Руководителю МАДОУ № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников»

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 042/01/17-222/2023

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Резолютивная часть решения оглашена «01» июня 2023 г.

В полном объеме решение изготовлено «09» июня 2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

| | |
|---|---|
| Председатель Комиссии: | <...> – заместитель руководителя управления; |
| Члены Комиссии: | <...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи; |
| | <...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи, |

фиксация заседания осуществлялась при помощи видеозаписи,

при участии в заседании посредством системы видеоконференцсвязи (ВКС):

<...> – заведующая МАДОУ № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников»;

<...> – представителя МАДОУ № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников» по доверенности,

рассмотрев дело № 042/01/17-222/2023, возбужденное по признакам нарушения муниципальным автономным дошкольным образовательным учреждением № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников» ИНН 4205008625 (далее – Детсад № 218; Заказчик),

УСТАНОВИЛА:

по результатам рассмотрения заявления индивидуального предпринимателя в действиях Детсада № 218, выразившихся в отсутствии в положении о закупке Детсада № 218 реальных ограничений проведения закупок товара, работ, услуг, обращающихся на конкурентных рынках, в неконкурентной форме, установлены признаки нарушения требований части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, что подтверждается следующим:

закрепленные в положении о закупке Детсад № 218 условия позволяют учреждению без ограничения осуществлять закупки в неконкурентной форме - у единственного поставщика, а также путем запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства, независимо от наличия конкурентного рынка, что создает возможность привлечения исполнителя без проведения торгов. Данные выводы подтверждаются тем, что все закупки в 2022 году Детсадом № 218 проведены в неконкурентной форме посредством указанных выше способов.

На основании изложенного Кемеровским УФАС России издан приказ № 10/23 от 01.03.2023 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, по признакам нарушения Детским садом № 218 требований части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Определением от 03.03.2023 дело № 042/01/17-222/2023 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 13.04.2023 на 15 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

10.04.2023 Детсадом № 218 по электронной почте представлена доверенность № 1 от 06.04.2023 на своего представителя.

13.04.2023 при участии руководителя и представителя Детсада № 218 состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором представитель Заказчика пояснил, что с вменяемым правонарушением Детсад № 218 не согласен, в связи с доводами, представленными ранее. Пояснил также, что закупки, состоявшиеся в октябре, ноябре 2022, проведены в неконкурентной форме в связи с тем, что требовалось в кратчайшие сроки обеспечить осуществление капитального ремонта и оснащение корпуса Детсада № 218.

В результате рассмотрения 13.04.2023 настоящего дела Комиссией принято решение об отложении его рассмотрения, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела. Определением от 13.04.2023 рассмотрение настоящего дела отложено на 01.06.2023 на 15 часов 00 минут.

Заключение об обстоятельствах дела № 042/01/17-222/2023 (исх. № ТМ/4183/23 от 02.05.2023) изготовлено и направлено в адрес ответчика. Согласно сведениям с официального сайта АО «Почта России»: https://www.pochta.ru, конверт, содержащий копию указанного заключения, направленный на юридический адрес Детсада № 218: 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, д.41А, вручен адресату 05.05.2022.

Приказом № 32/23 от 31.05.2023 изменен состав Комиссии.

16.05.2023 от Заказчика поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела, согласно которым проведение Детсадом № 218 всех закупок в 2022 году на

конкурентных рынках в неконкурентной форме вызвано объективными причинами, а именно: продолжающимся работами по капитальному ремонту, срочного оснащения учреждения и его открытия в ускоренном темпе, непредвиденной сменой сотрудников и руководителя, в связи с чем проведение конкурентных закупок было нецелесообразно. Кроме того, Заказчиком было проведено несколько закупок путем запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства, которые являлись открытыми для всех и в двух таких закупках была достигнута экономия денежных средств. В части проведения закупок путем запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства не в электронной форме Заказчик указал, что вправе это делать, поскольку как Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223-ФЗ), так и Постановлением Правительства РФ от 16.12.2021 № 2323 предусмотрена возможность проведения таких закупок не в электронной форме в случае если это предусмотрено положением о закупках заказчика. Положением о закупках Детсада № 218 такая возможность предусмотрена (подробно доводы Заказчика отражены в письме исх. № 48 от 16.05.2023).

01.06.2023 в назначенное определением от 13.04.2023 время с участием законного представителя 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, д.41А Детсада № 218 и представителя Детсада № 218, действующего на основании доверенности, посредством ВКС состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором представители Заказчика полностью поддержали все представленные ранее доводы и пояснения.

Изучив материалы дела № 042/01/17-222/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия установила следующее:

01.12.2022 в Кемеровское УФАС России поступило обращение ИП <...> (Заявитель), перенаправленное из прокуратуры Ленинского района г. Кемерово, адресованное Прокурору Кемеровской области – Кузбасса, на действия Заказчика при организации и проведении закупки с реестровым номером в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) 32211801700 на поставку ковровых покрытий (далее – Закупка), выразившиеся в заключении договора по результатам Закупки по начальной цене, при наличии информации из заявки Заявителя на участие в Закупке о возможности заключения договора по цене меньше почти на 50 %. Кроме того, Заявитель указывал на проведение Детским садом № 218 всех закупок в неконкурентной форме.

По результатам рассмотрения указанного заявления возбуждено настоящее дело.

Установлено, что закупки для собственных нужд осуществляются Детсадом № 218 в соответствии с требованиями ФЗ № 223-ФЗ.

Согласно частям 1, 2 статьи 2 ФЗ № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, 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).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную

деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В силу части 2 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Частями 3, 3.1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ установлено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1. информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

1. путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

2. посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2. обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3. описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1. 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);

2. иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Согласно части 3.2 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со статьей 3.6 ФЗ № 223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

В силу части 1 статьи 1 ФЗ № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков, в товарах, работах, услугах 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.

Данные цели достигаются, в том числе путем состязательности, имеющих возможность поставить необходимый заказчику товар, хозяйствующих субъектов на торгах. Необоснованно лишая данных лиц такой возможности, заказчиком ограничиваются условия: полного удовлетворения своих потребностей в соответствующем товаре, работах, услугах с необходимыми показателями цены; эффективного использование денежных средств; расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг и стимулирование такого участия; развития добросовестной конкуренции.

Согласно пунктам 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

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.

Таким образом, положение о закупке не может вступать в противоречие с указанными принципами и целями регулирования ФЗ № 223-ФЗ, как и исчерпывающий перечень случаев проведения неконкурентных закупок, устанавливаемых в положении о закупке.

В силу части 5 статьи 8 ФЗ № 223-ФЗ заказчики, указанные в пунктах 1-3 части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона и созданные после дня вступления в силу настоящего Федерального закона, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке.

28.07.2021 на официальном сайте ЕИС опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Детсада № 218 версия 8, утвержденное Наблюдательным советом Детсада № 218 (протокол заседания № 5 от 28.07.2021).

24.10.2022 на официальном сайте ЕИС опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Детсада № 218 версия 9, утвержденное Наблюдательным

советом Детсада № 218 (протокол заседания № 1 от 17.10.2022), действующее при проведении Закупки.

20.12.2022 на официальном сайте ЕИС опубликованы версии 10 и 11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Детсада № 218, утвержденные Наблюдательным советом Детсада № 218 (протокол заседания № 2 от 19.12.2022), версия 11 действующая в настоящее время.

Установлено, что Заказчик все закупки в 2022 году провел в неконкурентной форме, при этом ценой свыше 100 000 рублей заключено 32 контракта, 7 из которвз посредством запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства и 25 закупок посредством закупки у единственного поставщика.

При этом учреждение обосновало данный факт срочностью оснащения корпуса Детсада № 218 (10.10.2022 стало известно о необходимости оснащения в срок до 30.11.2022), а также тем, что в силу ФЗ № 223-ФЗ заказчику предоставлено право осуществлять неконкурентные закупки в случае установления способов таких закупок в положении о закупках. Положением о закупках Детсада № 218 предусмотрен закрытый перечень случаев проведения неконкурентных закупок и все закупки, проведенные Заказчиком, соответствуют требованиям Положения о закупки для нужд Детсада № 218.

Вместе с тем в рассматриваемых в настоящем деле обстоятельствах закрепленные в Положении о закупке товаров, работ, услуг для нужд Детсада № 218 условия позволяют Заказчику проводить неконкурентные закупки независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов, что приводит к дискриминации, отсутствию равноправия, справедливости, необоснованному ограничению конкуренции по отношению к хозяйствующим субъектам действующим на соответствующем товарном рынке и не имеющим возможности участвовать в выборе поставщика по заключаемому Детсадом № 218 договору (контракту). Также нельзя говорить об экономически эффективном расходовании денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг со стороны Заказчика.

В силу требований пункта 1.2.1 статьи 9 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версия 8 единственным неконкурентным способом проведения закупки являлся закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Пунктом 1 статьи 20 указанного положения предусмотрено, что под закупкой у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается неконкурентная закупка, при которой заказчик заключает договор с конкретным поставщиком (исполнителем, подрядчиком). Согласно подпунктам 1, 3, 4, 31 пункта 1.1 статьи 20 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версия 8 закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) может осуществляться в следующих случаях:

1) стоимость закупаемых заказчиком товаров, работ, услуг не превышает 2 000 000 (два миллиона) рублей с учетом НДС по одной закупке;

3) осуществление закупки товара, работы или услуги, которые относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», а также услуг

центрального депозитария;

4) заключение договора на оказание услуг по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам): водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, обращения с твердыми коммунальными отходами, газоснабжения (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), подключение (технологическое присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения, по хранению и ввозу (вывозу) наркотических средств и психотропных веществ;

31) осуществление закупки при наличии срочной потребности в товарах, работах, услугах, иных объектах гражданских прав, в связи с чем проведение иных процедур нецелесообразно.

В силу пункта 1.2 статьи 10 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версия 9 неконкурентными способами проведения закупок являются закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства является неконкурентной закупкой. В соответствии с пунктом 1 статьи 23 указанного положения под закупкой у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается неконкурентная закупка, при которой заказчик заключает договор с конкретным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

Положения подпунктов 1, 3, 4, 31 пункта 1.1 статьи 23 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версий 9, 10, 11 идентичны содержащимся в подпунктах 1, 3, 4, 31 пункта 1.1 статьи 20 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версия 8.

Порядок проведения запроса ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства установлен статьей 31.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версий 9, 10, 11, согласно пункту 1 которого запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства не является торгами и не отвечает требованиям части 3 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, при этом проводится в соответствии с требованиями Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение № 1352). В силу пунктов 2, 3 статьи 31.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг Детсада № 218 версий 9, 10, 11, запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства может проводиться в электронной или не в электронной форме (в случае, если закупка товаров, работ и услуг отсутствует в перечне, утвержденном постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616). Запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства может осуществляться при начальной (максимальной) цене договора, не превышающей двадцать миллионов рублей с учетом НДС.

Вместе с тем согласно пункту 4 Положения № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с ФЗ № 223-ФЗ, торгов, иных способов закупки:

1. участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

2. участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

3. в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 20(1) Положения № 1352 для осуществления закупок, предусмотренных подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, заказчик вправе установить в положении о закупке способ неконкурентной закупки, порядок проведения которого предусматривает осуществление закупки в электронной форме на электронной площадке, предусмотренной частью 10 статьи 3.4 ФЗ № 223-ФЗ.

Учитывая вышеизложенное, требование пункта 2 статьи 31.1 Положения о закупке Детсада № 218 о том, что запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства может проводиться не в электронной форме (в случае, если закупка товаров, работ и услуг отсутствует в перечне, утвержденном постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616) вступает в противоречие с требованиями подпункта «а» пункта 20(1) Положения № 1352.

Комиссия считает доводы Детсада № 218, о срочности оснащения корпуса Детсада № 218 (10.10.2022 стало известно о необходимости оснащения в срок до 30.11.2022), а также тем, что в силу ФЗ № 223-ФЗ заказчику предоставлено право осуществлять неконкурентные закупки в случае установления способов таких закупок в положении о закупках, в связи с чем в положении о закупках Детсада № 218 предусмотрен закрытый перечень случаев возможности проведения неконкурентных закупок и все закупки, проведенные Заказчиком, соответствуют требованиям Положения о закупки для нужд Детсада № 218, несостоятельным в связи со следующим:

1. Срочностью проведения закупки могут быть обоснованы конкретные закупки, но не все проведенные заказчиком на конкурентных рынках.

2. Положение о закупке Заказчика, не ограничивает его в установлении требований к закупкам в части невозможности их проведения в неконкурентной форме в 100 % случаев при закупках на конкурентных рынках.

3. В рассматриваемых обстоятельствах наличие предусмотренных положением о закупке ограничений на проведение неконкурентных закупок не привело к исполнению Детсадом № 218 требований ФЗ № 223-ФЗ к целям регулирования данного закона и реализации принципов при проведении закупок данным заказчиком, установленных частью 1 статьи 1 и пунктами 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, а также к отсутствию ограничения конкуренции. Указание Заказчиком на две закупки, которые привели к экономии денежных средств не опровергают указанного вывода Комиссии.

В силу части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или

устранению конкуренции.

В соответствии со статьей 4 ФЗ № 135-ФЗ под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ.

Учитывая указанные требования ФЗ № 223-ФЗ и ФЗ № 135-ФЗ заказчик не может проводить все закупки в неконкурентной форме, выбирая исполнителя поставки товара, оказания услуг, выполнения работ по своему усмотрению по сути в закрытом режиме. Положением о закупке должны быть предусмотрены ограничения для применения неконкурентных способов закупки, которые не позволяли бы заказчику осуществлять выбор исполнителей поставки товара, оказания услуг, выполнения работ по своему усмотрению без проведения конкурентных процедур на конкурентных рынках. Обратное влечет за собой нарушение целей регулирования ФЗ № 223-ФЗ, указанных в части 1 статьи 1 данного закона, а именно: полного удовлетворения потребностей заказчика в соответствующем товаре, работах, услугах с необходимыми показателями цены; эффективного использования денежных средств; расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг и стимулирование такого участия; развития добросовестной конкуренции необоснованное ограничение круга потенциальных участников, а также нарушение принципов осуществления закупочной деятельности, установленных пунктам 2, 3 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ, а именно: обеспечение равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Данный вывод согласуется с мнением Президиума Верховного суда РФ, опубликованным в пункте 9 Обзора судебной практики, утв. Президиумом

Верховного Суда РФ 16.05.2018 (далее – Обзор), согласно которому избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения ФЗ № 135-ФЗ.

В данном пункте Обзора указано, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконкурентных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы).

Вместе с тем, установлено, что закрепленные в положении о закупках Детсада № 218 условия позволяют осуществлять учреждению закупки в неконкурентной форме независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов. Данные выводы подтверждаются следующим: Детсад № 218 за 2022 год провел все закупки в неконкурентной форме, в том числе такие закупки как: оказание услуг по содержанию объекта (техническое обслуживание, текущий ремонт и аварийное обслуживание внутридомовых, электрических, отопительных, водопроводных и канализационных сетей); поставка: книг, бытовой и компьютерной техники, спецодежды, музыкального и светового оборудования, канцелярских товаров, оргтехники, медицинского оборудования, игрушек, штор и жалюзи, ковровых покрытий, посуды, мебели; изготовление, поставка и сборка корпусной мебели по индивидуальному заказу.

Согласно сведениям, содержащимся в электронном справочнике «2gis» (февраль 2023), только в г. Кемерово деятельность, связанную с реализацией ковровых покрытий, осуществляет 12 хозяйствующих субъектов.

Отсутствие в положении о закупках Детсада № 218 реальных ограничений на использование неконкурентных форм при проведении закупок, позволяет Заказчику проводить все закупки товаров, работ, услуг без проведения конкурентных процедур, в том числе при закупке товаров, работ, услуг на рынках с развитой конкуренцией.

Установление в пункте 2 статьи 31.1 Положения о закупке Детсада № 218 требований о том, что запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства может проводиться не в электронной форме (в случае, если закупка товаров, работ и услуг отсутствует в перечне, утвержденном постановлением Правительства РФ от 21.06.2012 № 616) позволяет Заказчику в нарушение требований подпункта «а» пункта 20(1) Положения № 1352 проводить такие закупки не в электронной форме, что приводит ограничению открытости закупок, может приводить к непредусмотренному законодательством РФ ограничению количества участников таких закупок.

Таким образом, бездействие Детсада № 218, выразившееся в отсутствии в положении о закупке данного заказчика реальных ограничений проведения закупок товара, работ, услуг, обращающихся на конкурентных рынках, в неконкурентной форме (у единственного поставщика; запрос ценовых предложений у субъектов малого и среднего предпринимательства), а также действия, выразившиеся во включении в положение о закупке требований, позволяющих проводить закупки у субъектов малого и среднего

предпринимательства не в электронной форме, как вступающее в противоречие с требованиями части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку они, в том числе, приводят к ограничению конкуренции в виде сокращения количества участников закупок, предоставлению не предусмотренных законодательством РФ преимуществ контрагентам Детсада № 218 по соответствующим договорам, которых заказчик выбирает по своему усмотрению в закрытом режиме.

По оценке Комиссии, общая сумма дохода по договорам, заключенным по результатам неконкурентных закупок, проведенных Детсадом № 218 в 2022 году, составила 25 128 878,88 рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. признать муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников» ИНН 4205008625 нарушившим требования части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. выдать муниципальному автономному дошкольному образовательному учреждению № 218 «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением деятельности по художественно-эстетическому направлению развития воспитанников» ИНН 4205008625 предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленного нарушения, а именно: о внесении изменений в положение о закупках товаров, работ, услуг данного заказчика.

| | |
|---|---|
| Председатель комиссии | <...> |
| Члены комиссии: | <...> |
| | <...> |

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.