

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№046/01/16-594/2023

25 января 2024 года

г. Курск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело №046/01/16-594/2023 по признакам нарушения ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны МБУ ДО «Городской комплексный оздоровительно – досуговый центр детей и молодежи «Орленок» (далее - МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орленок») и ИП Г.Е.А., в присутствии и.о. директора МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орленок», представителя Комитета образования г.Курска (по доверенности) – , в отсутствие представителя ИП Г.Е.А. (поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя),

## УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области поступило заявление депутата Курской областной Думы Федорова В.В. о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» при закупке услуг по организации горячего питания в 2023г.

По результатам рассмотрения заявления депутата Курской областной Думы Федорова В.В., документов и сведений, письменных пояснений, представленных МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://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 Ж О.В., ИП Ш Л.Н., ООО «Успех», ИП Д Л.Н., ИП И Е.В. 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

МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» в размере - 17 779 910 руб. 40 коп.

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

Протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 16.03.2023 победителем аукциона было признано ООО «Бестфест».

27.03.2023 между МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ООО «Бестфест» 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.** 17.05.2023 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 ст. 2 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 ст. 2 ФЗ «О закупках».**

4. Также, на момент направления обращения о 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 «Бестфест» договор на оказание услуги по организации горячего питания, являлся действующим.

Определением Курского УФАС России от 25.12.2023 (исх. № ЮК/4408/23) Комиссия Управления запросила у

МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» фактическое обоснование необходимости внесения изменений в Положение о закупках Учреждения 19.05.2023, в части установления права на осуществление закупки у единственного поставщика в случае осуществления закупки услуги по организации горячего питания на сумму, не превышающую 4 млн. руб, при наличии действовавшего договора на оказание соответствующей услуги.

МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» 22.01.2024 (вх. №245-ЭП/24) фактических обоснований и мотивированных пояснений необходимости внесения таких изменений в Положение не предоставило.

Более того, Учреждение указало, что претензий к ООО «Бестфест» по исполнению договора на оказание услуги по организации горячего питания не имело.

**5.** 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 «Бестфест» поступило письмо с предложением о расторжении Договора №1 от 27.03.2023 с 15.07.2023 ввиду невозможности его исполнения ООО «Бестфест».

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 Ж О.В., ИП ШЛ.Н., ООО «Успех», ООО «Конгресс», ИП Г Е.А. 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 «Успех» (вх.№ 01-07/41 от 13.07.2023), ИП ЖО.В. (вх.№ 01-07/40 от 13.07.2023), ИП Г Е.А. (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 целях проведения закупки № 32312151892, запрос о предоставлении ценовой информации в адрес ИП ГЕ.А. не направлялся.

При анализе Курским УФАС России информации, представленной в ЕИС, фактов заключения и исполнения ранее государственных и муниципальных контрактов, договоров ИП Г Е.А. 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 Г Е.А. по оказанию услуг по организации горячего питания МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» не располагало, переписка с ИП Г Е.А. по вопросу оказания услуги по организации горячего питания и наличия возможности у предпринимателя оказания такой услуги у МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» отсутствует.

В ходе рассмотрения дела 18.12.2023 (вх. 6214-ЭП/23) Учреждение предоставило в адрес Управления информацию о наличии у ИП Г Е.А. опыта по оказанию услуг по организации горячего питания в учреждениях дополнительного образования. При этом, на момент направления Определения и Приказа о возбуждении настоящего дела МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» указывало, что такой информацией не располагает.

Как установлено Курским УФАС России при рассмотрении дела, ИП Г Е.А. был заключен единственный договор на оказание услуг по организации горячего питания с МБУ ДО «Детский оздоровительно-образовательный центр имени Ульяны Громовой» как с единственным поставщиком, на сумму 3 399 900 руб. 00 коп., на срок с 01.06.2023 по 21.06.2023. На запросы Курского УФАС России, направленные в ходе рассмотрения дела, иной информации о наличии опыта у ИП Г Е.А. по оказанию услуги по организации горячего питания в образовательных учреждениях ни МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», ни ИП Г Е.А. не представлено.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела Курским УФАС России установлено, что на момент заключения спорных договоров у МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» отсутствовала информация о наличии у хозяйствующего субъекта - ИП Г Е.А. опыта по оказанию услуг по организации горячего питания в учреждениях дополнительного образования.

**15.07.2023** между МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ООО «Бестфест» 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.

При этом, МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» не воспользовалось правом, предусмотренным п. 25.4.2 Типового положения, п. 25.4.2 Положения о закупках учреждения, условиями договора (п. 6.7) о взыскании штрафов,

неустоек за неисполнение, ненадлежащее исполнение договора, не направило в соответствии со ст. 5 ФЗ «О закупках» сведения для включения ООО «Бестфест» в реестр недобросовестных поставщиков.

**16.07.2023** МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» с ИП Г Е.А. 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 Г Е.А. 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 Г Е.А. 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 Г Е.А. 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 Г Е.А. 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 Г Е.А. 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.**

6. Договор №2 от 16.07.2023 и Договор №3 от 07.08.2023 между МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП Г Е.А. 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 Г.Е.А. с одним и тем же предметом договора - оказание услуг по организации горячего питания в МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок», противоречит требованиям Типового положения.

Более того, как было указано выше, 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».*

По информации, представленной МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» (вх.№245-ЭП/24 22.01.2024), совокупный объем закупок Учреждения за 2023 год составил 19 974 231 руб. 53 коп., из которых закупки у единственного поставщика на сумму 13 942 951 руб. 33 коп., что составляет 70 % от совокупного объема.

Такие действия МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» при осуществлении закупок прямо противоречат п. 9.4 Типового положения, целям и принципам закупочной деятельности, установленным ФЗ «О закупках».

Так, 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 Г.Е.А., 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 «Бестфест» 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 Г Е.А. 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 согласованные действия 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.

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 соответственно 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 Г Е.А. 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 Г Е.А. применимы требования и запреты, установленные ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

Заключив договоры с ИП Г Е.А. 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 согласованности в действиях МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» и ИП Г Е.А. по заключению двух идентичных последовательных договоров с ИП Г Е.А. с целью

уклонения от проведения конкурентных закупок.

В результате заключения контрактов с ИП Г.Е.А. 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 «Успех» и ООО «Бестфест» 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 Г.Е.А. 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.

Согласно ч.5.1 ст.45 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок).

Пунктом 1.3 Порядка установлено, что по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.9 Порядка, в виде краткого обзора.

Согласно п. 10.9. Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции включает следующие этапы: определение временного интервала исследования; продуктовых и географических границ товарного рынка.

Временным интервалом исследования является период с 01.01.2023 по 31.12.2023, что обусловлено субъектным составом дела, обстоятельствами и временем предполагаемого нарушения (июль-август 2023 года), периодом рассмотрения дела. Продуктовые границы рынка определены в соответствии с документацией о проведении аукциона - услуги прочих столовых (ОКПД 2 - 56.29.20.190) географические границы – Курская область. В указанных географических границах рассматриваемого товарного рынка имеется сформировавшийся конкурентный рынок услуг.

На заседаниях Комиссии Курского УФАС России 25.01.2024, а также в письменных пояснениях, представленных в материалы дела, МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» поясняло, что договоры на оказание услуг по организации горячего питания в Учреждении были заключены без проведения конкурентных процедур – торгов, ввиду «невозможности проведения конкурентных процедур». При заключении договоров для определения цены договора, Учреждением направлялись запросы коммерческих предложений нескольким хозяйствующим субъектам.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Курского УФАС России было установлено, что предельный размер суммы, предусмотренной Типовым положением для заключения договоров с единственным поставщиком, при заключении договоров в 2023 г. Учреждением был превышен.

Указанные обстоятельства подтверждают, что, располагая информацией о необходимости проведения торгов, а также о наличии на территории г.Курска нескольких потенциальных поставщиков необходимой услуги, Учреждение заключило с одним из поставщиков – ИП Г.Е.А. 2 отдельных последовательных договора на оказание идентичных услуг на общую сумму 7 797 300 руб. 00 коп., имея намерение уклониться от соблюдения установленного Типовым положением, ФЗ «О закупках» общего порядка определения поставщика путем проведения конкурентной процедуры -торгов.

В письменных пояснениях от 18.12.2023 (вх. №6214-ЭП/23) МБУ ДО «ГКОДЦДиМ «Орлёнок» ссылается на позицию Курского УФАС России, изложенную в письме от 19.02.2016 № 512, в котором Управление указало, что «во избежание возможных злоупотреблений при закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика, Курское УФАС России считает более обоснованным включение в Положение о закупке условия о возможности

*закупки у единственного поставщика конкретных услуг (услуги по организации питания в период проведения оздоровительных кампаний) независимо от цены договора».*

Однако, МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» не учтено следующее.

На момент направления письма Курского УФАС России от 19.02.2016 № 512 ФЗ «О закупках» действовал в редакции № 13 от 13.07.2015

Указанная редакция не содержала частей 2.1 – 2.7 ст. 2, предусматривающих как наличие типового положения, так и запрета на изменение при разработке и утверждении соответствующими бюджетными учреждениями, автономными учреждениями, унитарными предприятиями положения о закупке сведений.

При таких обстоятельствах, в настоящее время с учетом внесения изменений в ФЗ «О закупках», позиция Курского УФАС России, изложенная в письме от 19.02.2016 № 512, является неактуальной.

В то же время, согласно данным, содержащимся в ЕГРЮЛ, ИП Г.Е.А. осуществляет предпринимательскую деятельность с 2015 года. Согласно сведениям, представленных предпринимателем, ИП Г.Е.А. была поставщиком в 278 государственных контрактах на оказание услуг по поставке продуктов питания. Соответственно, ИП Г.Е.А. является профессиональным участником рынка оказания услуг по организации услуг охраны и обладает информацией о порядке проведения закупок, установленном как ФЗ «О контрактной системе...», так и ФЗ «О закупках», путем проведения конкурентных процедур.

В силу ч. 5 ст. 10 ГК РФ предполагается добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий. Согласно ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Таким образом, лицо, вступающее в гражданско-правовые отношения, являющееся профессиональным участником соответствующего рынка, обязано обеспечить соблюдение требований публичного права, в том числе, воздержаться от участия в отношениях, имеющих своей целью ограничение конкуренции, либо имеющих целью обеспечение иному лицу возможности уклониться от исполнения обязанности по проведению торгов.

Заключенные сделки должны не только формально соответствовать законодательству, но и не вступать в противоречие с общим запретом недобросовестного осуществления прав субъекта гражданско-правовых отношений.

Принимая на себя обязательства по последующей реализации договора, заключенного 07.08.2023, предприниматель обладал информацией о том, что общая сумма договоров на оказание услуги по организации горячего питания, заключенная без торгов с одним Заказчиком превысит предельный размер, разрешенный Типовым положением, Положением о закупке. Действуя с разумной степенью осмотрительности, при принятии решения о возможности заключения договора 07.08.2023 без торгов, ИП Г.Е.А. должна была осознавать риски наступления неблагоприятных последствий, соотносить свои действия с вытекающими из них результатами.

Действуя разумно, соблюдая требования действующего законодательства, данное лицо имело возможность не заключать антиконкурентное соглашение.

Учитывая, что заключение договора с единственным поставщиком как разновидности гражданско-правового договора является двухсторонней сделкой, совершаемой волей обеих сторон (как заказчика, так и поставщика), в действиях ИП Г.Е.А. по заключению рассматриваемых договоров с МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок», на согласованных сторонами в обход предписанной законом процедуры торгов условиях, имеется нарушение антимонопольного законодательства, квалифицируемое как осуществление антиконкурентных согласованных действий с данным заказчиком с целью получения преимуществ на рынке (получения права заключить контракты в условиях гарантированного отсутствия иных претендентов по назначенной поставщиком цене).

Выразив свое согласие на совершение действий в обход законодательства путем заключения 2 договоров по оказанию услуги по организации горячего питания ИП Гордеева Е.А. способствовала исключению возможности потенциальных конкурентов (неопределенного круга лиц - потенциальных поставщиков услуг) претендовать в равной конкурентной борьбе за право заключения договоров.

Указанные выше факты и обстоятельства, подтверждаемые материалами дела №046/01/16-594/2023, указывают на наличие согласованности в действиях МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» и хозяйствующего субъекта ИП Г.Е.А. по разделению (дроблению) единых закупок на оказание в данном образовательном учреждении услуг по организации горячего питания на 2 отдельных договора, 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 закупках».

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.

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) носит исключительный характер и применяется в случаях отсутствия конкурентного рынка, невозможности или нецелесообразности применения конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для удовлетворения нужд заказчика в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно (решение Верховного Суда РФ от 19.10.2021 № АКПИ21-699).

При таких обстоятельствах, действия Заказчика МБУ ДО «ГКОДЦДИМ «Орлёнок» и хозяйствующего субъекта ИП Е.А. по заключению 2 отдельных договоров на оказание в данном учреждении услуг по организации горячего питания в обход процедуры конкурентного определения поставщика, квалифицируются как осуществление сторонами антиконкурентных согласованных действий, запрещенных статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ.