

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-7487/2024

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «14» июня 2024 года

В полном объеме постановление изготовлено «14» июня 2024 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее — Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04.06.2024 и материалы дела № 077/04/7.32.3-7487/2024 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица — ГАОУ «Школа «ШИК 16» (ИНН 7717025259, КПП 771701001, ОГРН 1027700468652, адрес регистрации: 129223 г. Москва пр-кт мира, д. 123, дата регистрации: 03.08.1999) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя по доверенности от 13.06.2024 № б/н <...>, посредством видеоконференц-связи, с использованием программного обеспечения TrueConf.

УСТАНОВИЛ:

Московским УФАС России рассмотрено обращение ИП <...> (вх. от 26.04.2024 №№ 27139-ЭП/24, 27102-ИП/24), содержащее сведения о наличии в действиях ГАОУ «Школа «ШИК 16» (далее - Заказчик) нарушений требования Закона о закупках.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> Заказчиком 20.03.2024 опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку хозяйственного товара (одноразовые стаканчики) для нужд ГАОУ «Школа «ШИК 16» (Закупка № 32413407871), с начальной (максимальной) ценой контракта 264 000,00 руб. (далее — Аукцион).

Указанный аукцион проводился в соответствии с Законом о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона 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 части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Особенности осуществления закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства (далее также - МСП) установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и

среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление № 1352).

Согласно пп. «б» п. 4 постановления № 1352 закупки у СМСП осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупках, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с п. 8 постановления № 1352 для осуществления закупок в соответствии с пп. «б» п. 4 настоящего Положения заказчики утверждают перечень товаров, работ, услуг. При этом допускается осуществление закупки товаров, работ, услуг, включенных в такой перечень, у любых лиц, в том числе не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства.

Указанный перечень, как установлено п. 9 Постановления № 1352, составляется на основании Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) и включает в себя наименования товаров, работ, услуг и соответствующий код (с обязательным указанием разделов, классов и рекомендуемым указанием подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ).

Пункт 10 постановления № 1352 вменяет обязанность Заказчику размещать перечень в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - единая информационная система) или до ввода в эксплуатацию единой информационной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее - официальный сайт), а также на сайте заказчика в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее - сеть «Интернет»).

Таким образом, исходя из системного толкования указанных норм, Заказчик вправе осуществлять закупки товаров, работ и услуг у СМСП только в том случае, если предмет закупки включен в размещенный заказчиком перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется у СМСП.

Кроме того, в соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке).

Частью 6 ст. 4 Закона о закупках предусмотрено, что положением о закупке может быть предусмотрена иная дополнительная информация, подлежащая размещению в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Пунктом 4.8 Положения о закупках товаров, работ, услуг ГАОУ «Школа «Шик 16» (редакция 19, размещена 02.02.2024) установлено, что перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются у субъектов малого и среднего предпринимательства, а также перечень товаров, работ, услуг инновационной продукции, высокотехнологичной продукции, предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», размещаются Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ.

Установлено, что объектом Закупки № 32413407871 является поставка хозяйственного товара (пластиковых стаканчиков), соответствующего коду ОКПД2 22.29.23.110.

При этом в перечне от 24.06.2022, размещенном в ЕИС на момент размещения извещения по Закупке № 32413407871 от 20.03.2024, отражены только коды ОКПД2 81.21.10.000, 41.20.40.900.

На настоящий момент Заказчиком размещен актуализированный перечень, содержащий код ОКПД2 22.29.23.110.

Таким образом, действия Заказчика нарушают ч. 5 ст. 4 Закона о закупках, п.п. 8, 10 постановления № 1352, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ 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.

В соответствии с ч. 4 ст. 7.32.3 КоАП РФ нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 6 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от десяти тысяч до тридцати тысяч рублей.

Законодательством Российской Федерации закреплён принцип двусубъектной ответственности, выразившийся в закреплении в КоАП РФ возможности сочетания административной ответственности юридических и должностных лиц за нарушение порядка проведения закупок отдельными видами юридических лиц.

Местом совершения административного правонарушения является адрес местонахождения Заказчика — г. Москва, пр-кт Мира, д. 1123.

Время совершения административного правонарушения — 20.03.2024.

До составления протокола об административном правонарушении в адрес Московского УФАС России поступили пояснения, согласно которым постановлением № 1352 не регламентированы ограничения в отношении его содержания и сроков размещения. 26.04.2024 Заказчиком размещен обновленный перечень.

Должностное лицо антимонопольного органа критически оценивает довод об отсутствии в постановлении № 1352 положений о сроках и содержании перечня товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется у СМСП, исходя из которых заказчику необходимо было разместить надлежащий перечень до размещения извещения.

Так, в соответствии с пунктом 8 Положения для проведения торгов, иных способов закупки, предусмотренных положением о закупке, в соответствии с пп. «б» п. 4 Положения, утвержденного постановлением № 1352, заказчики обязаны утвердить перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются у субъектов МСП (далее - перечень).

При этом вышеуказанное положение Постановления № 1352 призвано обеспечить заблаговременную возможность уведомления субъектов МСП о потребностях заказчика посредством номенклатуры товаров, работ, услуг, включенных в перечень, а также о том, что закупка таких товаров, работ, услуг будет проходить на специальных условиях только для субъектов МСП в соответствии с требованиями пп. «б» п. 4 Положения, утвержденного Положением № 1352.

Вместе с тем, заказчик вправе в зависимости от собственных потребностей и конъюнктуры рынка вносить в такой перечень изменения.

На основании вышеизложенного предложение о внесении изменений в Постановление № 1352, предусматривающих право заказчика на проведение закупок товаров, работ, услуг вне рамок перечня, поддержано быть не может (Письмо Минэкономразвития РФ от 15.07.2015 г. № Д28и-2050).

Аналогичная позиция, согласно которой заказчик не имеет права проводить закупки товаров, работ, услуг, не включенных в перечень, у субъектов малого и среднего предпринимательства, отражена в письме Минэкономразвития от 23.03.2015 г. № Д28и-700.

Внесение изменений в перечень после размещения извещений о проведении закупок противоречит смыслу данных норм и нивелирует цели, для которых законодателем установлена необходимость заблаговременного отражения товаров, работ, услуг, закупаемых заказчиком у СМСП, в указанном перечне.

При составлении протокола об административном правонарушении представителем ГАОУ «Школа «ШИК 16» было заявлено ходатайство о непривлечении юридического лица к административной ответственности ввиду того, что должностное лицо вину в совершении правонарушения полностью признает.

Законодательством Российской Федерации закреплен принцип двусубъектной ответственности, выразившийся в закреплении в КоАП РФ возможности сочетания административной ответственности юридических и должностных лиц за нарушение порядка осуществления закупок.

Вина ГАОУ «Школа «ШИК 16» выражается в том, что у организации имелась возможность для исполнения требований законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. Вместе с тем, Заказчиком не были приняты все зависящие от него меры по их исполнению. Обратного должностным лицом антимонопольного органа не установлено.

Последствием несвоевременного размещения информации в ЕИС является нарушение принципа гласности, прозрачности и информационной открытости закупки. В данном случае нарушение выразилось также в бесконтрольности процесса проведения закупок в организации.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность ГАОУ «Школа «ШИК 16», не установлены.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного деяния, не установлено.

Должностным лицом рассмотрен вопрос о возможности замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ РФ 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 КоАП РФ 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.

Согласно ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Должностным лицом антимонопольного органа установлено, что постановлением Московского УФАС России от 27.07.2023 по делу № 077/04/7.32.3-9954/2023 ГАОУ «Школа «ШИК 16» привлечено к административной ответственности за правонарушения, предусмотренные чч. 3, 4, 5 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Основопологающим условием для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые.

В контексте замены административного штрафа на предупреждение при установлении факта совершения административного правонарушения ранее антимонопольный орган не связан положениями ст. 4.6 КоАП РФ касательно срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию. При этом при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению (Обзор судебной практики № 4 (2018), утвержденный Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018).

На основании изложенного должностное лицо административного органа приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ и замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

Санкцией ч. 4 ст. 7.32.3 предусмотрено административное наказание в виде административного штрафа в размере от 10 000 до 30 000 руб.

Должностное лицо антимонопольного органа полагает необходимым назначить ГАОУ «Школа «ШИК 16» административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 руб.

Руководствуясь статьей 2.4, частью 4 статьи 7.32.3, статьями 23.83, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо — ГАОУ «Школа «ШИК 16» (ИНН 7717025259, КПП 771701001, ОГРН 1027700468652, адрес регистрации: 129223 г. Москва пр-кт мира, д. 123, дата регистрации: 03.08.1999) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить ГАОУ «Школа «ШИК 16» административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) руб. 00 коп.

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

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

В силу указанных положений КоАП РФ лицо, привлеченное к административной ответственности, обязано исполнить обязательство по уплате штрафа за совершенное правонарушение самостоятельно.

Законодательством Российской Федерации не установлена возможность уплаты неналоговых платежей иным лицом за лицо, в обязанность которого входит уплата данных платежей.

В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации, администратор доходов бюджета осуществляет бюджетные полномочия по начислению, учету и контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей в бюджет, пеней и штрафов по ним, а также принимает решение о возврате излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет, пеней и штрафов, и представляет поручение в орган Федерального казначейства для осуществления возврата в порядке, установленном Министерством финансов Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, в случае уплаты административного штрафа не являющимся обязанным в соответствии с настоящим постановлением уплатить штраф лицом, Московским УФАС России будет осуществлен возврат указанного платежа плательщику как излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет.

В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд оплачиваются по следующим реквизитам:

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа должностному лицу надлежит представить в Московское УФАС России копии платежных документов.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении указанного срока, материалы постановления о привлечении к административной ответственности направляются в Федеральную службу судебных приставов для принудительного взыскания суммы штрафа.

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

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу о б 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 части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя

<...>