

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 53

о назначении административного наказания

г. Хабаровск

Резолютивная часть постановления объявлена 08 октября 2015 года

В полном объеме постановление изготовлено 09 октября 2015 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю – начальник отдела контроля органов власти <...>, рассмотрев протокол от 23.09.2015, материалы дела № 8-04/66 об административном правонарушении, предусмотренном частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении ПАО Сбербанк,

УСТАНОВИЛ:

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

[Закон](#) № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ).

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона №223-ФЗ).

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (часть 10 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).

Пунктами 2,3,9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что непосредственно в закупочной документации заказчиком указываются требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

05.05.2015 ПАО «Сбербанк России» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение №3150238011 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме по выбору организации на предоставление услуг по техническому обслуживанию, ремонту служебного и специального автотранспорта, а также по поставке запасных частей для автотранспорта Приморского отделения № 8635 на 2015 год по лотам №№ 1- 7, закупочная документация. Начальная (максимальная) цена 4 990 000,0 руб. Даты начала и окончания подачи заявок с 06.05.2015 до 12.05.2015. Проведение запроса котировок назначено на 13.05.2015, подведение итогов на 21.05.2015.

Согласно протоколу от 28.05.2015 №30 на участие в запросе котировок поданы заявки ИП <...>., ИП <...>., ИП <...>., ООО «Оригинальные запчасти-1», ООО «ТехПрогрессСервис», ИП <...>, ООО «Заря», ИП <...>. Заявки ИП <...>, ИП <...>, признаны не соответствующими требованиям закупочной документации,

победителем закупки признан ИП <...> с предложенной стоимостью 1700 000,0 руб. По лотам №№ 2,3,4,5,6,7 закупка признана несостоявшейся.

Обоснование принятого комиссией решения об отклонении заявки предпринимателя в протоколе отсутствует, что нарушает пункт 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Из представленных заказчиком пояснений следует, что заявка ИП <...> отклонена на основании пункта 5.4 Приложения №2 к документации, в связи с несоответствием абзацам 3.4 пп. 2.1, не сертифицированы: уборочно-моечные работы, регулировка углов установки управляемых колес, электротехнические работы на автомобиле. По иным основаниям заявка не отклонялась.

В соответствии с подпунктом 2.1. пункта 2 закупочной документации участник должен иметь лицензии или свидетельства о допуске к поставке товаров, производству работ и оказанию услуг, подлежащих лицензированию (регулированию) в соответствии с законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора; необходимые сертификаты на продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с законодательством Российской Федерации, наличие профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку продукции.

Согласно приложению №2 (группа №3) закупочной документации резиденту физическому лицу, в том числе индивидуальному предпринимателю, необходимо представить свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, свидетельство о внесении в ЕГРИП записи об индивидуальном предпринимателе, зарегистрированном до 01.01.2004, или иной документ, подтверждающий право на занятие частной практикой или иным видом предпринимательской деятельности, и/или документ, подтверждающий право на осуществление деятельности, если законодательство предусматривает осуществление соответствующего вида деятельности на основании такого документа (лицензия, разрешение, свидетельство об аккредитации и др.).

Из указанного следует, что лицензии, свидетельства предоставляются в заявке в том случае, если поставка товара, выполнение работ, оказание услуг осуществляются в соответствии с законодательством при наличии специального разрешения.

В нарушение пункта 1 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ заказчиком в документации не конкретизированы документы, которые необходимо представить участнику в целях подтверждения соответствия установленным требованиям и условиям допуска к участию в закупке (конкретная лицензия, сертификат). Информация о том, в отношении каких работ, товаров либо услуг необходимо представить лицензию (сертификат) в документации также отсутствует.

Основаниями отклонения заявки являются: несоответствие участника требованиям запроса котировок; неудовлетворительное финансовое состояние участника, влекущее за собой риски, невыполнения обязательств по договору (подпункт 5.4

пункта 5 Приложения №2 к закупочной документации).

В соответствии со статьей 18 Федерального закона от 27.12.2002 №184-ФЗ «О техническом регулировании» подтверждение соответствия осуществляется в целях: удостоверения соответствия продукции, процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, работ, услуг или иных объектов техническим регламентам, стандартам, сводам правил, условиям договоров.

Подтверждение соответствия на территории Российской Федерации может носить добровольный или обязательный характер. Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации. Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах: принятия декларации о соответствии; обязательной сертификации.

Добровольное подтверждение соответствия осуществляется по инициативе заявителя на условиях договора между заявителем и органом по сертификации. Добровольное подтверждение соответствия может осуществляться для установления соответствия национальным стандартам, предварительным национальным стандартам, стандартам организаций, сводам правил, системам добровольной сертификации, условиям договоров (статья 21).

Согласно статье 23 указанного закона обязательное подтверждение соответствия проводится только в случаях, установленных соответствующим техническим регламентом, и исключительно на соответствие требованиям технического регламента. Объектом обязательного подтверждения соответствия может быть только продукция, выпускаемая в обращение на территории Российской Федерации.

Поскольку уборочно-моечные работы, регулировка углов установки управляемых колес, электротехнические работы на автомобиле в силу приведенных положений не подлежат обязательной сертификации, соответственно, необходимость предоставления в составе заявки сертификата на эти работы отсутствует.

Частью 6 статьи 3 Закона №223-ФЗ 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 отсутствие в документации требования об обязательном предоставлении конкретной лицензии (сертификата) на осуществление предусмотренных предметом закупки работ, сертификата на соответствующие работы, решение комиссии об отклонении заявки предпринимателя по мотиву непредставления лицензии (сертификата) неосновательно.

Частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях, установлена ответственность за предъявление [требований](#) к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, ккупаемым 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.

Уведомлением Хабаровского УФАС России от 24.08.2015 законный представитель ПАО Сбербанк вызван на составление протокола 23.09.2015.

Законный представитель общества надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте составления протокола. На его составление не явился. Причин препятствующих явке не сообщил.

23.09.2015 в отношении ПАО Сбербанк в присутствии защитника, действующего на основании доверенности от 29.07.2015 №19-01, составлен протокол об административном правонарушении.

Законный представитель общества, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на его рассмотрение не явился. Причин, препятствующих явке, не сообщил.

На рассмотрение дела прибыл защитник ПАО Сбербанк <...> по доверенности от 29.07.2015 №19-01, пояснивший, что предписание от 18.06.2015 №17 выданное Хабаровским УФАС России обществом исполнено, по результатам закупки с ИП <...> заключен договор на техническое обслуживание и ремонт транспортных средств, в связи с чем охраняемые общественные отношения, права предпринимателя не нарушены, отсутствует угроза их нарушения. Вред интересам ИП <...>, иных граждан, государства не причинен, иные негативные последствия отсутствуют. В связи с чем, общество просит не привлекать его к административной ответственности, производство по делу прекратить по статье 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Аналогичные возражения представлены и при составлении протокола об административном правонарушении.

Заместитель руководителя Хабаровского УФАС России – начальник отдела контроля органов власти <...>, рассмотрев материалы дела №8-04/66 об административном правонарушении, пришел к выводу о наличии в действиях ПАО Сбербанк состава административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, по следующим основаниям.

Предъявление [требований](#) к участникам закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, ккупаемым 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, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 3.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Санкцией данной нормы предусмотрена административная ответственность должностных лиц и юридических.

Объективной стороной указанного административного правонарушения является

предъявление [требований](#) к участникам закупок, 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,

Лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина (часть 1 статьи 1.5).

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу части 2 указанной статьи юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Частью 3 этой же статьи предусмотрено, что 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.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 16.1 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», при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц кодекс формы вины не выделяет.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части кодекса возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Материалами дела подтверждается, что в закупочной документации отсутствовало требование об обязательном предоставлении конкретной лицензии (сертификата) на осуществление предусмотренных предметом закупки работ,

сертификата на соответствующие работы, тогда как заявка ИП ... отклонена в связи с непредставлением этих документов, что нарушает установленные Законом №223-ФЗ предписания и свидетельствует о наличии в действиях общества объективной стороны вменяемого административного правонарушения.

У общества имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению, общество небрежно отнеслось к выполнению возложенной на него Законом №223-ФЗ обязанности соблюдения проведения закупки.

Доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств непреодолимой силы и иных обстоятельств, находящихся вне контроля общества и препятствующих надлежащим образом выполнять требования законодательства, в материалы дела не представлено.

Довод защитника о малозначительности совершенного правонарушения подлежит отклонению по следующим основаниям.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, если при рассмотрении дела будет установлена малозначительность совершенного административного правонарушения, на основании статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях возможно освободить виновное лицо от административной ответственности и ограничиться устным замечанием, о чем должно быть указано в постановлении о прекращении производства по делу.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее состав административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях учитываются при назначении административного наказания.

Статья 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренных данным Кодексом.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния и должна быть мотивирована.

По своей юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образует формальный состав и считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством. В этой связи существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, в частности, в сфере законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Целями регулирования Закона №223-ФЗ являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупках товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Установленные Законом №223-ФЗ основополагающие принципы при проведении закупок, в числе которых принцип равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации, ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки направлены на обеспечение прав участников закупки.

Учитывая особый субъектный состав лиц, на которых распространяются положения Закона №223-ФЗ, и цели правового регулирования Закона №223-ФЗ, предъявление требований к участникам закупки, не предусмотренных закупочной документацией, нарушает принцип информационной открытости закупки, ведет к необоснованным решениям об отказе в допуске к участию в закупке, нарушает права участников закупки на объективную оценку их заявок и равные условия участия в закупке, в связи с чем допущенное нарушение не может быть признано малозначительным.

Кроме того, допущенное нарушение Закона №223-ФЗ воспрепятствовало ИП <...>участвовать в процедуре закупки, претендовать на заключение договора, вынудило предпринимателя прибегнуть к защите своих нарушенных прав в административном порядке. Допущенное нарушение устранено обществом в целях исполнения выданного антимонопольным органом предписания.

В совокупности изложенного факт совершения ПАО Сбербанк правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 КоАП РФ, доказан имеющимися в деле материалами. Место совершения правонарушения: г. Хабаровск.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 7.32.3, 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ПАО Сбербанк (ИНН 7707083893, ОГРН 1027700132195) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в предъявлении к участнику закупки требования, не предусмотренного закупочной документацией при проведении открытого запроса котировок в электронной форме по выбору организации на предоставление услуг по техническому обслуживанию, ремонту служебного и специального автотранспорта, а также по поставке запасных частей для автотранспорта Приморского отделения № 8635 на 2015 год по лоту № 1 (извещение №31502328011).

2. Применить к ПАО Сбербанк меру ответственности в виде административного штрафа в размере 5000 (пяти тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляются: получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), ИНН 2721023142, КПП 272101001, ББК 161 1 16 02010 01 6000 140. Банк получателя: Отделение Хабаровск г. Хабаровск, БИК 040813001, расчетный счет 40101810300000010001, ОКТМО 08701000001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.