

Руководителю МАДОУ № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников»

<...>

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 042/04/7.32.3-357/2023 об административном правонарушении

«11» апреля 2023 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела № 042/04/7.32.3-357/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении государственного муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников» (ИНН 4205008625 / КПП 420501001, ОГРН 1024200700435, зарегистрированного 07.08.2000 администрацией г. Кемерово за № 1866, дата присвоения ОГРН 26.11.2002, юридический адрес: 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, д.41А) (далее – Детсад № 218; Заказчик),

### УСТАНОВИЛА:

В результате рассмотрения обращения ИП <...> в действиях Детсада № 218 при проведении закупки с реестровым номером в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) 32211801700 на поставку ковровых покрытий (далее – Закупка) установлено нарушение требований подпункта «а» пункта 20(1) Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение № 1352).

Нарушение выразилось в проведении Закупки не в электронной форме.

Установлено, что 28.10.2022 на официальном сайте ЕИС в сети Интернет опубликовано извещение о проведении Закупки и закупочная документация, согласно которым:

способ осуществления закупки: запрос ценовых предложений у субъектов малого

и среднего предпринимательства;

Закупка не является торгами и не отвечает требованиям части 3 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (ФЗ № 223-ФЗ), при этом проводится в соответствии с требованиями Положения № 1352;

заказчик: Детсад № 218;

Закупка проводится не в электронной форме;

при проведении Закупки Заказчик вправе отказаться от заключения договора в любой момент до заключения договора, вправе внести изменения в извещение и документацию до заключения договора;

Заказчик вправе не отвечать на запросы, связанные с осуществлением закупки, если такие запросы поступили после публикации протокола проведения Закупки;

предмет Закупки: поставка ковровых покрытий (137 штук, что соответствует 508,7 м<sup>2</sup>, либо 15 погонным метрам);

дата и время окончания срока подачи заявок: 02.11.2022 12:00 (МСК+4) (по местному времени заказчика);

начальная (максимальная) цена договора (НМЦД): 1 631 626,90 руб.;

порядок подачи заявок: заявки на участие принимаются путем отправления электронного сообщения на адрес электронной почты Заказчика;

критерии оценки и сопоставления заявок не установлены, победитель закупки не определяется;

порядок подведения итогов: в течение 5 рабочих дней с даты окончания подачи заявок, заказчик рассматривает предложения участников закупки. По результатам проведения Закупки Заказчик должен подписать и опубликовать в ЕИС, в срок, не превышающий 3 дня со дня рассмотрения предложений участников Закупки. В случае если участник Закупки не согласен с ее результатами, такому участнику дается право на направление запроса на разъяснение, либо на предложение более выгодных условий для рассмотрения их Заказчиком в срок, не превышающий один рабочий день с даты размещения протокола проведения Закупки в ЕИС;

дата рассмотрения предложений участников и подведения итогов Закупки: не позднее 09.11.2022;

срок заключения договора должен составлять не более 20 дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении такого договора.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 ФЗ № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, 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 (НМЦД), 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, 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.

Согласно части 2 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Требования к конкурентной закупке установлены частью 3 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ.

В силу части 3.2 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, Закупка не является конкурентной и порядок ее проведения должен быть установлен в положении о закупках Заказчика.

24.10.2022 на официальном сайте ЕИС опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Детсада № 218 в редакции № 9, утвержденное Наблюдательным советом Детсада № 218 (протокол заседания от 17.10.2022 № 1) (далее – Положение о закупке Детсада № 218), действующее при проведении Закупки.

Способы осуществления закупок установлены в статье 10 Положения о закупке Детсада № 218, согласно пункту 1.2.2 которой запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства является неконкурентной закупкой.

Порядок проведения запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства установлен статьей 31.1 Положения о закупке Детсада № 218, согласно пунктам 1, 2, 7.1 и 11 которой запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства не является торгами и не отвечает требованиям части 3 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, при этом проводится в соответствии с требованиями Положения № 1352. При осуществлении запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства заказчик вправе не устанавливать критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, указав об этом в извещении о закупке и документации о закупке. В этом случае, победитель закупки не определяется, однако, заказчик вправе принять решение о заключении договора с участниками такой закупки, руководствуясь принципами эффективного

расходования денежных средств и реализацией мер, направленных на сокращение издержек заказчика, связанных с поставкой товара, выполнением работ, оказанием услуг. При проведении запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства заказчик вправе отказаться от заключения договора в любой момент до заключения договора. Данные требования были продублированы также в закупочной документации Закупки.

Запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства может проводиться в электронной или не в электронной форме (в случае, если закупка товаров, работ и услуг отсутствует в перечне, утвержденном постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616).

Вместе с тем согласно пункту 4 Положения № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с ФЗ № 223-ФЗ, торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 20(1) Положения № 1352 для осуществления закупок, предусмотренных подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, заказчик вправе установить в положении о закупке способ неконкурентной закупки, порядок проведения которого предусматривает осуществление закупки в электронной форме на электронной площадке, предусмотренной частью 10 статьи 3.4 ФЗ № 223-ФЗ.

Учитывая вышеизложенное, требование пункта 2 статьи 31.1 Положения о закупке Детсада № 218 о том, что запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства может проводиться не в электронной форме (в случае, если закупка товаров, работ и услуг отсутствует в перечне, утвержденном постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616) вступает в противоречие с требованиями подпункта «а» пункта 20(1) Положения № 1352. Кроме того, действия Заказчика, выразившиеся в проведении Закупки не в электронной форме, также вступают в противоречие с требованиями подпункта «а» пункта 20(1) Положения № 1352.

В силу части 1 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в электронной форме, в иной форме - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в проведении Закупки не в электронной форме, вступают в противоречие с требованиями подпункта «а» пункта 20(1) Положения № 1352, ответственность за совершение которых установлена частью 1 статьи 7.32.3 КоАП.

Временем совершения Детсадом № 218 административного правонарушения является время публикации извещения о проведении Закупки на сайте ЕИС: 28.10.2022 в 10:48 (время кемеровское).

Местом совершения Детсадом № 218 административного правонарушения является его местонахождение – г. Кемерово, б-р Строителей, д.41А.

Уведомлением № ТМ/2034/23 от 02.03.2023 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении назначена на 27.03.2023 на 15 часов 00 минут.

06.03.2023, во исполнение требований, содержащихся в уведомлении № ТМ/2034/23 от 02.03.2023, Детсадом № 218 представлены соответствующие материалы, а также пояснения относительно вменяемого правонарушения, согласно которым Заказчик с нарушением не согласен, считает, что Закупка была проведена в соответствии с требованиями законодательства РФ. Возможность проведения Закупки не в электронной форме предусмотрена пунктом 20.1 Положения № 1352 и частью 2 статьи 31.1 Положения о закупке Детсада № 218 (подробно доводы Детсада № 218 содержатся в пояснениях № 21 от 06.03.2023 (вх. № 2205/23 от 06.03.2023)).

24.03.2023 Заказчиком представлена копия доверенности № 1 от 23.03.2023 на <...>.

27.03.2023 в присутствии законного представителя и защитника Детсада № 218 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/7.32.3-357/2023 об административном правонарушении, на которой законный представитель Заказчика пояснила, что с вменяемым правонарушением не согласна, полностью поддержала доводы, содержащиеся в представленных письменных пояснениях по делу исх. № 21 от 06.03.2023.

Определением от 29.03.2023 рассмотрение настоящего дела было назначено на 11.04.2023 в 15 часов 00 минут.

11.04.2023 при участии законного представителя и защитника Детсада № 218, состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором законный представитель и защитник Детсада № 218 вновь указали, что вменяемое нарушение не признают, полностью поддержали доводы, содержащиеся в письменных пояснениях исх. № 21 от 06.03.2023.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения законного представителя и защитника Детсада № 218, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ 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 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 Заказчика имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ указанным учреждением предпринято не было.

Заказчик документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования Положения № 1352, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

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

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась, прежде всего, в нарушении прав и законных интересов потенциальных участников Закупки на возможность участвовать в ней. Кроме того, Детсадом № 218 ненадлежащим образом исполнены публично-правовые обязанности заказчика Закупки, что посягает на установленный законодательством РФ порядок организации и проведения закупки участниками которой могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Оценив имеющиеся материалы, характер и степень общественной опасности действий Заказчика при организации Закупки, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России не находит оснований для квалификации допущенного правонарушения в качестве малозначительного, в связи со следующим: состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.23.3 КоАП является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении Детсад № 218 к исполнению своих публично-правовых обязанностей заказчика, к формальным требованиям публичного права. Вместе с тем нет оснований считать, что отсутствуют материальные последствия выявленного правонарушения, поскольку выявленное нарушение негативным образом влияет на права и законные интересы потенциальных участников Закупки, на возможность участвовать в данной закупке, на отсутствие равноправия, справедливости, приводит к дискриминации и необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки, в связи с установлением не предусмотренных законодательством РФ препятствий участия в Закупке.

Публичный статус Детсада № 218 как заказчика Закупки предопределяет повышенные требования законодательства к данной деятельности, поскольку любые, не основанные на нормах права действия данного субъекта, нарушают права лиц, принимающих участие в торгах, либо желающих принять в них участие.

Таким образом, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения Заказчиком подтверждается протоколом № 042/04/7.32.3-357/2023 об административном правонарушении от 27.03.2023, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения Детсада № 218 к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.3), на момент вынесения настоящего постановления не истек, истечет 29.10.2023.

Установлено, что постановлением о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-119/2023 об административном правонарушении от 27.02.2023 Детсад № 218 признан виновным в совершении правонарушения, ответственность за которое установлена частью 5 статьи 7.32.3 КоАП, и ему, в соответствии с требованиями части 1 статьи 4.1.1 КоАП, административное наказание в виде административного штрафа заменено на предупреждение.

Учитывая вышеизложенные требования части 1 статьи 4.1.1 КоАП в рассматриваемых обстоятельствах неприменимы.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает доводы законного представителя и защитника Детсада № 218 несостоятельными, в связи со следующим: законность проведения Закупки в неконкурентной форме в рамках рассмотрения настоящего дела не оспаривается. Подпунктом «а» пункта 20(1) Положения № 1352 прямо предусмотрено, что закупки, участниками которых могут быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, в том числе и неконкурентные, проводятся в электронной форме.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, степень вины правонарушителя, а также наличие (отсутствие) смягчающих и отягчающих вину обстоятельств, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП.

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, учитывая отсутствие смягчающих либо отягчающих административную ответственность обстоятельств, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину Детсада № 218 доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 7.32.3 КоАП и считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 1 статьи 7.32.3 КоАП.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 7.32.3 КоАП

заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

признать муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников» (ИНН 4205008625 / КПП 420501001, ОГРН 1024200700435, зарегистрированного 07.08.2000 администрацией г. Кемерово за № 1866, дата присвоения ОГРН 26.11.2002, юридический адрес: 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, д.41А) виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.32.3 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

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.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Единый казначейский счет 40102810745370000032 ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212, ИНН 4207012419, КПП 420501001, ОКТМО 32701000

Юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5

Фактический адрес: 650000, г. Кемерово, ул.Ноградская, д.5

КБК: 161 1 16 01071 01 9000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 042/04/7.32.3-357/2023

УИН 16100500000001638426

При оплате штрафа обязательно использовать УИН.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицу, привлеченному к административной ответственности, необходимо направить в адрес Кемеровского УФАС России по факсу 8 (3842) 36-77-83 либо электронной почтой по адресам: fo42@fas.gov.ru, <...>.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей,

либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

Заместитель руководителя <...>