ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/7.32.3-1787/2020

об административном правонарушении

«11» ноября 2020 ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-1787/2020, возбужденного в отношении Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребенка – детский сад № 3» (ОГРН 1114217008201, ИНН 4217136533, 654007, г. Новокузнецк, пр-кт Н.С .Ермакова, 32) в связи с нарушением ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при участие защитника с использованием телефонной связи – <…> (доверенность от 16.09.2019 № 1),

УСТАНОВИЛА:

23.09.2020 г. по результатам рассмотрения жалобы ООО «Продукт» № 042/10/18.1-1480/2020 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее — Комиссия Кемеровского УФАС России) приняла решение о признании заказчика Муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение «Центр развития ребенка – детский сад № 3» (далее - МАДОУ «Д/с № 3») нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при организации и проведении запроса оферт на поставку продуктов питания, извещение опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: http://zakupki.gov.ru, под № 32009429370 (далее – Закупка).

25.08.2020 Заведующей МАДОУ «Д/с № 3» <…> утверждена Документация о запросе оферт № 04-20 на поставку продуктов питания (далее – Документация).

В Извещении и Документации установлено, что в качестве единого базиса сравнения ценовых предложений будет учитываться цена без НДС. Если товары (работы, услуги) Участника конкурентной процедуры облагаются НДС, то цена за единицу товаров (работ услуг) предложенная таким Участником в заявке, не должна превышать установленную начальную (максимальную) цену единицы товаров (работ, услуг) Заказчика за вычетом НДС, установленную в закупочной документации. При этом на стадии оценки и сопоставления заявок для целей сравнения ценовые предложения других участников также учитываются без НДС.

В положение Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров,

работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Налогового Кодекса РФ отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС.

Применение при оценке заявок вычета НДС из ценовых предложений участников закупки, являющихся плательщиками указанного налога, может привести к созданию данным участникам закупки преимущественных условий по сравнению с участниками, применяющими упрощенную систему налогообложения, то есть привести к созданию неравных условий и, соответственно к ограничению конкуренции по отношению к другим участникам закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пунктам 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупках, включая сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

При определении в Документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом, содержит или нет установленная цена НДС.

Заказчик в Документации ненадлежащим образом установил порядок оценки заявок участников закупки по критерию «Цена договора», что противоречит п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Согласно ч. 7 ст. 7.32.3 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 юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Данные действия МАДОУ «Д/с № 3» содержат состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: г. Новокузнецк , пр-кт Ермакова, 32.

Дата совершения правонарушения: 25.08.2020 г. (дата утверждения Документации).

15.10.2020 г. в адрес МАДОУ «Д/с № 3» было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому законному представителю МАДОУ «Д/с № 3» надлежало явиться 02.11.2020 г. в 14 часов 00 минут для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

19.10.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения Заведующей МАДОУ «Д/с № 3» <…> о том, что заказчиком нарушен порядок оценки заявок по

критерию цена договора. Совершенное правонарушение дополнительного расходования бюджетных средств не повлекло. Подробные объяснения изложены в объяснениях по делу об административном правонарушении (вх. 7280э от 19.10.2020).

02.11.2020 в 14ч 00 мин законный представитель МАДОУ «Д/с № 3» извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении на процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении не явился, защитника не направил.

Определением от 03.11.2020 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-1787/2020 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 11.11.2018 г. 13 часов 30 мин. Копия определения направлена в адрес МАДОУ «Д/с № 3» заказным письмом.

11.11.2020 г. в 13 часов 30 мин. на рассмотрение дела 042/04/7.32.3-1787/2020 об административном правонарушении законный представитель МАДОУ «Д/с № 3» надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела не явился, направил защитника – <…> (доверенность от 16.09.2020 № 1).

11.11.2020 г. на рассмотрении дела об административном правонарушении защитник повторил свою позицию, изложенную ранее в объяснении. Подробные объяснения изложены в объяснениях по делу об административном правонарушении (вх. 7280э от 19.10.2020).

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника МАДОУ «Д/с № 3», заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 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.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у МАДОУ «Д/с № 3» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Однако, МАДОУ «Д/с № 3» документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших учреждению выполнить требования п. 13, 14 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Применение ст. 2.9 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении является правом должностного лица, уполномоченного решить дело об административном правонарушении.

По смыслу названных норм и разъяснений оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Категория малозначительности относится к числу оценочных, в связи с чем, определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств совершенного правонарушения. Таким образом, малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения заключается в нарушении принципа равноправие, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Состав рассматриваемого административного правонарушения является формальным, следовательно, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности. В частности, существенная степень угрозы охраняемым общественным отношениям имеет место в случае пренебрежительного отношения лица к установленным правовым требованиям и предписаниям (публичным правовым обязанностям). В данном случае пренебрежительного отношения к правилам, установленным при проведении торгов и запретам, установленным Законом о закупках.

Законный представитель МАДОУ «Д/с № 3» не представил доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Данные действия МАДОУ «Д/с № 3» свидетельствуют о пренебрежительном отношении к установленным законодательством РФ требованиям.

Факт совершения административного правонарушения МАДОУ «Д/с № 3» подтверждается протоколом по делу 042/04/7.32.3-1787/2020 об административном правонарушении от 02.11.2020., а также другими материалами дела.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской

Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения юридического лица МАДОУ «Д/с № 3» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ем органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установлено одно обстоятельство, смягчающие административную ответственность, а именно: совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину МАДОУ «Д/с № 3» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ и назначает административное наказание в пределах санкции, определенной частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение «Центр развития ребенка – детский сад № 3» (ОГРН 1114217008201, ИНН 4217136533, 654007, г. Новокузнецк, пр-кт Н.С .Ермакова, 32), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Наложить на Муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение «Центр развития ребенка – детский сад № 3» административный штраф в размере 5 000 (пяти тысяч) рублей.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007

в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово
БИК 043207001 КБК: 161 116 01071 01 9000 140

ОКТМО: 32701000

УИН 16100500000000748503

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/7.32.3-1787/2020

При оплате штрафа обязательно использовать УИН.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.