

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 05-41/3-2014

«30» апреля 2014 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>,

в присутствии представителя заявителя <...>, представителя заявителя по доверенности от 30.04.2014 <...>,

в присутствии законного представителя ответчика <...> – директора МАУ КДЦ «Жемчужина»,

рассмотрев жалобу ИП <...> от 21.04.2014 (вх. № 2388) на действия заказчика и организатора торгов при проведении закупки на выполнение работ в МАУ КДЦ «Жемчужина»,

УСТАНОВИЛА:

Из жалобы следует, что в МАУ КДЦ «Жемчужина» проводилась процедура закупки на выполнение работ в МАУ КДЦ «Жемчужина». Однако, на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> (далее – официальный сайт) извещение о проведении конкурса или аукциона не размещалось, документация, протоколы, проект договора на официальном сайте также не размещались.

МАУ КДЦ «Жемчужина» представлен отзыв на жалобу, из которого следует, что на сегодняшний день конкурс на выполнение работ в МАУ КДЦ «Жемчужина» не проводился.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы № 05-41/3-2014 представитель заявителя пояснил, что на официальном сайте положения о закупках МАУ КДЦ «Жемчужина» (далее – Положение) им найдено не было. После того как Положение было найдено заявитель установил, что указанное Положение не соответствует Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в части утверждения Положения (подписано только председателем Наблюдательного совета), установления формы закупки у единственного поставщика, в форме малого объема закупки до 7 000 000 рублей, что противоречит принципам добросовестной конкуренции, обеспечению гласности и прозрачности закупки. Также на официальном сайте отсутствует план закупок на 2014 год.

Законный представитель МАУ КДЦ «Жемчужина» пояснил, что на сегодняшний день торгов в МАУ КДЦ «Жемчужина» не проводится. Положение разместили на сайте в прошлом году, 22.04.2014 внесены изменения. Согласен с тем, что титульный лист Положения не соответствует, данное нарушение будет исправлено. В Законе о закупках нет ссылок на конкретные суммы, поэтому установление закупки у единственного поставщика до 7 000 000 рублей считает законным. С нарушением

относительно не размещения плана закупок на 2014 год также согласен, на сегодняшний день план закупок разрабатывается. В МАУ КДЦ «Жемчужина» должны поступить республиканские и муниципальные денежные средства на проведение сельских игр. В этой связи МАУ КДЦ «Жемчужина» раздавало сметы на проведение работ в МАУ КДЦ «Жемчужина». Сметы раздавали всем. Объем работ определен Организационным штабом. Установлены 13 видов работ.

В результате рассмотрения жалобы в соответствии со статьей 18¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее.

С января 2014 г., если иной срок не предусмотрен представительным органом муниципального образования, положения [Закона](#) о закупках распространяются на автономные учреждения, созданные муниципальными образованиями.

[Закон](#) о закупках 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 соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о закупках Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. [Порядок](#) формирования плана закупки товаров, работ, услуг, (далее – План закупок) порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, [требования](#) к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

План закупок МАУ КДЦ «Жемчужина» на 2014 в единой информационной системе не размещался, что подтверждается скриншотом с официального сайта.

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании пункта 3 части 3 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке утверждается наблюдательным советом автономного учреждения.

МАУ КДЦ «Жемчужина» разработало свое Положение и разместило на официальном сайте 10.07.2013. 22.04.2014 в Положение были внесены изменения.

Положение МАУ КДЦ «Жемчужина» в нарушение пункта 3 части 3 статьи 2 Закона о

закупках утверждено директором МАУ КДЦ «Жемчужина» <...>.

При анализе Положения МАУ КДЦ «Жемчужина» установлены следующие несоответствия данного Положения [Конституции](#) РФ, ГК РФ, Закону о закупках, Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), иным нормативным правовым актам РФ.

В пункте 4 части 5 статьи 10 Положения при формулировании определения запроса предложений не указана сумма, в пределах которой может проводиться запрос предложений.

В пункте 5 части 5 статьи 10 Положения определено, что закупка у единственного поставщика может производиться для своевременного удовлетворения нужд Заказчика, когда иной способ закупки не является целесообразным в силу длительности процедур и требует затрат. Указанное условие выбора способа закупки у единственного поставщика может иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

В части 2 статьи 11 Положения установлены необоснованные требования к участникам закупки, что также может привести к нарушению антимонопольного законодательства.

В части 1 статьи 17 Положения установлена предельная сумма, в пределах которой может проводиться запрос котировок 7 000 000 рублей, в то же время в пункте 3 части 5 статьи 10 установлена предельная сумма, в пределах которой может проводиться запрос котировок 1 000 000 рублей.

В части 1 статьи 18 Положения установлены случаи, когда процедура закупки может производиться у единственного поставщика, в частности:

пункт 3 – осуществляются закупки товаров, работ, услуг, в целях срочного и своевременного удовлетворения нужд Заказчика, в случаях, когда промедление закупки может привести к приостановке и (или) нанесению ущерба деятельности Заказчика и (или) ненадлежащему исполнению Заказчиком взятых им обязательств в отношении третьих лиц, а также в случаях расторжения ранее заключенных договоров по результатам процедур закупок;

пункт 10 – заключение договора на оказание услуг по участию в мероприятии, проводимом для нужд нескольких Заказчиков, с поставщиком, который определен Заказчиком, являющимся организатором такого мероприятия;

пункт 13 – возникли у Заказчика такие нужды, для удовлетворения которых способны поставлять товары, оказывать услуги, выполнять работы, специально созданные муниципальным образованием для такой деятельности муниципальные некоммерческие предприятия (в том числе автономные), бюджетные и казенные организации, унитарные предприятия;

пункт 18 – необходимо проведение дополнительной закупки и смена поставщика (исполнителя, подрядчика) не целесообразна по соображениям стандартизации или ввиду необходимости обеспечения совместимости с имеющимися товарами, оборудованием, технологией или услугами, учитывая эффективность первоначальной закупки с точки зрения удовлетворения потребностей Заказчика;

пункт 19 – осуществляется закупка малого объема (до 7 000 000 рублей в рамках одного договора).

Перечисленные условия закупки у единственного поставщика может иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

В [части 1 статьи 3](#) Закона о закупках установлены базовые принципы закупочной деятельности: экономическая эффективность, информационная открытость, обеспечение равноправия всех участников закупки, исключение ограничения конкуренции между участниками закупки.

В соответствии с [частью 15 статьи 4](#) Закона о закупках заказчик вправе не размещать на официальном сайте сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 100 тыс. руб. В случае если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем 5 млрд. руб., заказчик вправе не размещать на официальном сайте сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает 500 тыс. руб.

Таким образом, по логике [Закона](#) о закупках следует, что если стоимость одной закупки превышает 100 (500) тыс. руб., то размещать сведения о закупке надо на официальном сайте, для того чтобы доступ к участию в закупках был у всех потенциальных поставщиков.

Поэтому если в данном случае речь идет о закупке у единственного поставщика, когда сумма закупки превышает, например, разрешенный лимит 100 тыс. руб., то неразмещение извещения, документации и проекта договора является нарушением положений Закона о закупках.

Прямая закупка может осуществляться в двух случаях:

когда стоимость приобретаемой продукции небольшая и использование иных способов закупки нецелесообразно. При этом неважно - что закупает заказчик, у кого и на каких условиях. Главным определяющим фактором является стоимость приобретаемой продукции - она должна быть небольшой («прямая закупка малого объема» объективно 100 000 рублей) – 7 000 000 рублей не является «малым объемом»;

когда имеют место определенные обстоятельства или закупается продукция какая-то определенная или у «объективно единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)». Это такие закупки как:

- закупка товаров, работ, услуг, которая относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным [законом](#) от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;

- закупка услуг газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);

- закупка электрической энергии;

- закупка гарантийного и текущего обслуживания товаров, поставленных ранее, у производителя (поставщика) или его единственного дилера при условии, что

наличие иного контрагента не может быть по условиям гарантии;

- заключение договора аренды недвижимого имущества;

- срочная закупка вследствие срочной потребности в продукции, в том числе вследствие чрезвычайного события, когда проведение конкурентных процедур закупки по причине отсутствия времени является нецелесообразным, при условии что обстоятельства, обусловившие срочность, не являются результатом медлительности со стороны заказчика;

- закупка товаров, работ, услуг вследствие несостоявшейся конкурентной процедуры закупки, например, когда конкурентная процедура закупки, проведенная ранее, не состоялась и имеется только один участник, соответствующий требованиям документации о закупке и подавший заявку на участие в процедуре закупки, соответствующую указанной документации, либо когда не было подано ни одной заявки на участие в закупке и т.д.;

- закупка услуг по авторскому надзору за разработкой проектной и конструкторской документации объектов капитального строительства, авторскому надзору за строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом объектов капитального строительства, изготовлением оборудования соответствующими авторами.

В соответствии с [частью 5 статьи 4](#) Закона о закупках заказчик всегда при закупке размещает извещение, документацию и прочие документы на официальном сайте. При этом заказчику запрещается устанавливать необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки ([пункт 2 части 1 статьи 3](#) Закона о закупках). Следовательно, заказчик, разместив на сайте извещение и документацию о проведении закупки, приглашает неограниченный круг лиц, соответствующих документации, к участию в такой закупке.

Не разместить извещение и документацию на сайте и пригласить для участия в ней только отдельных лиц, можно только в случаях, предусмотренных [частью 15 статьи 4](#) Закона о закупках.

В соответствии с [частью 15 статьи 4](#) Закона о закупках не подлежат размещению на официальном сайте сведения о закупке, составляющие государственную тайну, при условии, что такие сведения содержатся в извещении, документации о закупке, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства РФ в соответствии с [частью 16 статьи 4](#) Закона о закупках.

Расширить перечень оснований для «неразмещения» закупок на сайте нельзя.

Положение МАУ КДЦ «Жемчужина» не обеспечивает единства экономического пространства, не создает условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей предприятия в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, создает неэффективное использование денежных средств, не обеспечивает расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, препятствует развитию добросовестной конкуренции, не обеспечивает гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, в связи с чем является незаконным.

На основании изложенного и, руководствуясь статьей 18¹ Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> обоснованной.
2. Выдать МАУ КДЦ «Жемчужина» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации закупок и порядка заключения договоров по результатам закупок, а именно внести изменения в Положение о закупке.
3. МАУ КДЦ «Жемчужина» не осуществлять процедуру закупок до внесения изменений в Положение о закупке, предусмотренных предписанием.
4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства в отношении директора МАУ КДЦ «Жемчужина» по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии