

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении

20 июня 2024 года

г. Йошкар-

Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев материалы прокуратуры Килемарского района от 16.05.2024 № 02-20- 2024/324-24-20880007 (вх. 3597/24 от 20.05.2024) по вопросу заключения МБОУ «Килемарская СОШ» контрактов на поставку учебной литературы, организацию горячего питания без проведения конкурентных способов определения поставщика (исполнителя).

УСТАНОВИЛ:

20.05.2024 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл из прокуратуры Килемарского района поступили материалы проверки относительно заключения МБОУ «Килемарская СОШ» контрактов на поставку учебной литературы, организацию горячего питания без проведения конкурентных способов определения поставщика (исполнителя), указывается на признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

В рамках рассмотрения материалов установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), с нарушением требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением случаев, предусмотренных частями 2, 2.1 и 4 настоящей статьи, предусмотрена

административная ответственность.

1. Установлено, что МБОУ «Килемарская СОШ» в марте 2023, апреле 2024 года на основании пункта 5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) заключены контракты с АО «Издательство «Просвещение» на сумму в совокупности превышающую 600 000 руб., предметом которых является поставка учебной литературы.

Установлено, что данные контракты на поставку учебной литературы, заключенные МБОУ «Килемарская СОШ», имеют тождественный предмет, что содержит признаки искусственного дробления единого заказа.

Из пункта 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе следует, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в том числе при осуществлении закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, теле- радиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 настоящей статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме.

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе сфера закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное

лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно частям 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Однако, в Законе о контрактной системе содержится явно выраженный запрет на заключение сделок в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц - потенциальных участников закупок.

Из указанного следует, что искусственное «дробление» единой закупки на множество закупок до шестисот тысяч рублей каждая, в целях избежания конкурентных процедур, не соответствует целям и принципам контрактной системы в сфере закупок.

Аналогично указано в определении Верховного суда РФ от 05.10.2023 №303-ЭС23-13275 по делу №А59-1601/2022.

Исходя из принципов Закона о контрактной системе, приоритетными способами осуществления закупок являются конкурентные процедуры, заключение контракта с единственным поставщиком является исключительным случаем. Искусственное разделение единой закупки на несколько договоров с целью ухода от проведения торгов недопустимо.

Согласно письменным пояснениям МБОУ «Килемарская СОШ» АО «Издательство «Просвещение» обладает исключительным правом на использование, в том числе на распространение произведений. Указанные права принадлежат АО «Издательство «Просвещение» в соответствии со статьей 1295 части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (глава 70 «Авторское право»).

Так как АО «Издательство «Просвещение» является издателем, обладающим исключительными правами на поставляемые изделия, заключение контрактов с данным поставщиком было возможно по пункту 14 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, согласно которому закупка у единственного поставщика возможна при закупке печатных изданий или электронных изданий (в том числе используемых в них программно-технических средств и средств защиты информации) определенных авторов у издателей таких изданий в случае, если указанным издателям принадлежат исключительные права или исключительные лицензии на использование таких изданий, а также оказание услуг по предоставлению доступа к таким электронным изданиям для обеспечения деятельности государственных и муниципальных образовательных организаций, государственных и муниципальных библиотек, государственных научных организаций.

Стоит отметить, что пункт 14 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе не устанавливает ограничений по цене контракта, заключаемого с единственным поставщиком.

Как было указано выше, целью искусственного дробления является уход от конкурентной процедуры.

В данном случае у МБОУ «Килемарская СОШ» присутствовала установленная законом возможность заключить контракт с АО «Издательство «Просвещение» по пункту 14 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в количестве и по цене, соответствующей потребностям заказчика.

Кроме того, согласно статье 4.5 КоАП РФ, срок давности привлечения к административной ответственности за правонарушения, предусмотренные статьей 7.29 КоАП РФ составляет один год, а пунктом 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ предусмотрено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при истечении сроков давности привлечения к административной ответственности.

Так, по контрактам заключенным МБОУ «Килемарская СОШ» в марте 2023 года истекли сроки давности привлечения к административной ответственности, предусмотренные частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ.

2. МБОУ «Килемарская СОШ» в декабре 2022, январе, марте 2023 года на основании пункта 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе заключены контракты на сумму 600 000 руб. каждый с ООО «Конфрукт», предметом которых является оказание услуг по организации горячего питания.

Данные контракты на оказание услуг по организации горячего питания, заключенные МБОУ «Килемарская СОШ», имеют тождественный предмет, что также содержит признаки искусственного дробления единого заказа, вместе с тем по данным фактам также истекли сроки давности привлечения к административной ответственности.

В силу положений части 5 статьи 28.1 КоАП РФ в случае отказа в возбуждении дела об административном правонарушении при наличии материалов, сообщений, заявлений, указанных в пунктах 2 и 3 части 1 настоящей статьи, должностным лицом, рассмотревшим указанные материалы, сообщения, заявления, выносится мотивированное определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении.

Таким образом, указанное свидетельствует о наличии обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного и руководствуясь, пунктами 1, 6 части 1 статьи 24.5, частью 5 статьи 28.1 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

В возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 7.29 КоАП РФ по материалам прокуратуры Килемарского района от 16.05.2024 № 02-20-2024/324-24-20880007 в отношении должностных лиц МБОУ «Килемарская СОШ» отказать в связи с наличием обстоятельств исключающих производство по делу об административном правонарушении.

Заместитель руководителя управления- начальник отдела

<...>