

В разделе 22.6 Положения установлено, что заказчик вправе отказаться от заключения договора по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной процедуре. Решение об отмене конкурентной процедуры размещается в ЕИС в день принятия этого решения. По истечении срока отмены конкурентной процедуры и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с протоколом № 89/2019 от 22.11.2019 Закупочная комиссия решила признать победителем открытого запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по ежедневной комплексной уборке помещений и территорий участника ООО «БС ПрофСервис», занявшего место победителя.

Согласно пункта 4 раздела 3 информационной карты документации исполнитель предоставляет выписку из штатного расписания, справку на сотрудников с указанием должности из штатного расписания. Требования к персоналу указаны в разделе 5 техническое задание и в разделе 6 проект договора Документации.

АО «РМ Нанотех» в письме от 29.11.2019 г. запросило у ООО «БС ПрофСервис» дополнительные документы, не предусмотренные документацией о закупке.

В соответствии с протоколом заседания комиссии от 13.12.2019 № 101/2019 Заказчиком принято решение об отклонении участника ООО «БС ПрофСервис» и не заключении договора в соответствии с Положением о закупке АО «РМ Нанотех» на основании предоставления участником недостоверных данных.

Таким образом, действия Заказчика по запросу дополнительной информации, отклонении победителя и отказу от заключения договора противоречат пункту 12.4, 22.6 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

(Данная позиция изложена в решениях ФАС России 13.03.2019 № 223ФЗ-271/19, 27.02.2017 г. № 223ФЗ-135/17, 02.09.2019 г. № 223ФЗ-885/2019).

В связи вышеизложенным, довод заявителя Комиссия считает обоснованным.

Изучив материалы дела, представленные на рассмотрение дела, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующему выводу.

Статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В связи с вышеизложенным, Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о

нарушении части 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, части 15 ст. 3.2 Закона о закупках и признании жалобы ООО «БС ПрофСервис» обоснованной.

В целях устранения выявленного нарушения заказчику - АО «РМ Нанотех» решено выдать предписание.

В соответствии с протоколом заседания комиссии от 13.12.2019 № 101/2019 Заказчиком принято решение об отклонении участника ООО «БС ПрофСервис» и не заключении договора в соответствии с Положением о закупке АО «РМ Нанотех» на основании предоставления участником недостоверных данных.

Запрос дополнительных документов после определения победителя и отказ от заключения договора с победителем повлекли нарушения прав участника на участие в торгах, и является существенным нарушением порядка проведения открытого запроса предложений.

Протокол заседания комиссии от 13.12.2019 № 101/2019 подписан заместителем председателем закупочной комиссии <...>

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предъявление требований к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, к закупаемым товарам, работам, услугам и (или) к условиям договора либо оценка и (или) сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке товаров, работ, услуг, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Таким образом, в действиях должностного лица – заместителя председателя закупочной комиссии – первого заместителя генерального директора – директора по производству <...> содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения: место проведения запроса предложений – АО «РМ Нанотех» г. Владимир, ул. Добросельская, д.224Д.

Время совершения административного правонарушения: дата составления протокола заседания комиссии № 101/2019 - 13.12.2019 г.

Объект правонарушения - правоотношения в сфере организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, состоит в предъявлении дополнительных требований к участнику, принятии решения об отклонении участника и не заключении договора с победителем запроса предложений - ООО «БС ПрофСервис» на основании протокола заседания комиссии от 13.12.2019 № 101/2019.

Субъект правонарушения – должностное лицо – заместитель председателя закупочной комиссии <...>

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме

неосторожности.

Объективных обстоятельств, делавших невозможным выполнение <...> требований Закона о защите конкуренции и недопущения совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, не усматривается.

Согласно пункту 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ 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.

Оснований для признания указанного правонарушения малозначительным должностное лицо Владимирского УФАС России не находит.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, является совершение правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ впервые, исполнение предписания об устранении нарушения, выданного по результатам рассмотрения дела № 033/07/3-1312/2019.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ.

Срок давности привлечения должностного лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/7.32.3-692/2020 выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно факт принадлежности АО «РМ Нанотех» к числу субъектов среднего предпринимательства согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Определяя степень ответственности АО «РМ Нанотех», с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, руководствуясь ст. 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным заменить административное наказания в виде административного штрафа предупреждением.

Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 033/04/7.32.3-692/2020 вынесено в отсутствие <...>, извещенного о времени месте рассмотрения дела надлежащим образом, направившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. 5523 от 05.08.2020г.)

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 2.4 а также частью 8 статьи 7.32.3, статьями 4.5, 29.5, 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

признать должностное лицо - заместителя председателя закупочной комиссии <...> действующего на основании <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

Врио руководителя управления

<...>