

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №046/01/16-397/2019

Резолютивная часть решения оглашена 01 октября 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено 14 октября 2019 года
г.Курск

Комиссия Курского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Комов Ю.А. - руководителя Курского УФАС России, председатель Комиссии,

Члены Комиссии:

Бородина О.С. – начальник отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Курского УФАС России,

Михайлова С.Е. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Курского УФАС России,

рассмотрев дело по признакам нарушения ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - ФЗ «О защите конкуренции») со стороны муниципального заказчика – муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №51» города Курска (далее – МБОУ «СОШ №51») и хозяйствующего субъекта – Индивидуального предпринимателя ... (далее - ИП ...), выразившегося в реализации соглашения об определении поставщика на оказание услуги по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей, в МБОУ «СОШ №51», способом закупки у единственного поставщика, без проведения предусмотренных законодательством о контрактной системе в сфере закупок конкурентных процедур, на общую сумму, превышающую предельный размер закупки у единственного поставщика, предусмотренный п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», в отсутствие представителя МБОУ «СОШ №51», представителя Прокуратуры г.Курска, представителя ИП ..., надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, изучив материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой г.Курска в Курское УФАС России были представлены (вх.№1848 от 19.04.2019г.) материалы проведенной проверки соблюдения требований законодательства РФ при организации питания детей в образовательных организациях, детских медицинских и социальных учреждений, по результатам которой Прокуратурой г.Курска были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в осуществлении соглашения между муниципальным заказчиком - МБОУ «СОШ №51» и хозяйствующим субъектом - ИП ..., направленного на заключение муниципальных контрактов (договоров) с единственным поставщиком в обход установленной законом процедуры торгов.

По результатам рассмотрения представленных Прокуратурой г.Курска документов и сведений, а также дополнительно представленных заказчиком, ИП ... в ходе рассмотрения дела письменных пояснений и документированной информации, Курским УФАС России установлено следующее.

МБОУ «СОШ №51» с ИП ..., в период с 11.01.2017г. по 03.04.2019г. заключались договоры на оказание в данном образовательном учреждении услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей без проведения торгов:

В 2017 году - на общую сумму 848 040, 00 руб., из них фактически израсходовано было 692 880,00 руб.:

- 11.01.2017г. на сумму 376 200 руб. (фактически потрачено 295 800 руб.);
- 02.05.2017г. на сумму 100 140 руб. (фактически потрачено 100 140 руб.);
- 04.09.2017г. на сумму 252 000 руб. (фактически потрачено 194 340 руб.);
- 06.11.2017г. на сумму 119 700 руб. (фактически потрачено 102 600 руб.);

При этом, согласно уведомлению Комитета образования г.Курска №54 от 22.11.2016г., МБОУ «СОШ №51» из муниципального бюджета города Курска были единовременно выделены ассигнования на указанные цели в размере 738 990 руб.,

В 2018 году - на общую сумму 662 460 руб., из них фактически израсходовано было 579 300,00 руб.:

- 15.01.2018г. на сумму 190 460 руб. (фактически потрачено 260 760 руб.);
- 02.04.2018г. на сумму 247 200 руб. (фактически потрачено 211 500 руб.);
- 03.09.2018г. на сумму 124 800 руб. (фактически потрачено 107 040 руб.);

При этом, согласно уведомлению Комитета образования г.Курска №63 от 21.11.2017г. МБОУ «СОШ №51» из муниципального бюджета города Курска были единовременно выделены ассигнования на указанные цели в размере – 736 032 руб.

В 2019 году – на общую сумму 570 000,00 руб.:

- 14.01.2019г. на сумму 308 700 руб.;

- 03.04.2019г. на сумму 270 300 руб.

При этом, согласно уведомлению Комитета образования г.Курска от 06.11.2018г. МБОУ «СОШ №51» из муниципального бюджета города Курска были единовременно выделены ассигнования на указанные цели в размере – 730 679,04 руб.

Общая сумма договоров, заключенных МБОУ «СОШ №51» с ИП ...в период с 11.01.2017г. по 03.04.2019г. составила 2 080 500,00 руб.

Данные договоры были заключены сторонами без проведения конкурентных процедур определения поставщика, предусмотренных ст.24 ФЗ от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно письменных пояснений МБОУ «СОШ №51», представленных в Курское УФАС России 13.06.2019г. (вх.№2727), указанные договоры заключены в соответствии с п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», согласно которого (в ред., действовавшей на даты заключения договоров), допускается осуществление закупки товара, работы или услуги муниципальной образовательной организацией у единственного поставщика на сумму, не превышающую 400 000 рублей.

Допустимость закупки у единственного поставщика, предусмотренная п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...» (здесь и далее - в ред., действовавшей на даты заключения договоров), действительно определяется ограничением: сумма одной закупки не должна превышать четыреста тысяч рублей, при этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем двадцать миллионов рублей.

Вместе с тем, [ст.7](#) ФЗ «О контрактной системе...», установлены принципы открытости и прозрачности. В частности, согласно [ч.1 данной статьи](#) предусмотрено, что в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок.

[Статьей 8](#) ФЗ «О контрактной системе...», установлен принцип обеспечения конкуренции. В соответствии с [ч.1 данной статьи](#) контрактная система в сфере

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). [Частью 2 ст.8](#) ФЗ «О контрактной системе...» предусмотрено, что 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.

Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего [Федерального закона](#), в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу [ч.1 ст.24](#) ФЗ «О контрактной системе...», заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с [ч.2 ст.24](#) ФЗ «О контрактной системе...», конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Следуя [ч.5 ст.24](#) ФЗ «О контрактной системе...», заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей [главы](#). При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Согласно [п. 13 ст. 22](#) ФЗ «О контрактной системе...», Приказа Минэкономразвития России от 02.10.2013 N 567, идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. Признаются идентичными работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

Как следует из материалов дела, сумма каждого из вышеперечисленных договоров, заключенных МБОУ «СОШ №51» с ИП ..., действительно не превышает 400 000 рублей.

Однако, материалами дела также подтверждено:

- предмет заключенных договоров является идентичным, направленными на достижение одной цели - оказание услуги по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей,
- договоры заключены в календарной последовательности,
- бюджетные ассигнования на закупку указанной услуги в 2017, 2018, 2019 г.г., получались МБОУ «СОШ №51» одномоментно, в суммах, превышающих 400 000 рублей.
- бюджетные ассигнования на закупку указанной услуги в 2017, 2018, 2019 г.г., а получались МБОУ «СОШ №51» заблаговременно, до начала очередного финансового года, (22.11.2016г., 21.11.2017г., 06.11.2018г.), в сроки, позволяющие осуществить конкурентный способ определения поставщика.

При таких обстоятельствах, заключение МБОУ «СОШ №51» с ИП ... ряда идентичных последовательных договоров, фактически образующих единую сделку, является искусственным дроблением сделки для формального соблюдения специальных ограничений, предусмотренных ФЗ «О контрактной системе...», 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 контракты 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 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 письменных пояснений и документов, представленных МБОУ «СОШ №51» (вх.№3788 от 01.08.2019г), Комитетом образования г.Курска (исх.№7521/04.1.01-16 от 03.09.2019г.), МБОУ «СОШ №51» осуществляет функции муниципального заказчика при организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей на основании п.1.4, 1.7, 1.12, 2.3, 2.8 Устава МБОУ «СОШ №51», утвержденного приказом Комитета образования г.Курска №62 от 26.02.2016г.

Так, в соответствии с п.1.12, 2.3 Устава, Учреждение самостоятельно в осуществлении образовательной, научной, административной, финансово-экономической и иной деятельности; для достижения уставной цели осуществляет, в том числе, деятельность по предоставлению питания учащимся. Пунктом 2.8 Устава установлено, что питание обучающихся осуществляет организатор общественного питания по договору с Учреждением, заключенным в установленном законе порядке. Финансирование данной деятельности осуществляется за счет бюджетных ассигнований г.Курска.

МБОУ «СОШ №51», 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»).

Пунктом 5.3 Постановления Администрации г.Курска №755 функции по организации предоставления бесплатного питания обучающимся из малоимущих, многодетных и (или) социально незащищенных семей переданы образовательным учреждениям.

На основании изложенного, МБОУ «СОШ №51» при осуществлении деятельности по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и (или) социально незащищенных семей выступает в качестве муниципального заказчика.

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 Ответчиков применимы требования и запреты, установленные ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

МБОУ «СОШ №51» в письменных пояснениях от 01.08.2019г. и 29.07.2019г. (вх.№3788, №3692), равно как и ИП ... в пояснениях от 03.09.2019г. (№4386), подтверждают факт ведения в устной форме переговоров по вопросу заключения данных договоров.

Кроме того, на заседании Комиссии Курского УФАС России 01.08.2019г., ИП ... пояснила, что предложение на заключение указанных договоров поступило

непосредственно от школы, соответственно заказчик был согласен с предложенными хозяйствующим субъектом условиями, и для заключения соответствующего договора требовалось только согласие исполнителя, в данном случае – ИП ...

ИП Иванова Е.В. также сообщила, что ею добросовестно исполнялись возложенные на нее муниципальными контрактами (договорами) обязанности по предоставлению питания детям из социально незащищенных семей, а также остальным обучающимся и преподавателям, за счет собственных денежных средств произведен ремонт в столовой данного образовательного учреждения на сумму более 140 000 руб.

Данные обстоятельства свидетельствуют о наличии между ответчиками соглашения на предоставление в данном образовательном учреждении услуг по организации питания конкретным хозяйствующим субъектом – ИП ...

В письменных возражениях, представленных в Курское УФАС России 25.09.2019г., МБОУ «СОШ №51» указано, что муниципальные контракты (договоры) на оказание услуг по организации питания обучающихся в данном образовательном учреждении из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в 2017-2019 годах заключались без проведения конкурентных процедур – торгов, на основании п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...». Изменение контрагента в течение учебного года образовательное учреждение посчитало нецелесообразным, в связи с чем в период с 2017г. по 2019г. исполнителем указанных услуг была ИП ... При заключении указанных договоров образовательное учреждение полагало законным совершение таких сделок без проведения торгов в соответствии с п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...». Кроме того, заключение договоров на оказание услуг по организации питания учащихся с единственным поставщиком, по мнению заказчика, - более предпочтительный способ выбора контрагента по причинам организационного характера.

Ссылка ответчика на нормы действующего законодательства, определяющие сроки проведения конкурентных процедур при определении поставщику услуг по предоставлению питания учащихся, свидетельствует об осведомленности данного бюджетного учреждения о необходимости проведения торгов. При этом, как следует из содержания возражений, вместо проведения конкурентной процедуры, МБОУ «СОШ №51» «проводило исследование и опросы у разных операторов питания».

Указанные пояснения также подтверждают, что МБОУ «СОШ №51», располагая информацией о наличии на территории г.Курска нескольких потенциальных поставщиков необходимой услуги, заключило с одним из поставщиков – ИП ... 9 отдельных договоров на оказание идентичных услуг - организацию питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей, по цене до 400 000 рублей, имея намерение уклониться от соблюдения установленного законом о контрактной системе общего порядка определения поставщика путем проведения конкурентной процедуры -торгов.

Пояснив о причинах заключения МБОУ «СОШ №51» нескольких договоров на

оказание услуг по организации питания учащихся при получении из бюджета денежных средств в размере, превышающим 400 000 руб., МБОУ «СОШ №51» признало наличие вменяемого правонарушения.

О наличии соглашения между заказчиком и поставщиком на заключение указанных договоров свидетельствуют также следующие материалы дела, подтверждающие, в том числе факт исполнения договоров до их официального заключения.

Так, 11.01.2017г. МБОУ «СОШ №51» с ИП заключен договор №51/1 на оказание в данном образовательном учреждении услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в период с 11.01.2019г. по 28.04.2019г. Стороны расторгли данный договор соглашением №1 только 22.05.2019г. При этом, уже со 02 мая 2017г. ИП ... выполняла функции по питанию обучающихся школы, возложенные на нее следующим договором.

25.10.2018г. заключен аналогичный договор сроком действия с 01.10.2018г. по 28.12.2018г. Таким образом, ИП ... осуществляла выполнение обязательств по данному договору еще до его официального заключения.

Указанные обстоятельства безусловно свидетельствует о наличии между сторонами данных договоров соглашения об их заключении с конкретным поставщиком - ИП ...

Как следует из планов-графиков закупок МБОУ «СОШ №51» на 2017-2019гг., Учреждение не планировало проведение торгов по определению поставщика услуг по организации питания обучающихся данного образовательного учреждения, что также свидетельствует о намерении Заказчика уклониться от проведения предусмотренных действующим законодательством конкурентных процедур и заключения соответствующих муниципальных контрактов с единственным поставщиком, избранным самостоятельно за рамками определенного законом порядка.

На заседании Комиссии Курского УФАС России 01.08.2019г. ИП ... пояснила, что, по ее мнению, обеспечение законности проведения процедуры заключения подобных муниципальных контрактов (договоров) является обязанностью заказчика, к ее обязанности как подрядчика относится исключительно качественное предоставление услуг.

В то же время, согласно данным, содержащимся в ЕГРИП, ИП... осуществляет предпринимательскую деятельность с 04.06.2013г., соответственно является профессиональным участником рынка оказания услуг по организации общественного питания и обладает информацией о порядке размещения государственных и муниципальных заказов, установленном ФЗ «О контрактной системе...» путем проведения конкурентных процедур.

В этой связи, ИП ..., выразив свое согласие на совершение действий в обход законодательства о контрактной системе путем заключения 9 договоров на оказание в данном образовательном учреждении услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей, способствовала исключению возможности потенциальных конкурентов (неопределенного круга лиц - потенциальных поставщиков услуг по организации общественного питания, осуществляющих деятельность на территории г.Курска) претендовать в равной конкурентной борьбе за право заключения муниципальных контрактов.

Указанные выше факты и обстоятельства, подтверждаемые материалами дела №046/01/16-397/2019, указывают на наличие согласованности в действиях МБОУ «СОШ №51» как организации, наделенной полномочиями муниципального заказчика, и хозяйствующего субъекта ИП ... по разделению (дроблению) единых закупок (т.к. бюджетные средства в виде субсидий выделялись единовременно и в размере, превышающем 400 000 руб.) на оказание в данном образовательном учреждении услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в 2017-2019гг. на 9 отдельных договоров, заключенных сторонами без проведения конкурентных процедур определения поставщика (торгов), направленной на устранение возможности иных хозяйствующих субъектов (потенциальных участников торгов) получить право на заключение договоров в ходе конкурентной процедуры, предусмотренной ФЗ «О контрактной системе...».

При формальном соответствии закону (п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...») договоров, заключенных между муниципальным образовательным учреждением и поставщиком, на сумму до 400 000 рублей каждый, в совокупности, действия по заключению 9 аналогичных договоров на поставку идентичного товара представляют собой искусственное дробление (разделение на части) единых закупок общей стоимостью 2 080 500 рублей с целью ухода от процедуры торгов.

Искусственное «дробление» единой закупки на множество закупок до 400 000 руб. каждая, в целях избежания конкурентных процедур не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения торгов (Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 19.03.2019г. №Ф06-44227/2019 по делу №А57-12370/2018).

Согласно правовой позиции Президиума Высшего арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении от 29.11.2011г. №8799/11, в случаях, когда законодательством предусмотрено обязательное проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку только при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные претенденты на получение товаров, работ, услуг, имущества, доступа к товарному рынку или права ведения деятельности на нем.

Наличие в ФЗ «О контрактной системе...» правовой возможности осуществления закупок малого объема (до 400 000 рублей) для муниципальных образовательных организаций у единственного поставщика не означает предоставление

заказчикам права использовать данный способ закупки с целью уклонения от проведения торгов и искусственного «дробления» единой закупки на несколько договоров с ценой менее установленного законом ограничения. Данная правовая позиция подтверждается сложившейся судебной практикой (в т.ч. постановление АС Волго-Вятского округа от 17.04.2018г. по делу №А7831/2017).

В ходе рассмотрения дела, а также в письменных пояснениях от 01.08.2019г. (вх. №3788), 29.07.2019г. (вх.№3692), МБОУ «СОШ №51» утверждает, что конкурентная процедура отбора поставщика указанных услуг не была проведена также по причине сложности проведения точного расчета количества обучающихся, имеющих право на бесплатное питание в школе, на весь учебный год. Списки таких учащихся обновляются ежемесячно, в связи с чем произвести расчет цены муниципального контракта и срока его заключения не представляется возможным, равно как и провести торги по отбору поставщика указанных услуг.

Представленное заказчиком обоснование невозможности проведения конкурентной процедуры отбора поставщика услуги по организации питания невозможностью произведения расчета количества учащихся, имеющих право на получения бесплатного питания, несостоятельно в связи со следующим.

Комитет образования г.Курска в письменных пояснениях от 03.09.2019г. (исх. №7521/04.1.01-16) пояснил, что расчет потребности в бюджетных средствах на организацию питания детей из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей производится на основании информации, полученной от руководителей общеобразовательных организаций о количестве детей указанной категории по состоянию на 1 сентября каждого года.

Порядок учета таких детей установлен Постановлением Администрации г.Курска №755.

Таким образом, расчет денежных средств, подлежащих выделению муниципальному образовательному учреждению на следующий календарный год на указанные цели производится Комитетом исходя из данных о количестве детей, направляемых в Комитет самим образовательным учреждением.

Учитывая, что образовательное учреждение самостоятельно производит обоснование необходимых для организации питания указанной категории обучающихся объемов финансирования, доводы заявителя о невозможности проведения соответствующих расчетов с целью проведения торгов для определения поставщика такой услуги противоречат фактическим обстоятельствам дела.

МБОУ «СОШ №51» в пояснениях от 25.09.2019г. (вх.№4834) указывает на то, что списки детей, которым необходимо предоставить бесплатное питание формируются ежемесячно, в связи с чем произвести расчет цены муниципального контракта и срока его заключения не представляется возможным, в связи с чем и проведение торгов по отбору поставщика указанных услуг также невозможно.

В то же время, согласно п.2 ст.42 ФЗ «О контрактной системе» в извещении об осуществлении закупки в случаях, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 34 настоящего Федерального закона, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, указываются начальная цена единицы товара, работы, услуги, а также начальная сумма цен указанных единиц и максимальное значение цены контракта.

Аналогичные требования к извещению об осуществлении закупки содержались и в предыдущей редакции данной нормы закона, согласно которой в случае, если при заключении контракта объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг, услуг по проведению оценки невозможно определить, в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке заказчик указывает цену запасных частей или каждой запасной части к технике, оборудованию, цену единицы работы или услуги.

Частью 24 статьи 22 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что в случае, если количество поставляемых товаров, объем подлежащих выполнению работ, оказанию услуг невозможно определить, заказчик с учетом установленных в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона требований к закупаемым заказчиком товару, работе, услуге (в том числе предельной цены товара, работы, услуги) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов определяет начальную цену единицы товара, работы, услуги, начальную сумму цен указанных единиц, максимальное значение цены контракта, а также обосновывает в соответствии с настоящей статьей цену единицы товара, работы, услуги.

В этой связи, законодательством РФ предусмотрена возможность заключения муниципальных контрактов в случае, когда невозможно точно определить объем оказываемых услуг, что также опровергает доводы ответчика о невозможности проведения конкурентной процедуры отбора поставщику услуг по организации питания учащихся по причине невозможности проведения расчета цены муниципального контракта и точного количества услуги, которую необходимо будет оказать.

Также, в ходе рассмотрения дела, а также в письменных пояснениях от 01.08.2019г. (вх.№3788), 29.07.2019г. (вх.№3692), МБОУ «СОШ №51» указано о невозможности проведения закупки в срок, исчисляемый с момента доведения лимитов до момента начала исполнения услуги.

Вместе с тем, частью 2 статьи 219.1 Бюджетного кодекса РФ установлено, что показатели бюджетной росписи по расходам и лимитов бюджетных обязательств доводятся до подведомственных распорядителей и (или) получателей бюджетных средств до начала очередного финансового года.

Согласно письменных пояснений Комитета образования г.Курска от 03.09.2019г. (исх.№7521/04.1.01-16), Комитет в соответствии с Порядком исполнения бюджетной росписи как главный распорядитель бюджетных средств выписывает каждому учреждению уведомления о бюджетных ассигнованиях, выделенных на очередной финансовый год.

Таким образом, лимиты бюджетных обязательств на следующий год доводятся распорядителем бюджетных средств до их получателей в текущем году.

Так, уведомлением Комитета образования г.Курска №54 от 22.11.2016г. МБОУ «СОШ №51» из муниципального бюджета города Курска было выделено 738 990,00 руб., уведомлением №63 от 21.11.2017г. – 736 032,00 руб., уведомлением от 06.11.2018г. – 730 679,04 руб. с целью оказания в данном образовательном учреждении услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в 2017-2019гг. (код субсидии: 903.12.0015).

Указанные уведомления Комитета свидетельствуют о сложившейся в 2017-2019гг. практике выделения МБОУ «СОШ №51» соответствующих денежных средств на следующий финансовый год в ноябре текущего календарного (финансового года).

В соответствии ч.2 ст.56 ФЗ «О контрактной системе...», Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015г. №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» закупка на оказание услуг общественного питания и (или) поставки пищевых продуктов, закупаемых для организаций, осуществляющих образовательную деятельность, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 500 000 рублей, осуществляется путем проведения конкурса с ограниченным участием.

Статьями 49, 54 ФЗ «О контрактной системе...» определены основные сроки проведения конкурса, согласно которым извещение о проведении открытого конкурса размещается заказчиком в единой информационной системе не менее чем за двадцать дней до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе; контракт заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе или при проведении закрытого конкурса с даты подписания такого протокола.

Таким образом, учитывая, что уведомление о выделении денежных средств на организацию в МБОУ «СОШ №51» услуг питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в следующем календарном году направляется Комитетом в ноябре текущего года, образовательное учреждение имеет возможность проведения закупки по отбору поставщика соответствующей услуги конкурентным способом в установленные изложенными нормами законодательства сроки.

Следовательно, требование о заключении договоров на оказание услуг по организации питания обучающихся путем проведения конкурентных процедур – торгов установлено нормами действующего законодательства, равно как и сроки их проведения. Несогласие муниципальных заказчиков с указанными требованиями закона в виду сложности и продолжительности проведения торгов не может служить основанием для их неисполнения.

Заключение МБОУ «СОШ №51», в период с 11.01.2017г. по 03.04.2019г., договоров на оказание услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в данном общеобразовательном учреждении, без проведения торгов, предусмотренных ст.24, ст.48 ФЗ «О контрактной системе...», на общие суммы, превышающие предельный размер, предусмотренный п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...» (400 000 рублей), ежегодно, осуществлено сторонами в обход установленного законодательством РФ порядка определения поставщика для закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд, что привело к созданию необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности поставщика ИП ..., предоставив ей возможность заключить и исполнять контракты в отсутствие реальной конкуренции за право исполнения заказа.

Учитывая, что заключение рассматриваемых договоров как разновидности гражданско-правового договора является двухсторонней сделкой, совершаемой волей обеих сторон (как заказчика, так и поставщика), в действиях ИП... по заключению рассматриваемых договоров с МБОУ «СОШ №51», на согласованных сторонами в обход предписанной законом процедуры торгов условиях, имеется нарушение антимонопольного законодательства, квалифицируемое как осуществление антиконкурентного соглашения с данным заказчиком с целью получения преимуществ на рынке (получения права заключить контракты в условиях гарантированного отсутствия иных претендентов по назначенной поставщиком цене).

При таких обстоятельствах, действия заказчика МБОУ «СОШ №51» и поставщика ИП ... по заключению 9 отдельных договоров на оказание в данном образовательном учреждении в 2017-2019гг. услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей в обход процедуры конкурентного определения поставщика, квалифицируются как заключение и реализация сторонами антиконкурентного соглашения, запрещенного статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ.

Действия МБОУ «СОШ №51» по заключению 9 отдельных договоров на оказание в данном образовательном учреждении в 2017-2019гг. услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей квалифицированы Курским УФАС России как являющееся нарушением в связи с тем, что предметом данных договоров является оказание идентичных услуг, они были заключены с одним и тем же хозяйствующим субъектом – ИП ..., и действия по заключении таких договоров носили систематический характер. Систематичность проявлялась в том, что каждый год на протяжении трех лет – с 2017г. по 2019г. при получении от Комитета образования г.Курска бюджетных средств на следующий

календарный (финансовый год) на указанные цели в размере, превышающем 400 000р., МБОУ «СОШ №51» не были проведены предусмотренные действующим законодательством торги на определение поставщика указанных услуг.

Таким образом, нарушение действующего законодательства допущено МБОУ «СОШ №51» не вследствие бездействия по проведению торгов единовременно за 3 года, а в каждом из данных периодов, то есть в 2017г., 2018г. и в 2019г. отдельно в размере выделенных в каждом из указанных периодов лимитов бюджетных средств.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч.1 ст.23, ст.41, ст.49, п.1 ч.1 ст.48 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МБОУ «СОШ №51» и ИП "...» нарушившими статью 16 ФЗ от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем реализации соглашения об определении в 2017-2019 г.г. в МБОУ «СОШ №51» поставщика на оказание услуги по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей, способом закупки у единственного поставщика, без проведения предусмотренных законодательством о контрактной системе в сфере закупок конкурентных процедур, на общую сумму, превышающую предельный размер закупки у единственного поставщика, предусмотренный п.5 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», ежегодно, на общую сумму 2 080 500 руб., путем искусственного дробления (разделения) закупок на 9 отдельных договоров с одинаковым предметом, что могло привести к ограничению конкуренции и созданию необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности указанному хозяйствующему субъекту.

2. В связи с фактическим исполнением сторонами по состоянию на дату рассмотрения дела муниципальных контрактов (договоров), заключенных с 11.01.2017г. по 03.04.2019г. на оказание услуг по организации питания обучающихся из малоимущих, многодетных и социально незащищенных семей, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела в ответственное структурное подразделение Курского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении производств по делам об административных правонарушениях по ст.14.32 КоАП РФ в отношении должностных лиц заказчика и исполнителя.