

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О назначении дела №046/01/16-594/2023

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

23 ноября 2023 года
Курск

Г.

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области поступило заявление депутата Курской областной Думы <...> о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях МБУ ДО «Городской комплексный оздоровительно – досуговый центр детей и молодежи «Орленок» (далее - МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок») при закупке услуг по организации горячего питания в 2023г.

По результатам рассмотрения заявления депутата Курской областной Думы <...>., документов и сведений, письменных пояснений, представленных МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС), установлено следующее.

1. МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» является муниципальным бюджетным учреждением.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг бюджетным учреждением при наличии правового акта – Положения о закупках, утвержденного и размещенного в единой информационной системе в сфере закупок, при осуществлении им закупок за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его

учредительным документом основных видов деятельности (пп.в п.4 ч.2 ст.1 ФЗ «О закупках»).

Согласно ч.1 ст.2 ФЗ «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).

В силу ч.2 ст.2 ФЗ «О закупках» 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.

Согласно информации официального сайта ЕИС, во исполнение ч.2 ст.2 ФЗ «О закупках» МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», утвержденным комитетом образования города Курска.

Таким образом, в соответствии с п.4 ч.2 ст.1 ФЗ «О закупках» МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в своей закупочной деятельности должен руководствоваться требованиями к закупкам товаров, работ, услуг, нормами, установленными ФЗ «О закупках».

28.02.2023 в ЕИС было размещено извещение №32312151892 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» с начальной (максимальной) ценой договора 17 779 910 руб. 40 коп..

Заказчиком закупки являлось МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок». Организатором закупки - МКУ «Центр закупок и развития социальных инициатив города Курска».

В силу требований п.7 ч.10 ст.4 ФЗ «О закупках» в документации о конкурентной закупке должно быть указано обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги.

Согласно п.1 ч.4.2. Положения в редакции от 25.01.2023, начальная (максимальная) цена договора определяется и обосновывается Заказчиком посредством применения метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка).

В соответствии с ч.4.2.1. Положения в редакции от 25.01.2023, в целях применения метода сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) могут использоваться общедоступная информация о рыночных ценах товаров, работ, услуг, информация о ценах товаров, работ, услуг, полученная по запросу Заказчика у поставщиков

(подрядчиков, исполнителей), осуществляющих поставки идентичных товаров, работ, услуг, планируемых к закупкам, или при их отсутствии однородных товаров, работ, услуг, а также информация, полученная в результате размещения запросов цен товаров, работ, услуг в единой информационной системе.

Во исполнение требований п.7 ч.10 ст.4 ФЗ «О закупках», п.1 ч.4.2., ч.4.2.1 Положения в редакции от 25.01.2023, МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» письмом от 06.02.2023 №01-08/07.1 в адрес ИП <...>., ИП <...>., ООО <...>, ИП <...>., ИП <...> был направлен запрос о предоставлении ценовой информации в целях определения начальной (максимальной) цены договора на оказание услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок».

По результатам полученных от указанных лиц коммерческих предложений МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» 08.02.2023 было подготовлено обоснование начальной (максимальной) цены договора на оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в размере - 17 779 910 руб. 40 коп.

Участие в аукционе №32312151892 приняло 2 участника - ООО <...> (ИНН 4632065176, ОГРН 1064632040000) и ООО <...> (ИНН 7838081441, ОГРН 1187847233991), с итоговыми ценовыми предложениями ООО <...> в размере 7 911 100 руб. 45 коп., ООО <...> - 7 023 000 руб. 00 коп.

Протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 16.03.2023 победителем аукциона было признано ООО <...>.

27.03.2023 между МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ООО <...> был заключен Договор № 1 на оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», стоимость договора составила 7 023 000 руб. 00 коп.

Согласно п. 4.1. Договора организация ежедневного пятиразового горячего питания для детей и трехразового горячего питания для сотрудников в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» осуществляется с 01.06.2023 по 29.08.2023 согласно графику проведения смен: с 01.06.2023 по 21.06.2023, с 24.06.2023 по 14.07.2023, с 17.07.2023 по 06.08.2023, с 09.08.2023 по 29.08.2023.

Таким образом, **Договором, заключенным в результате проведения конкурентной процедуры отбора поставщика (подрядчика, исполнителя), было предусмотрено оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в течении 4 смен на общую сумму 7 023 000 руб. 00 коп., средняя стоимость услуги за одну смену составила 1 755 750 руб., 00 коп.**

2. В соответствии с ч.2.1 ст.2 ФЗ «О закупках» органы местного самоуправления, осуществляющие функции и полномочия учредителя муниципального бюджетного учреждения, осуществляющие полномочия собственника имущества вправе утвердить типовое положение о закупке, а также определить муниципальные бюджетные учреждения, для которых применение такого типового положения о закупке является обязательным при утверждении ими положения о закупке или внесении в него изменений.

Постановлением Администрации г.Курска от 13.01.2023 №12 «Об утверждении Типового положения о закупке для Заказчиков муниципального образования «Город Курск», осуществляющих закупки в соответствии с Федеральным законом

от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление Администрации г. Курска от 13.01.2023 № 12) было утверждено Типовое положение о закупке для Заказчиков муниципального образования «Город Курск», осуществляющих закупки в соответствии с ФЗ «О закупках» (далее - Типовое положение).

В соответствии с ч.2 Постановления Администрации г. Курска от 13.01.2023 № 12 заказчики муниципального образования «Город Курск», осуществляющие закупки в соответствии с ФЗ «О закупках», для которых применение Положения о закупке является обязательным, утверждают новое положение о закупке в соответствии с Типовым положением о закупке, утвержденным настоящим постановлением.

Во исполнение Постановления Администрации г. Курска от 13.01.2023 №12 Приказом от 25.01.2023 №20 комитетом образования и науки г.Курска утверждено Положение о закупке МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» (Положение в редакции от 25.01.2023).

При этом, содержание Положения в редакции от 25.01.2023 полностью соответствовало содержанию Типового положения.

Так, ч.9.4. Типового положения установлено, что заказчик самостоятельно устанавливает предельную сумму закупок, осуществляемых способом закупки у единственного поставщика по одному договору. При этом *«совокупный годовой объем закупок, которые Заказчик вправе осуществить, не должен превышать тридцать процентов размера средств»*.

Также в п.9.4 Типового положения указано: *«В отношении закупки у единственного поставщика, проводимой на основании настоящего пункта Положения, установлен запрет на дробление закупок. Под дроблением закупок в рамках настоящего Положения подразумеваются случаи неконкурентных закупок путем заключения нескольких (двух и более) договоров с одним и тем же предметом договора (при этом детальные требования к конкретным закупаемым товарам, работам, услугам в каждом отдельно взятом договоре могут отличаться), заключаемых с периодичностью более одного договора в течение календарного квартала»*.

Аналогичные нормы были установлены п.9.4. Положения МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в редакции от 25.01.2023.

При этом, в соответствии с п.3 ч.9.5 Положения в редакции от 25.01.2023 было установлено: *«допускается осуществление закупки товара, работы или услуги у единственного поставщика на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей по одному договору»*.

Таким образом, нормами Типового положения и Положения в редакции от 25.01.2023 для МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» были установлены следующие требования:

- совокупный годовой объем закупок у единственного поставщика, не превышающий тридцать процентов размера средств,
- запрет на дробление закупок,

- максимальная сумма закупки товара, работы или услуги у единственного поставщика на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей по одному договору.

3. 17.05.2023г. письмом №01-08/35 МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» обратилось в адрес Комитета образования и науки г.Курска с просьбой о внесении изменений в Положение в редакции от 25.01.2023. В частности, учреждением предлагалось:

- исключить абзац: *«При этом совокупный годовой объем закупок, которые Заказчик вправе осуществить, не должен превышать тридцать процентов размера средств»;*

- изложить п.3 ст.9.5 Положения в следующей редакции: **«Осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей по одному договору. В случае осуществления закупки по оказанию услуги по организации горячего питания на сумму, не превышающую четыре миллиона рублей по одному договору».**

В обоснование возможности внесения вышеуказанных изменений МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» указало абзац 1 ч.42.5. Типового положения.

В абз.1 ч. 42.5. Типового положения указано, что Заказчик вправе установить в своем Положении предельную сумму закупок и порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки в соответствии с ч.15 ст.4 ФЗ «О закупках».

Согласно ч.15 ст.4 ФЗ «О закупках», «не подлежат размещению в единой информационной системе информация о закупках товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, информация о закупке, осуществляемой в рамках выполнения государственного оборонного заказа в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации в части заказов на создание, модернизацию, поставки, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и специальной техники, на разработку, производство и поставки космической техники и объектов космической инфраструктуры, а также информация о заключении и об исполнении договоров, заключенных по результатам осуществления таких закупок. Информация о закупках, проводимых в случаях, определенных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи, а также о заключении и об исполнении договоров, заключенных по результатам осуществления таких закупок, не подлежит размещению на официальном сайте. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе следующую информацию:

1) о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе информацию о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей;

2) о закупке услуг по привлечению во вклады (включая размещение депозитных вкладов) денежных средств организаций, получению кредитов и займов, доверительному управлению денежными средствами и иным имуществом, выдаче банковских гарантий и поручительств, предусматривающих исполнение обязательств в денежной форме, открытию и ведению счетов, включая аккредитивы, о закупке брокерских услуг, услуг депозитариев;

3) о закупке, связанной с заключением и исполнением договора купли-продажи, аренды (субаренды), договора доверительного управления государственным или муниципальным

имуществом, иного договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении недвижимого имущества».

Таким образом, нормы ч.15 ст.4 ФЗ «О закупках» не содержат положений, предусматривающих возможность внесения изменений в Положение о закупке муниципального бюджетного учреждения в части осуществления закупки товаров, работ, услуг у единственного поставщика, в том числе, закупки услуги по организации горячего питания.

19.05.2023г. приказом Комитета образования города Курска №228 было утверждено новое Положение о закупке МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» (далее - Положение в редакции от 19.05.2023).

Данным приказом были внесены следующие изменения в Положение о закупке МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок»:

- исключен абзац 2 п.9.4.: *«При этом совокупный годовой объем закупок, которые Заказчик вправе осуществить, не должен превышать тридцать процентов размера средств»;*

- исключен абзац 3 п.9.4.: *«В отношении закупки у единственного поставщика, проводимой на основании настоящего пункта Положения, установлен запрет на дробление закупок»;*

- исключен абзац 4 п.9.4.: *«Под дроблением закупок в рамках настоящего Положения подразумеваются случаи неконкурентных закупок путем заключения нескольких (двух и более) договоров с одним и тем же предметом договора (при этом детальные требования к конкретным закупаемым товарам, работам, услугам в каждом отдельно взятом договоре могут отличаться), заключаемых с периодичностью более одного договора в течение календарного квартала»;*

- п.3 ст.9.5 изложен в следующей редакции: **«допускается осуществление закупки товара, работы или услуги у единственного поставщика на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей по одному договору. В случае осуществления закупки по оказанию услуги по организации горячего питания на сумму, не превышающую четыре миллиона рублей по одному договору».**

При этом, нормы, которые были исключены из Положения в редакции от 19.05.2023, не были исключены из Типового положения.

В соответствии с п.2 ч.2.3 ФЗ «О закупках» типовое положение о закупке должно содержать не подлежащие изменению при разработке и утверждении соответствующими бюджетными учреждениями положения о закупке сведения о способах закупок и условиях их применения.

Таким образом, изменения в Положение о закупке МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» в части условий применения способа закупки у единственного поставщика, несоответствующих нормам Типового положения, были внесены с нарушением п.2 ч.2.3 ФЗ «О закупках».

Также, на момент направления обращения внесении изменений в Положение МБУ

ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» и утверждения внесения вышеуказанных изменений (17.05.2023, 19.05.2023), заключенный между МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» и ООО <...> договор на оказание услуги по организации горячего питания, являлся действующим.

4. Из содержания документов и сведений, представленных МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» в адрес Курского УФАС России (вх. № 5057/23 от 11.10.2023), установлено:

07.07.2023 в адрес МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» от ООО <...> поступило письмо с предложением о расторжении Договора №1 от 27.03.2023 с 15.07.2023 ввиду невозможности его исполнения ООО <...>.

Указанное письмо было получено и зарегистрировано МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» 07.07.2023 (вх. № 01-07/38).

12.07.2023, т.е. через 5 дней после получения письма с **предложением** о расторжении Договора №1, письмом № 01-08/54 в адрес ИП <...>., ИП<...>., ООО <...>, ООО <...>, ИП <...> был направлен запрос о предоставлении ценовой информации в целях определения начальной (максимальной) цены договора на оказание услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок».

Коммерческие предложения в адрес МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» поступили от ООО <...> (вх.№ 01-07/41 от 13.07.2023), ИП <...> (вх.№ 01-07/40 от 13.07.2023), ИП <...> (вх.№ 01.01/39 от 13.07.2023), т.е. в течении суток с момента направления запроса.

Следует отметить, что первоначально, при формировании начальной (максимальной) цены договора на оказание услуг по организации горячего питания в в целях проведения закупки № 32312151892, запрос о предоставлении ценовой информации в адрес ИП <...> не направлялся.

При анализе Курским УФАС России информации, представленной в ЕИС, фактов заключения и исполнения ранее государственных и муниципальных контрактов, договоров ИП <...> на оказание услуг по организации горячего питания в бюджетных учреждениях образования не установлено.

Также, из пояснений МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок», представленных в адрес Курского УФАС России (вх.№ 5668-ЭП/23 от 17.11.2023), следует, что информацией о наличии опыта ИП <...> по оказанию услуг по организации горячего питания МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» не располагает, переписка с ИП <...> по вопросу оказания услуги по организации горячего питания и наличия возможности у предпринимателя оказания такой услуги у МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» отсутствует.

15.07.2023 между МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» и ООО <...> было подписано соглашение о расторжении Договора № 1 от 27.03.2023. Стоимость фактически оказанных услуг по вышеуказанному договору за две смены составила 3 515 508 руб. 00 коп.

16.07.2023 МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» с ИП <...> без проведения конкурентных

процедур отбора поставщика (исполнителя, подрядчика) был заключен Договор № 2 на оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок».

Согласно п. 2.1. Договора цена договора составила 3 986 850 руб. 00 коп.

В силу п.2.6. Договора срок оказания услуги ИП <...> по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» установлен с 17.07.2023 по 06.08.2023.

07.08.2023 МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» с ИП <...> без проведения конкурентных процедур отбора поставщика (исполнителя, подрядчика) был заключен Договор № 3 на оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок».

Согласно п. 2.1. Договора цена договора составила 3 810 450 руб. 00 коп.

В силу п. 2.6. Договора срок оказания услуги ИП<...> по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» установлен с 09.08.2023 по 29.08.2023.

При этом, как следует из содержания информации, сведений и документов, представленных МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок», запросы о предоставлении ценовой информации, о получении коммерческих предложений перед заключением Договора №3 от 07.08.2023 МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» не направлялись.

Таким образом, МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» без проведения конкурентных процедур отбора поставщика (исполнителя, подрядчика) был заключен Договор №2 от 16.07.2023 с ИП <...> на оказание услуги по организации горячего питания на сумму 3 986 850 руб. 00 коп.

Также, без проведения конкурентных процедур отбора поставщика (исполнителя, подрядчика) был заключен Договор № 3 от 07.08.2023 на оказание услуги по организации горячего питания на сумму 3 810 450 руб. 00 коп.

При таких обстоятельствах, МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» без проведения конкурентных процедур отбора поставщика (исполнителя, подрядчика) были заключены с ИП <...> два идентичных последовательных договора, фактически образующих единую сделку, с единым предметом договора - оказание услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок», общей стоимостью 7 797 300 руб. 00 коп. за две смены - с 17.07.2023 по 06.08.2023 и с 09.08.2023 по 29.08.2023.

5. Договор №2 от 16.07.2023 и Договор №3 от 07.08.2023 между МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» и ИП <...> были заключены сторонами без проведения конкурентных закупок, предусмотренных ч.3.1 ст.3 ФЗ «О закупках».

Допустимость закупки у единственного поставщика без проведения конкурентных процедур установлена ч.3.2 ст.3 ФЗ «О закупках».

В соответствии с ч.3.2 ст.3 ФЗ «О закупках» способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

При этом, ч.2.1 ст.2, ч.2.3 ст.2 ФЗ «О закупках» императивно установлен порядок утверждения Типового положения и положения о закупке для заказчиков муниципального уровня.

Положениями указанных норм установлен запрет на несоответствие Положения о закупке заказчика муниципального уровня Типовому положению в части: **1) порядка подготовки и (или) осуществления закупки; 2) способов закупок и условий их применения; 3) срока заключения по результатам конкурентной закупки договора, установленного в соответствии с настоящим Федеральным законом.**

Как указано ранее, постановлением Администрации г.Курска от 13.01.2023 №12 было утверждено Типовое положение о закупке для Заказчиков муниципального образования «Город Курск», осуществляющих закупки в соответствии с ФЗ «О закупках».

В силу вышеуказанных требований ФЗ «О закупках», соответствие содержания собственного Положения о закупках содержанию Типового положения, а, следовательно, и применение норм Типового положения, является обязательным для заказчиков муниципального уровня, в том числе, для МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок».

Пунктом 9.4 Типового положения установлен прямой запрет на дробление закупок - случаи неконкурентных закупок путем заключения нескольких (двух и более) договоров с одним и тем же предметом договора, заключаемых с периодичностью более одного договора в течение календарного квартала.

Таким образом, заключение в течении 3 квартала 2023 года двух идентичных последовательных договоров с единственным поставщиком - ИП <...> с одним и тем же предметом договора - оказание услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», противоречит требованиям Типового положения.

Кроме того, ч.1 ст.1 ФЗ «О закупках» установлены цели регулирования настоящего Федерального закона - обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, **эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.**

Согласно ч.1 ст.3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; **равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;** отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем

установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу ч.2 ст.3 ФЗ «О закупках» положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок.

В соответствии с п.1 ч.3.1 ст.3 ФЗ «О закупках» конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Согласно п.1 ч.8.2 Положения МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион в электронной форме, запрос котировок в электронной форме, запрос предложений в электронной форме).

Пунктом п.3 ст.9.5 Положения о закупках в редакции от 19.05.2023 установлено, что *«допускается осуществление закупки товара, работы или услуги у единственного поставщика на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей по одному договору. **В случае осуществления закупки по оказанию услуги по организации горячего питания на сумму, не превышающую четыре миллиона рублей по одному договору».***

Как следует из материалов дела, сумма каждого из договоров, заключенных между МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП <...>, не превышает 4 000 000 рублей.

Вместе с тем, Курским УФАС России также подтверждено:

- предмет договоров является идентичным - оказание услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок»;
- договоры заключены в календарной последовательности;
- МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» располагало сведениями о наличии установленного в Типовом положении запрета на дробление закупок;
- МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» заблаговременно располагало информацией о наличии потребности в заключении договора на оказание услуг по организации горячего питания в период с 17.07.2023 (письмо от ООО <...> с предложением о расторжении договора с 15.07.2023 поступило в адрес МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» 07.07.2023).

При таких обстоятельствах, заключение МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» с ИП <...> двух идентичных последовательных договоров, фактически образующих единую сделку, является искусственным дроблением сделки для формального соблюдения специальных ограничений, с целью уйти от необходимости проведения конкурентных процедур.

Антиконкурентные последствия вышеназванных действий выражаются в том, что

заключенные договоры приводят к ограничению доступа других хозяйствующих субъектов к участию на торгах на право заключения контракта. Данные договоры заключены без проведения торгов, в обход конкурентных процедур и правил, установленных действующим законодательством.

Заключение договоров с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур способствует созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишает возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п.7 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Отсутствие конкурентного отбора поставщика путем торгов и заключения договора напрямую с единственным поставщиком полностью исключает возможность состязательности между хозяйствующими субъектами, то есть исключают конкуренцию за муниципальный заказ.

Статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, **иными осуществляющими функции указанных органов организациями** или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе ограничению доступа на товарный рынок.

В соответствии с п.18 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», соглашением является договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно ч.1 ст.9.2 Федерального закона от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответствующих органов государственной власти (государственных органов), органов публичной власти федеральной территории или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», являясь муниципальным бюджетным учреждением, создано с целью обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов местного самоуправления в сфере образования (ч.1 ст.9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях»).

В соответствии с п.2.1 Устава МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», утвержденным приказом комитета образования города Курска от 25.12.2017 №685, учреждение осуществляет обеспечение реализации прав детей Российской Федерации на получение дополнительного образования, на отдых и оздоровление, а также государственных гарантий прав и свобод человека в сфере образования, создание условий для культурной, спортивной и иной деятельности населения.

ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность, в связи с чем, на основании п.5 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» является хозяйствующим субъектом.

При таких обстоятельствах, к действиям МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП <...> применимы требования и запреты, установленные ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

Заключив договоры с ИП <...> без проведения конкурентных процедур, МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» необоснованно сократило число хозяйствующих субъектов, которые могли бы участвовать в торгах и конкурировать за заключение договора, в том числе снизить цену закупки.

Изложенные выше обстоятельства указывают на наличие признаков согласованности в действиях МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП <...> по заключению двух идентичных последовательных договоров с ИП <...> с целью уклонения от проведения конкурентных закупок.

В результате заключения контрактов с ИП <...> как с единственным поставщиком, хозяйствующий субъект получил доступ к оказанию услуг по максимально возможной цене без участия в какой-либо конкурентной борьбе, без подачи предложений о снижении цены договора.

Так, материалами дела установлено, что ранее при проведении МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» конкурентной процедуры №32312151892 итоговые ценовые предложения участников ООО <...> и ООО <...> составили 7 911 100 руб. 45 коп. и 7 023 000 руб. 00 коп. соответственно, договор был заключен на оказание услуги по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в течении четырех смен на общую сумму 7 023 000 руб. 00 коп., **средняя стоимость услуги за одну смену составила 1 755 750 руб. 00 коп.**

Цена договоров, заключенных МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» с ИП <...> без проведения конкурентных процедур отбора поставщика (исполнителя, подрядчика), составила 7 797 300 руб. 00 коп. за две смены, **средняя стоимость услуги за одну смену составила 3 898 650 руб. 00 коп., т.е. более чем в два раза выше стоимости, достигнутой в ходе проведения конкурентной процедуры.**

Заключение договора с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договора.

Указанные действия МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП <...> содержат признаки нарушения ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области издан приказ №463/23 от 22.11.2023 года о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП <...> ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №046/01/16-594/2023 к рассмотрению на **20 декабря 2023 года в 15 час. 00 мин.** по адресу: г. Курск, ул. Марата, 9, 2-й этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика:

- МБУ ДО «Городской комплексный оздоровительно – досуговый центр детей и молодежи «Орленок» (ИНН 4632054093, ОГРН 1054639091825, 305007, Курская Область, г. Курск, ул. Парк Солянка).

- ИП <...> (ИНН 463220524580, ОГРНИП 315463200019707, 305018, Курская область, г. Курск, ул. Черняховского, д. 33, кв. 66).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах:

- Комитет образования города Курска (ИНН 4629042718, ОГРН 1024600965146).

4. Направить в адрес Прокуратуры г. Курска уведомление с приложением данного определения о возможности участия в рассмотрении дела представителя.

5. Направить в адрес депутата Курской областной Думы <...> уведомление с приложением данного определения о возможности участия в рассмотрении дела.

6. Ответчику: МБУ ДО «Городской комплексный оздоровительно – досуговый центр детей и молодежи «Орленок» **срок до 15 декабря 2023 года** представить в Курское УФАС России следующую информацию и документы (заверенные читаемые копии):

6.1. Письменные правовые пояснения по фактам, указанным в определении со ссылками на нормы действующего законодательства.

6.2. Информацию о том, каким образом МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орленок» стало известно о наличии у ИП <...> возможности исполнения договоров по оказанию услуг по организации горячего питания в образовательных учреждениях г. Курска и Курской области (при отсутствии письменно указать).

6.3. Иные письменные пояснения и документы, которые, по мнению ответчика, могут иметь значение для принятия решения о наличии/отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

7. Ответчику: ИП <...> **в срок до 15 декабря 2023 года** представить в Курское УФАС России следующую информацию и документы (заверенные читаемые копии):

7.1. Информацию о наличии у ИП <...> опыта исполнения договоров, муниципальных контрактов, государственных контрактов по оказанию услуг по организации горячего питания в образовательных учреждениях г.Курска и Курской области (приложить перечень заключенных договоров, муниципальных контрактов, государственных контрактов, при отсутствии письменно указать).

7.2. Копии договоров, муниципальных контрактов, государственных контрактов, заключенных между ИП <...> и образовательными учреждениями г.Курска и Курской области в период с 2020 года по истекший период 2023 года, по организации горячего питания (при наличии, при отсутствии указать письменно).

7.3. Перечень сотрудников ИП <...>., осуществлявших исполнение Договора №2 на оказание услуг по организации горячего питания от 16.07.2023, Договора №3 на оказание услуг по организации горячего питания от 07.08.2023 в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», в том числе осуществлявших приготовление питания и выдачу готовых блюд в месте организации питания.

7.4. Копии трудовых договоров с сотрудниками ИП <...>., осуществлявшими исполнение Договора №2 на оказание услуг по организации горячего питания от 16.07.2023, Договора №3 на оказание услуг по организации горячего питания от 07.08.2023 в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», в том числе осуществлявшими приготовление питания и выдачу готовых блюд в месте организации питания.

7.5. Копии трудовых книжек сотрудников ИП <...>., осуществлявших исполнение Договора № 2 на оказание услуг по организации горячего питания от 16.07.2023, Договора № 3 на оказание услуг по организации горячего питания от 07.08.2023 в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», в том числе осуществлявших приготовление питания и выдачу готовых блюд в месте организации питания.

7.6. Копию переписки между ИП <...> и МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» по вопросу заключения договоров по организации горячего питания.

7.7. Информацию о том, кто являлся инициатором заключения указанных договоров.

7.8. Письменные пояснения со ссылками на нормы действующего законодательства относительно заключения двух отдельных договоров (Договор № 2 от 16.07.2023, Договор № 3 от 07.08.2023) с МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» поочередно с идентичным предметом договоров - оказание услуг по организации горячего питания.

7.9. Информацию о том, кто являлся инициатором заключения **двух отдельных** договоров (Договор №2 от 16.07.2023, Договор №3 от 07.08.2023) поочередно с идентичным предметом договоров - оказание услуг по организации горячего питания.

7.10. Письменно указать обстоятельства, объективно препятствующие заключению одного договора на весь период оказания услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок».

7.11. Письменные правовые пояснения по фактам, указанным в определении со ссылками на нормы действующего законодательства.

7.12. Иные письменные пояснения и документы, которые, по мнению ответчика, могут иметь значение для принятия решения о наличии/отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

8. Комитету образования города Курска как лицу, располагающему сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, **в срок до 15 декабря 2023 года** представить в Курское УФАС России следующую информацию и документы:

8.1. Письменные пояснения по фактам, указанным в определении со ссылками на нормы действующего законодательства.

8.2. Письменные пояснения со ссылками нормы действующего законодательства о наличии/отсутствии у Комитета полномочий по внесению в Положение о закупке МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок изменений в части условий применения способа закупки у единственного поставщика, несоответствующих нормам Типового положения, утвержденного для заказчиков г. Курска.

8.3. Иные письменные пояснения и документы, которые, по мнению ответчика, могут иметь значение для принятия решения о наличии/отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Участие в рассмотрении дела представителей МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», Комитета образования города Курска и ИП <...> обязательно.

Для участия в дистанционном рассмотрении дела можно перейти по ссылке: <https://fas3.tconf.rt.ru/c/0219345332>.

С инструкцией по дистанционному участию в рассмотрении дела можно ознакомиться на сайте Курского УФАС России: <https://kursk.fas.gov.ru> (Обратная связь/ Ответы на часто задаваемые вопросы/ Как участвовать в дистанционном рассмотрении дела) или перейти по ссылке <https://kursk.fas.gov.ru/news/16359>.

Для принятия участия в рассмотрении дела направить на адрес электронной почты Курского УФАС России (to46@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение жалобы. Такие документы и информация должны быть подписаны электронной подписью, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления Стороной документов, не подписанных электронной подписью, при рассмотрении жалобы представитель такой Стороны обязан продемонстрировать членам комиссии Курского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от

имени этой Стороны.

Согласно ч.1 ст.25 ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде.

В соответствии с ч.5 ст.45 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц.

На основании ч.5 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанного органа, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации),

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч.1 ст. 26 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну и полученная антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, не подлежит разглашению, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Председатель Комиссии

<...>

