



ПРОКУРАТУРА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПРОКУРАТУРА
г. ОКТЯБРЬСКИЙ
ОКТЯБРЬСКИЙ КАЛАНЫ
ПРОКУРАТУРАНЫ

ул. Луначарского, 3А, г. Октябрьский, 452601
тел.: 8(34767) 3-50-05, факс: 8(34767) 3-50-05



320511 026306

Наблюдательный совет
МАДОУ Детский сад № 36
«Васильки» ГО г. Октябрьский

detsad36_2010@mail.ru

16.01.2023 №Прдр-20800013-24-23/-20800013

ПРОТЕСТ

Прокуратурой г. Октябрьский в соответствии с решением о проведении проверки от 16.01.2023 в ходе мониторинга ЕИС (zakupki.gov.ru) проверено Положение о закупке, утвержденное протоколом наблюдательного совета МАДОУ Детский сад № 36 «Васильки» ГО г. Октябрьский от 27.12.2022 (далее – Положение).

Обозначенный правовой акт содержит нормы, не отвечающие требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) и связанных с ним иных федеральных законов.

В силу части 1 статьи 28 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» образовательная организация обладает автономией, под которой понимается самостоятельность в осуществлении образовательной, научной, административной, финансово-экономической деятельности, разработке и принятии локальных нормативных актов в соответствии с данным Федеральным законом, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и уставом образовательной организации.

Одним из локальных нормативных актов является Положение о закупке для нужд Учреждения, правовой статус которого закреплен в Законе № 223-ФЗ.

Согласно статье 2.2 Положения «Комиссия по осуществлению закупок» предусматриваются особенности деятельности комиссии по осуществлению закупок Учреждения, в частности в силу пункта 2.2.4 Положения член комиссии обязан незамедлительно сообщить заказчику о возникновении обстоятельств, предусмотренных данным пунктом. В случае выявления в составе комиссии лиц, указанных в данном пункте, заказчик обязан незамедлительно их заменить другими лицами, соответствующими требованиям, предусмотренным данным Положением.

Между тем, указанная норма Положения не учитывает особенностей Федерального закона от 11.06.2022 № 160-ФЗ «О внесении изменений в статью 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Так, вновь введенная упомянутым Федеральным законом часть 7.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ предусматривает, что руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок обязан при осуществлении закупок принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции».

Данная обязанность служит общепреventивной нормой заинтересованных лиц, исключающей конфликт интересов как условия для возникновения коррупционного проступка как заказчика (работодателя), так и члена комиссии по осуществлению закупок.

Исходя из буквального содержания частей 3-5 статьи 11 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции», работодатель члена комиссии, если ему стало известно о возникновении у такого лица, личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, в свою очередь, также обязан принять меры по предотвращению или урегулированию конфликта интересов.

При этом предотвращение или урегулирование конфликта интересов может состоять не только в изменении должностного или служебного положения члена комиссии, являющегося стороной конфликта интересов, вплоть до его отстранения от исполнения должностных (служебных) обязанностей в установленном порядке, но и (или) в отказе его от выгоды, явившейся причиной возникновения конфликта интересов. Предотвращение и урегулирование конфликта интересов, стороной которого является член комиссии, осуществляются путем отвода или самоотвода указанного лица.

Тем самым, пункт 2.2.4 Положения буквально цитируя положения части 7.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, игнорирует включение в текст Положения обязанности, введенной частью 7.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, которая не может ограничиваться лишь исполнением указанной в пункте 2.2.4 Положения обязанности члена комиссии уведомить заказчика (работодателя) и встречной обязанности заказчика принять меры к отводу члена комиссии, что неправомерно сужает обязанности, закрепленные Федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции».

В связи с чем, пункт 2.2.4 Положения подлежит дополнению нормой, предусматривающей обязанность руководителя заказчика, члена комиссии по осуществлению закупок при осуществлении закупок принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов в соответствии с Федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции».

Кроме того, как следует из пункта 2.9.2 Положения при осуществлении закупок заказчик обязан установить требования о том, что:

- 1) участник закупки не является юридическим лицом, физическим лицом и находящейся под их контролем организацией, в отношении которых применяются специальные экономические меры;

2) участник закупки не является лицом, получившим поддержку и (или) находящимся под иностранным влиянием в иных формах и осуществляющим деятельность, виды которой установлены статьей 4 Федерального закона от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Пунктом 2.9.2 Положения неверно определен субъектный состав лиц, не подлежащих допуску к участию в закупках, проводимых Учреждением по следующим причинам.

Как следует из Указа Президента Российской Федерации от 03.05.2022 № 252 и принятого в целях его реализации постановления Правительства Российской Федерации от 11.05.2022 № 851, специальные экономические меры подлежат применению только в отношении юридических лиц, перечень которых закреплен данным постановлением.

По смыслу статьи 3.6 Закона № 223-ФЗ (в редакции Федерального закона от 14.07.2022 № 272-ФЗ), введение специальных мер в сфере экономики применительно к корпоративным закупкам затрагивает также реализацию положений статьи 26.1 Федерального закона от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне».

В связи с чем, с целью исключения правовой коллизии, подпункт 1 пункта 2.9.2 Положения подлежит дополнению юридической оговоркой, согласно которой специальные экономические меры (санкции) применяются только в соответствии с требованиями Указа Президента Российской Федерации от 03.05.2022 № 252 и принятого в целях его реализации постановления Правительства Российской Федерации от 11.05.2022 № 851.

Иное расширительное толкование и использование данной нормы может неправомерно ограничить участие в закупках, организуемых Учреждением, других хозяйствующих субъектов.

Также Федеральным законом от 05.12.2022 № 498-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступившим в силу с 05.12.2022, часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ изложена в новой редакции и предусматривает, что участником закупки является 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, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», 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, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

В связи с чем, подпункт 2 пункта 2.9.2 Положения требует корректировки, поскольку ограничения участия в закупках допустимы в свете применения Федерального закона от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием» **только в отношении иностранных агентов.**

Иное расширительное изложение данной нормы допускает нарушения прав физических и юридических лиц, не являющихся иностранными агентами, в том числе физических лиц, аффилированных с иностранными агентами, на которых согласно части 2 статьи 6 Федерального закона от 14.07.2022 № 255-ФЗ, не распространяются требования и ограничения, установленные для иностранных агентов.

Таким образом, пункты 2.2.4, 2.9.2 Положения требуют приведения в соответствии с федеральным законодательством.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»,

ТРЕБУЮ:

Рассмотреть настоящий протест **с обязательным участием** представителя прокуратуры города, заблаговременно уведомив о времени и месте рассмотрения протеста.

Положение о закупке, утвержденное протоколом наблюдательного совета МАДОУ Детский сад № 36 «Васильки» ГО г. Октябрьский привести в соответствие с требованиями действующего законодательства.

О результатах рассмотрения протеста письменно сообщить в прокуратуру города в установленный законом **десятидневный** срок.

Заместитель прокурора города

Д.И. Гафиятуллин

ДОКУМЕНТ ПОДПИСАН
ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСЬЮ

Сертификат 5AEA4401848BD83375448914A960FB27DE55B1CF
Владелец **Гафиятуллин Денис Ифтарович**
Действителен с 26.12.2021 по 26.03.2023