



ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН ОТ 18.07.2011 №223-ФЗ «О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ОТДЕЛЬНЫМИ ВИДАМИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ»

Неконкурентные способы закупок по 223-ФЗ: требования, случаи и порядок осуществления:

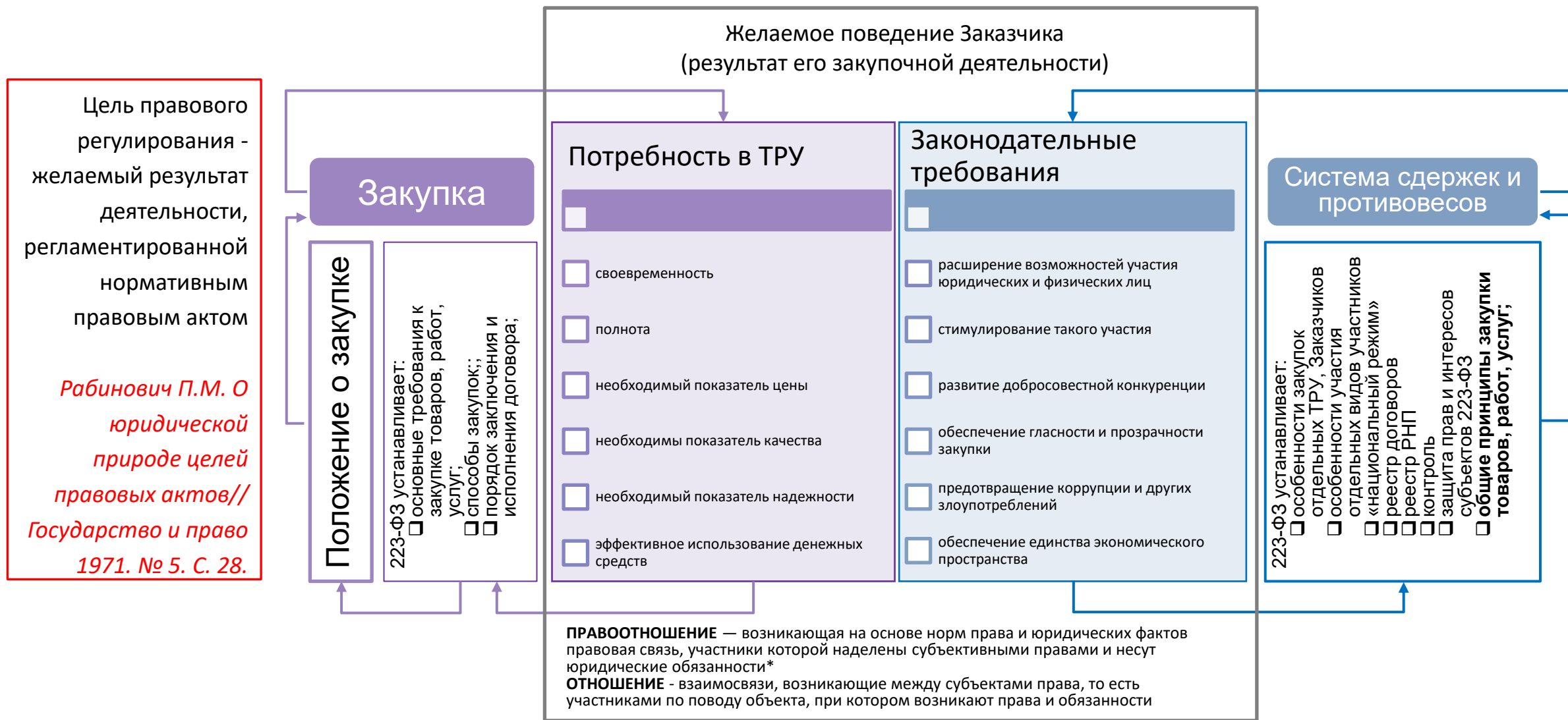
Виды, способы, формы неконкурентных способов закупок
(в т.ч. «закупка с полки», закупки в электронном магазине);

Требования к порядку проведения неконкурентных способов закупок;

Права и обязанности заказчика при осуществлении неконкурентных способов закупок;

Административная и судебная практика.

- ❑ ППИ; ед.ППИ – поставщик (подрядчик, исполнитель); единственный поставщик (подрядчик, исполнитель);
- ❑ ФОИВ – федеральный орган исполнительной власти;
- ❑ ЕИС – единая информационная система в сфере закупок;
- ❑ ИОЗ – извещение об осуществлении закупок;
- ❑ ТРУ – товары, работы, услуги;
- ❑ ППРФ – Постановление Правительства Российской Федерации;
- ❑ 44-ФЗ – федеральный закон №44-ФЗ;
- ❑ 223-ФЗ – федеральный закон №223-ФЗ



ПРИНЦИПЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЗАКУПОК

ч. 1 ст. 3 223-ФЗ

При закупке ТРУ заказчики
руководствуются следующими
принципами

информационная открытость
закупки

раскрытие сведений о предмете закупки, иных условий,
имеющих существенное значение для определения участником
закупки цены (ценового предложения)

ст. 448 ГК РФ

равноправие, справедливость,
отсутствие дискриминации и
необоснованных ограничений
конкуренции по отношению к
участникам закупки

отсутствие требований влекущих уменьшение числа участников
закупки в результате предъявления к ним требований не
отвечающим целям 223-ФЗ

Определение ВС РФ №305-ЭС21-5801

целевое и экономически эффективное
расходование денежных средств на
приобретение ТРУ (с учетом при
необходимости стоимости жизненного
цикла закупаемой продукции) и
реализация мер, направленных на
сокращение издержек заказчика

обеспечение выявления наиболее выгодного предложения
участников закупки с учетом обоснованных потребностей
заказчика, позволяющих предотвратить, в том числе негативные
последствия связанные с неисполнением или некачественным
исполнением победителем своих обязательств по договору

Определение ВС РФ №305-ЭС20-24221

отсутствие ограничения допуска к
участию в закупке путем
установления неизмеряемых
требований к участникам закупки

установление требований к участнику закупки и порядка
оценки его предложения, путем использования, в том числе
критериев оценки, которые носят измеряемый характер и
соответствие участника закупки названным критериям,
требованиям может быть установлено объективно

п. 4 Обзора практики утв. Президиумом ВС РФ 16.05.2018

Указанные принципы **действуют объективно** и их
соблюдение не поставлено в зависимость от того,
каким образом заказчик назвал свою закупку
(конкурентной или неконкурентной)

Постановление 11ААС от 28.03.2022
№11АП-1602/2022 по делу №А65-11483/2020

Действия заявителя не только нарушают принцип
информационной открытости закупки, но и не соответствуют
основополагающим принципам гражданского законодательства
РФ, а именно, **принципу недопустимости извлечения
преимуществ из своего незаконного и недобросовестного
поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ), а также принципу
недопустимости злоупотребления правом (статья 10 ГК РФ).**
Само по себе наличие того или иного порядка в Положении о
закупках, отметил суд первой инстанции, не может служить
основанием для отступления от основных принципов закупочной
деятельности, поскольку Положение о закупке не является
единственным правовым актом, регламентирующим правила
закупки, и, кроме того, не может противоречить действующему
законодательству о закупках. **Право заказчиков устанавливать
особенности проведения закупочных процедур не освобождает
их от необходимости соблюдения действующего
законодательства, прав и законных интересов участников как
более слабой стороны в правоотношениях.**

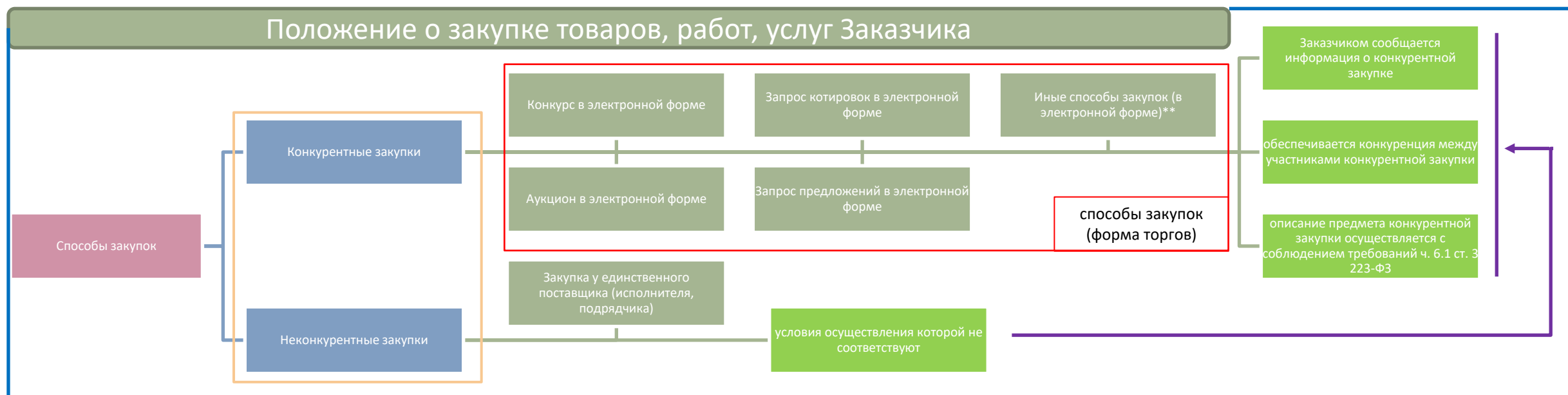
Постановление Арбитражного суда Поволжского округа
от 28.06.2022 №Ф06-20051/2022 по делу №А65-11483/2020

“Кроме того, заказчики избегают применения конкурсов и аукционов, требования к которым установлены гражданским законодательством, а используют преимущественно так называемые “иные способы закупки”. Доля таких закупок составляет около 41% от общего объема объявленных закупок.

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru в настоящее время имеется информация о более чем 2,7 тыс. наименований способов закупок. В ряде случаев под “иными способами закупок” маскируются закупки у единственного поставщика. В большинстве случаев такие закупки являются малопонятными для потенциальных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и неконкурентными. Например, “нерегламентированная закупка”, “закупки на основе устойчивых хозяйственных связей”, “безальтернативный выбор”, “ЦЕЗ”, “конкурентный лист”, “оперативная закупка”, “без размещения заказа”, “мелкая закупка”, “прямая закупка”, “котировочная сессия”, “неконкурентные закупки”, “прямой поиск”, “упрощенная закупка”, “отбор”, “закупки путем проведения анализа рынка”, “закупки по результатам переговоров”, “конкурс покупателя” и так далее.

Такое многообразие способов закупок является существенным препятствием для доступа к закупкам субъектов малого и среднего предпринимательства, поскольку затрудняет подготовку к процедуре закупки, создает предпосылки для сговора недобросовестных заказчиков с поставщиками (подрядчиками, исполнителями). Кроме того, данное обстоятельство затрудняет осуществление контроля в сфере закупок заказчиков.

Законопроектом предлагается установление исчерпывающего перечня конкурентных способов осуществления закупок, а также основных требований к порядку осуществления закупки указанными способами. При этом предлагается определить предельное значение начальной (максимальной) цены договора, до которого заказчики будут обязаны осуществлять закупки с использованием указанных способов. Предполагается, что такое предельное значение начальной (максимальной) цены договора целесообразно установить актом Правительства Российской Федерации в размере 200 млн. рублей, то есть в ценовом диапазоне, наиболее доступном для субъектов малого и среднего предпринимательства.”



Конкурентные

«Открытые»

Электронная форма

- Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 №1352;
- Постановление Правительства РФ от 21.06.2012 №616 «Об утверждении перечня товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме»

Не электронная форма

Закрытые

Электронная форма

- сведения о такой закупке составляют гос.тайну;
- закупка осуществляется в рамках выполнения гос. оборонного заказа в целях обеспечения обороны и безопасности РФ 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;
- если координационным органом Правительства РФ в отношении такой закупки принято решение в соответствии с п. 2 или 3 ч. 8 ст. 3.1 223-ФЗ;
- закупка проводится в **случаях**, определенных Правительством РФ в соответствии с ч. 16 ст. 4 223-ФЗ

Не электронная форма

Письмо Минфина России от 22.11.2021 №24-04-09/94110
Письмо Минфина России от 09.09.2022 №24-07-07/87691

информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

- а) путем размещения в ЕИС извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;
- б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены ст. 3.5 223-ФЗ, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки

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

описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований ч. 6.1 ст. 3 223-ФЗ

ч. 3 ст. 3 223-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.

ч. 3.2 ст. 3 223-ФЗ

ПРАВИЛА ОПИСАНИЯ ПРЕДМЕТА ЗАКУПКИ. КОНКУРЕНТНАЯ ЗАКУПКА. НЕКОНКУРЕНТНЫЕ ЗАКУПКИ

При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

УКАЗЫВАЮТСЯ характеристики:

- функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки

НЕ ДОЛЖНЫ ВКЛЮЧАТЬСЯ

- требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, ~~наименование страны происхождения товара~~, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки;

•**исключение:**

- случаи при которых не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки

с 01.07.2022



В силу положений ч. 3.2, п. 3 ч. 3, п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ в случае включения в описание предмета закупки требований к наименованию страны происхождения товара закупку **следует относить к категории неконкурентной закупки**.

Письмо Минфина России от 28.02.2020 №24-04-07/15401

НЕОБХОДИМО ИСПОЛЬЗОВАТЬ слова «(или эквивалент)» + товарный знак

•**исключения:**

- несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
- закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
- закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
- закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров РФ или условиями договоров юридических лиц, указанных в ч. 2 ст. 1 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами

Все условия

- Постановление ФАС России от 21.02.2023 по делу №28/04/7.32.3-228/2023
- Постановление Арбитражного суда Московского округа от 27.04.2021 №Ф05-6869/2021 по делу №А40-92519/2020
- Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 31.08.2022 №Ф10-3102/2022 по делу №А14-13765/2021

Отдельные из них

- Письмо Минфина России от 08.04.2022 №24-01-08/30604
- Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.05.2023 №09АП-21609/2023 по делу №А40-254252/2022
- Определение Верховного Суда РФ от 27.04.2021 №307-ЭС21-4819 по делу №А56-128698/2019

Условия, при соблюдении которых закупка является конкурентной, установлен частью 3 статьи 3 названного Закона, среди них - необходимость описания предмета закупки с соблюдением требований части 6.1 данной статьи. Если условия закупки не соответствуют требованиям части 3 статьи 3 Закона о закупках отдельных юридических лиц, такая закупка по смыслу положений части 3.2 статьи 3 Закона является неконкурентной.

Суды установили, что согласно условиям закупочной документации предметом закупки определена жидкость для омыwania стекол "Liqui Moly ANTIFROST Scheiben-Frostschutz" в канистрах по 4 литра, то есть описание предмета закупки содержит указание на товарный знак и конкретную марку товара. Ввиду этого описание предмета закупки не соответствует требованиям части 6.1 статьи 3 Закона о закупках отдельных юридических лиц, что позволяет определить спорную закупку в качестве неконкурентной применительно к частям 3, 3.2 статьи 3 Закона. Учтено также, что согласно пункту 1.2.6 документации о закупке, пунктам 1.2.35, 6.2.2 Положения о закупках маркетинговые исследования отнесены к неконкурентным способам закупки общества.

Признав, что проведенная ООО "Газпром трансгаз Санкт-Петербург" закупка является неконкурентной, суды согласились с тем, что у общества отсутствовала обязанность выполнять требования части 14 статьи 3.2 Закона о закупках отдельных юридических лиц, поскольку такие требования установлены в отношении конкурентной закупки.

Изучив содержание итогового протокола от 26.08.2019, суды нашли, что он соответствует Положению о закупках и составлен с соблюдением принципа информационной открытости, поскольку закупочная документация позволяет объяснить указанные в протоколе результаты оценки заявок на участие в закупке, присвоение заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок.

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 16.03.2022 №Ф01-538/2022 по делу №А17-845/2021

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 26.10.2021 №Ф01-5789/2021 по делу №А17-844/2021

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 19.08.2022 №Ф06-21172/2022 по делу №А57-15939/2021

Таким образом, независимо от наименования способа закупки и формы подачи заявок на участие в закупке несоблюдение хотя бы одного из перечисленных условий исключает признание закупки в качестве конкурентной.

Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 04.06.2021
№Ф07-2808/2021 по делу №А56-30942/2020

Вместе с тем положения статей 447 - 449 ГК РФ регулируют порядок заключения договора на торгах, организацию и порядок проведения торгов, а также определяют основания и последствия признания торгов недействительными. То есть указанные статьи ГК РФ применяются заказчиком непосредственно при проведении закупок в форме конкурса и аукциона.

Таким образом, при осуществлении закупок неконкурентными способами заказчику необходимо руководствоваться положением о закупке и **соответствующими нормами ГК РФ**.

Письмо Минэкономразвития России от 14.03.2016 №ОГ-Д28-3648

Исходя из анализа действующего законодательства **торги представляют собой способ заключения договора, содержащий правовой механизм, обеспечивающий определенный порядок в действиях организатора и конкуренцию среди участников торгов с целью выявления победителя, предложение которого может быть признано лучшим среди других.**

В этой связи положения Гражданского кодекса, регулирующие проведение торгов *могут применяться к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчика.* Учитывая изложенное, **торгами, исходя из норм гражданского законодательства, могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению "аукцион" или "конкурс", вне зависимости от наименования.**

Поскольку действующим законодательством определено, что запрос предложений является формой торгов, то указанное не исключает возможности отнесения данного вида конкурентной закупки к форме торгов и до введения в действие статьи 3.2 Закона о закупках.

Апелляционное определение Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации от 28.11.2019 №56-АПА19-20

Довод заявителей о том, что *проводимая закупочная процедура является неконкурентным способом закупки*, также обоснованно отклонен судом ввиду следующего.

При этом, для квалификации закупочной процедуры в качестве конкурентной не имеет правового значения ее наименование, присвоенное организатором, поскольку важно содержание данной процедуры - ее конкурентная основа.

...постановление Правительства РФ от 06.03.2022 №301 не указывает на то, что все закупки, проводимые заказчиками, в отношении которых введены санкции, являются неконкурентными.

При этом, факт введения в отношении заказчика санкций и мер ограничительного характера со стороны недружественных государств не означает, что конкурентные по своему содержанию способы закупок становятся неконкурентными.

Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.05.2024 №09АП-11840/2024 по делу №А40-219188/2023

Состязательный отбор

– неконкурентный способ закупки, предполагающий состязательность предложений, оцениваемых способом, установленным в документации о закупке

Выдержка из По3 Заказчика

- Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов.
- Договор заключается с лицом, выигравшим торги.
- В случаях, указанных в ГК РФ или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.
- *Торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.*

Закупка ТРУ – совокупность действий, осуществляемых в установленном 223-ФЗ порядке заказчиком и направленных на обеспечение нужд Заказчика. Закупка начинается с определения ППИ и завершается исполнением обязательств сторонами договора.

Способ закупки – вид процедуры определения ППИ в соответствии с условиями их применения.

Форма закупки ТРУ – осуществление совокупности действий, предусмотренных способом закупки в зависимости от использования сторонних программно-аппаратных комплексов и(или) степени открытости соответствующего способа закупки

- Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.
- Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.
- Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом.
- Правила, предусмотренные ст. ст. 448 и 449 ГК РФ, применяются также к торгам, проводимым в целях заключения договоров на приобретение товаров, выполнение работ, оказание услуг или приобретение имущественных прав, если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений.

ст. 447 ГК РФ

Закупка – своевременное и полное удовлетворение потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 ст. 1 223-ФЗ, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

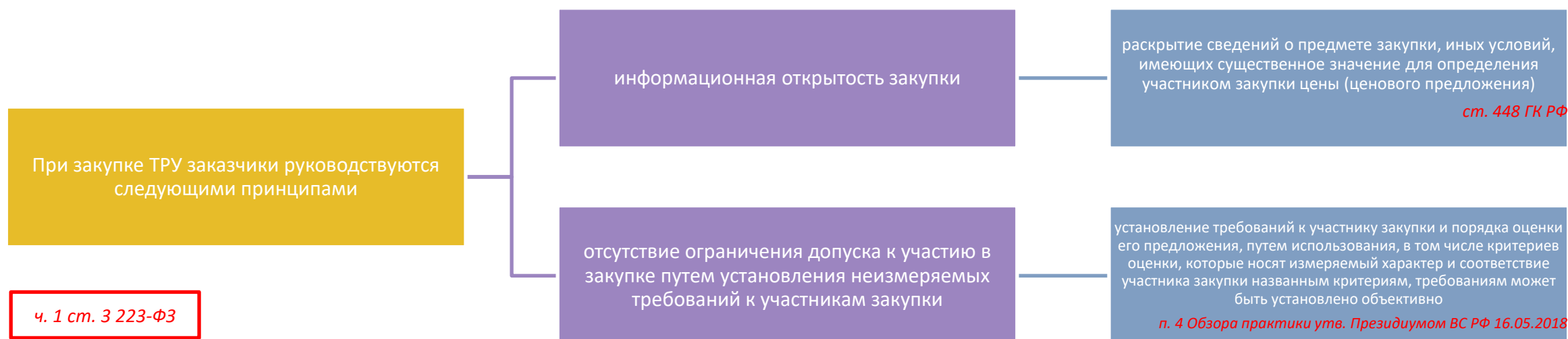
ч. 1 ст. 1 223-ФЗ

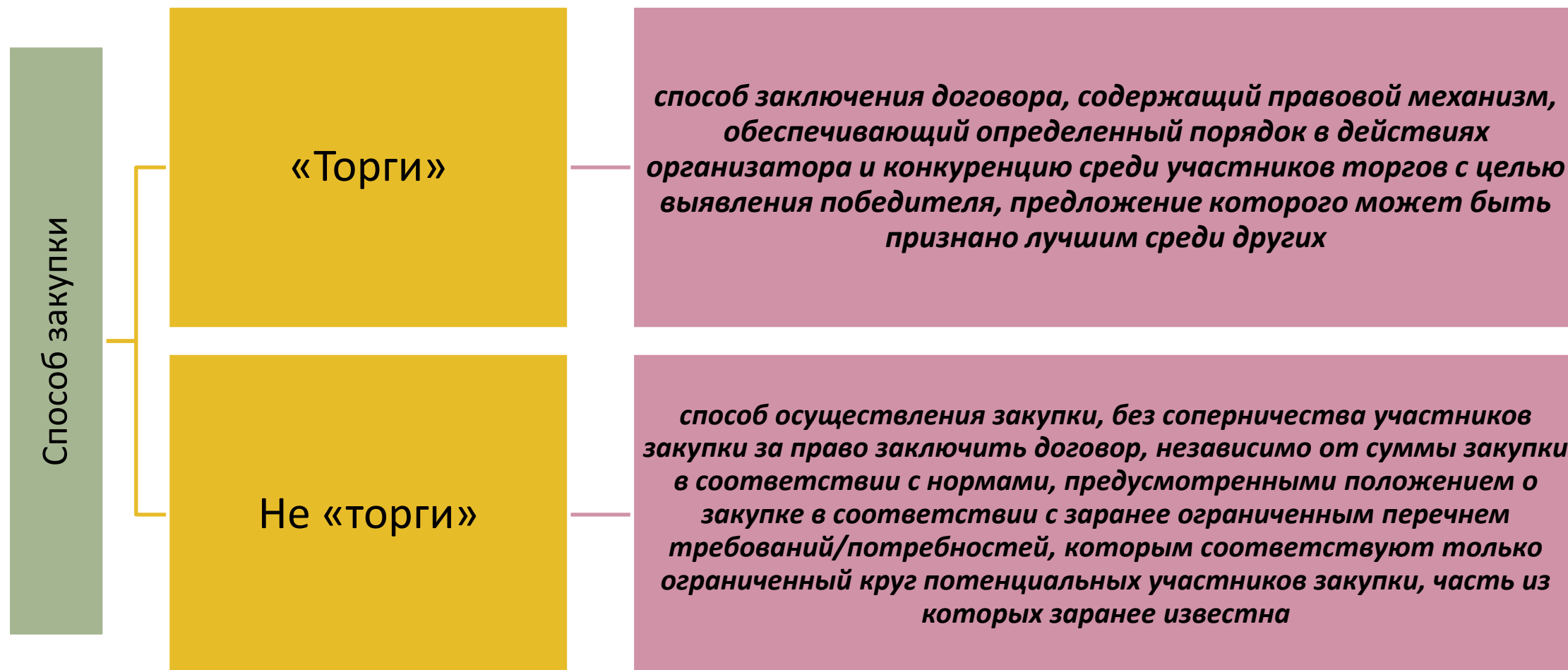
2. Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать:

- сведения о времени, месте;
- форме торгов,
- **об их предмете,**
- о существующих обременениях продаваемого имущества
- и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги,
- а также сведения о начальной цене.

3. **Условия договора**, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

ст. 448 Гражданский кодекс РФ





Цена работы, сроки выполнения подрядных работ, порядок оплаты в силу ст. 708, 709, 711 ГК РФ относятся к числу существенных условий договора.

Изменение существенных условий заключенного договора относительно его проекта, исполнение договора на условиях, отличных от указанных в документации, нарушают равенство потенциальных участников закупки, ограничивают конкуренцию при проведении запроса предложений и создают для единственного участника запроса предложений - ООО "П" более выгодные условия исполнения договора, неизвестные иным потенциальным участникам запроса предложений.

Между тем, изменение договора, заключенного по правилам Закона о закупках, которое повлияет на его условия по сравнению с условиями документации о закупке, имевшими существенное значение для формирования заявок, определения победителя, определения цены договора, не допускается (пункт 16 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", утвержденного Президиумом от 16.05.2018).

В рассматриваемом случае изменения договора повлияли на его условия, имевшие существенное значение для определения цены закупки, в том числе на количество участников.

Поскольку иные потенциальные участники закупки не обладали информацией о возможности изменения стоимости работ и продления сроков исполнения договора была ограничена конкуренция за право заключения и исполнения договора.

Учитывая, что при заключении договора подрядчик знал о сроках и объемах выполнения работ, то ООО "П" в дальнейшем предоставлено преимущество при исполнении договора путем изменения существенных условий договоров (продление сроков выполнения работ, увеличение стоимости работ) в отсутствие оснований (случаев), предусмотренных законом и заключенным Договором.

Признать ГАУ РК "М" нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части неправомерного изменения существенных условий договора...

Решение Коми УФАС России от 13.01.2023 №01-121/224 по делу №011/01/17-962/2022

В соответствии с пунктом 15.4 Положения о закупке (в редакции, действующей на момент размещения извещения Запросов NN№1, 2; далее - Положение №1) Заказчик по согласованию с поставщиком в ходе исполнения договора вправе изменить количество всех предусмотренных договором товаров, объем предусмотренных работ, услуг при изменении потребности в товарах, работах, услугах, на поставку, выполнение, оказание которых заключен договор в объеме, указанном в документации о закупке, а также при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, услуг, не предусмотренных договором, но связанных с такими работами, услугами, предусмотренными договором. При поставке дополнительного количества таких товаров, выполнении дополнительного объема таких работ, оказании дополнительного объема таких услуг Заказчик по согласованию с контрагентом вправе изменить первоначальную цену договора пропорционально количеству таких товаров, объему таких работ, услуг, а при внесении соответствующих изменений в договор в связи с сокращением потребности в поставке таких товаров, выполнении таких работ, оказании таких услуг Заказчик в обязательном порядке изменит цену договора указанным образом.

Таким образом, на момент размещения Запросов предложений Положением №1 была предусмотрена возможность увеличения цены договора при поставке дополнительного количества товара пропорционально измененному количеству товара, а при уменьшении объема поставки предусмотрено в обязательном порядке произвести уменьшение цены договора. Изменение сроков действия договора Положением №1 не предусматривалось.

Таким образом, из анализа условий Положения №2 следует, что увеличение количества поставляемого товара возможно, если это предусмотрено документацией о закупке; изменение условий договоров допускается по основаниям, которые предусмотрены положениями этих договоров, законодательством РФ с учетом особенностей, указанных в Положении и документации о закупке.

Согласно п. 2.3.3 документаций Запросов предложений NN№1, 2 заключенный по результатам запроса предложений договор фиксирует все достигнутые сторонами договоренности.

В соответствии с п. 4.3 договоров NN№1, 2 - цена Товара, указанная в спецификации, может быть изменена в течение срока действия договоров из-за изменений стоимости сырья, энергоресурсов и других ценообразующих факторов по согласованию сторон, о чем Поставщик обязан уведомить Покупателя письменно.

В соответствии с пунктом 4.15.1 документаций изменение и расторжение договора, заключенного по результатам процедуры запроса предложений, осуществляется в порядке Положения о закупках товаров, работ, услуг Заказчика и раздела 5 "Информационная карта" документации закупки, а также законодательством Российской Федерации.

Разделом 5 "Информационная карта" документаций не предусмотрены **условия изменения договора, в том числе условия изменения сроков действия договора: в пункте 29 "Возможность изменения цены договора и объема закупаемых товаров (работ), а также иных условий договора" указано "Не предусмотрено".**

Таким образом, положениями договоров предусмотрено изменение цены товара в течение срока действия договоров в определенных случаях и не предусмотрено изменение объема поставки закупаемого товара, а также не предусмотрено изменение сроков действия договоров.

Определение Калининградского УФАС России от 03.06.2021 по делу №039/01/11-598/2021

Решение Калининградского УФАС России от 31.01.2022 №039/01/11-598/2021: Признать в действиях Государственного предприятия Калининградской области "В" и общества с ограниченной ответственностью "А", выразившихся в изменении объема поставки товара, предусмотренного в дополнительных соглашениях нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 21.2.2. Положения о закупке установлено, что заключение дополнительных соглашений к договору по соглашению сторон в отношении изменения существенных условий договора возможно на основании решения Руководителя заказчика либо уполномоченного им лица в следующих случаях: в случае улучшения условий исполнения договора для заказчика (сокращение сроков исполнения договора или его отдельных этапов), отмены или уменьшения аванса, предоставления отсрочки или рассрочки при оплате, улучшения характеристик продукции, увеличения сроков и объема гарантийных обязательств); в случае существенного изменения обстоятельств, из которых заказчик и поставщик исходили при заключении договора, в результате которого исполнение договора без изменения его условий настолько нарушит соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлечет хотя бы для одной стороны такой ущерб, что сторона в значительной степени лишится того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора; в случае необходимости изменения сроков исполнения договора, при условии: наступления обстоятельств, препятствующих исполнению договора и (или) наличия потребности заказчика. При этом по договорам, заключенным в целях исполнения ГОЗ, изменение сроков исполнения договора допускается в пределах сроков, предусмотренных государственным контрактом, с соблюдением требований Федерального закона №44-ФЗ, Федерального закона №275-ФЗ.

Таким образом, изменение срока исполнения договора путем заключения дополнительного соглашения, то есть в отношении существенного условия с учетом целей поставки, возможно при условии наступления обстоятельств, препятствующих исполнению договора и (или) наличия потребности заказчика.

Судом апелляционной инстанции установлено и материалами дела подтверждено, что исходя из буквального содержания оспариваемого условия пункта 5 дополнительного соглашения от 01.06.2020 №1 установленный срок в 11 месяцев с даты поступления аванса на расчетный счет поставщика, по своей сути является неопределенным и зависит от исполнения обязанности по перечислению аванса, что также является льготным условием по сравнению с первоначальными условиями, с учетом которых был определен победитель аукциона.

Проанализировав материалы дела, суд апелляционной инстанции верно указал, что является неправомерным включении в договор условия о зависимости поставки от внесения аванса, поскольку на момент согласования оспариваемого условия пункта 5 дополнительного соглашения такого обстоятельства не существовало.

*Постановление Арбитражного суда Уральского округа
от 06.12.2022 №Ф09-8608/22 по делу №А71-347/2022*

Признать недействительным (ничтожным) пункт 5
дополнительного соглашения от 01.06.2021 №1 к договору
поставки изделий...
Признать недействительным (ничтожным) пункт 12
дополнительного соглашения №2 к договору поставки
изделий электронной компонентной базы....

*Постановление Семнадцатого арбитражного
апелляционного суда от 29.08.2022 №17АП-8792/2022-ГК по
делу №А71-347/2022*

Суды при рассмотрении спора пришли также к выводу о том, что в результате заключения дополнительного соглашения изменился предмет закупки. Однако ими не учтено, что предметом закупки и заключенного по результатам проведения процедуры закрытого запроса предложений договора на выполнение работ, являлся Лот №801 на выполнение проектно-изыскательских работ по разработке проектной и рабочей документации по перечисленным в извещении проектам. **При этом изменение объема работ, услуг по указанному предмету не является изменением предмета закупки, который остался неизменным (выполнение согласованных видов работ), а возможность увеличения (уменьшения) объема закупки допускалось Положением о закупках корпорации при определенных в нем условиях.**

Судебная коллегия также принимает во внимание, что Договором №636/849 были предусмотрены условия о том, что работы, не входящие в предмет договора, могут быть выполнены в рамках отдельно заключаемого дополнительного соглашения (пункт 1.5); заказчик вправе вносить изменения в Техническое задание (пункт 11.1), уточнение основных технико-экономических показателей и состава объектов возможно в новых Технических заданиях по результатам разработки 3-х вариантов концепции и утверждения заказчиком одного из них (пункты 1.12, подпункты 7.2, 8 пункта 1.14 Технического задания).

Суды не дали оценки этим условиям договора, позволяющим уточнять объем выполняемых работ, а также не учли доводы исполнителя о том, что изменение объемов работ вызваны внесением изменений в Федеральную целевую программу "Развитие оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации на 2011 - 2020 годы", перераспределение объемов работ по договору без увеличения их стоимости осуществлено по воле заказчика, у исполнителя в этом не было и не могло быть заинтересованности.

*Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ
от 28.03.2019 №309-ЭС18-21472 по делу №А60-34557/2017*

порядок подготовки и осуществления закупок

конкурентными способами

неконкурентными способами

Ссылка 223-ФЗ	Содержание	Тип способа	
		Конкурентные	Неконкурентные
ч. 6 ст. 3	Требования к участникам закупки	определены	нет
ч. 6 ст. 3	Требования к ТРУ	определены (ч. 6.1. ст. 3)	нет
ч. 6 ст. 3	Порядок оценки и сопоставления заявки	определены	нет
ст. 3.2	Порядок осуществления конкурентной закупки	определены	нет
ст. 3.3	Конкурентная закупка в электронной форме	определены	нет
ст. 4	Информационное обеспечение закупки	определены	нет
ст. 3.1-2	Особенности осуществления закупок в целях создания произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства и (или) разработки на его основе проектной документации ОКС	определены	определены
ст. 3.1-3	Особенности заключения и исполнения договоров, предметом которых являются подготовка проектной документации и (или) выполнение инженерных изысканий, строительство, реконструкция и (или) капитальный ремонт ОКС	определены	определены
ч. 5.3 ст. 3	Срок оплаты ТРУ	определены	определены
ч. 7 ст. 3	Отсутствие в РНП 44-ФЗ и/или РНП 223-ФЗ	определены	определены
ч. 7.1 ст. 3; ч. 10 ст. 3	Комиссия по осуществлению закупок/конфликт интересов	определены	определены
п. 1 ч. 8 ст. 3	Приоритет, включая минимальную долю ППРФ 925/ ППРФ 2013	определены	определены
п. 2 ч. 8 ст. 3	Особенности участия субъектов МСП	определены	определены
п. 4 ч. 8 ст. 3	особенности осуществления закупок, проводимых в случаях, определенных Правительством РФ в соответствии с ч. 16 ст. 4 223-ФЗ	определены	определены
ч. 10 ст. 3	Обжалования действия Заказчика	определены	определены

С учетом положений частей 3 - 3.2 статьи 3, статьи 3.5 Закона №223-ФЗ заказчики, предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. №301 «Об основаниях размещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» (далее - Постановление №301), в настоящее время осуществляют закупки:

- либо путем проведения закрытых конкурентных закупок, в том числе в электронной форме (исключительно на электронной площадке для осуществления закрытых конкурентных закупок, включенной в предусмотренный частью 4 статьи 3.5 Закона №223-ФЗ перечень (приложение №2 к Распоряжению №1447-р));
- **либо путем проведения неконкурентных закупок, при которых информация о закупке не размещается в ЕИС (то есть при которых не выполняется условие осуществления закупки о размещении в ЕИС, предусмотренное подпунктом "а" пункта 1 части 3 статьи 3 Закона №223-ФЗ).**

Порядок проведения заказчиком неконкурентных закупок определяется в силу положений частей 3 - 3.2 статьи 3 Закона №223-ФЗ положением о закупке

▪ *Письмо Минфина России от 08.04.2022 №24-01-08/30604*

Заказчик самостоятельно с учетом положений Закона №223-ФЗ определяет и устанавливает в положении о закупке порядок осуществления неконкурентных закупок, включая виды документов, формируемых при осуществлении таких закупок, а также порядок их размещения, в том числе размещение (не размещение) в единой информационной системе в сфере закупок.

▪ *Письмо Минфина от 09.09.2022 № 24-07-07/87691*

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

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

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

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, 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 статьи 3 Закона о закупках.

Суды обоснованно заключили, что электронный тендер, проведенный заказчиком, соответствует всем указанным условиям, в связи с чем указанная закупка является конкурентной.

Установив данные обстоятельства, суды пришли к обоснованному выводу, что: заказчик намеренно не указывал функциональные технические, качественные, а также эксплуатационные характеристики предмета закупок, чтобы данная закупка формально могла быть отнесена к неконкурентной; ООО "Вентар" заведомо зная о невозможности выполнения данного договора, участвовало в закупке для вида, без цели порождения правовых последствий.

Поскольку АО "НПК Медиана-Фильтр" является принципалом для ООО "Вентар", данные организации действовали в едином интересе с целью обеспечения победы для АО "НПК Медиана-Фильтр".

Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 15.11.2021
№Ф02-5940/2021 по делу №А19-15998/2020

Вместе с тем указанное выше условие проведения маркетинговых исследований само по себе не может служить оправданием осуществления закупки на основании тех условий Положения о закупках, которые позволяют Обществу под видом неконкурентной закупки (только исходя из ее наименования) проводить закупку на конкурентной основе и при этом быть свободным от соблюдения положений Закона №223-ФЗ, регламентирующих конкурентные процедуры.

В данном случае осуществление спорной закупки в форме маркетинговых исследований привело к ситуации, когда под видом неконкурентной закупки Обществом была проведена закупка на рынке оказания охранных услуг, который является конкурентным, но с приглашением ограниченного круга выбранных им хозяйствующих субъектов (трех участников), оценкой их предложений с присвоением баллов и выбором участника, предложившего лучшие условия, и размещением требуемой информации в открытом доступе, что свидетельствует о создании преимущественных условий отдельным субъектам предпринимательской деятельности при осуществлении спорной закупки, в том числе путем доступа к информации.

Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 16.02.2022
№Ф07-19495/2021 по делу №А56-105238/2020

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг путем проведения неконкурентных процедур, в том числе 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).

Кроме того, осуществление закупки без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка, создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса или аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика не представили доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств, препятствующих проведению конкурентной закупки на выполнение работ по ремонту тепловых сетей на объектах ПАО "М".

Решение ФАС России от 08.02.2023 №223ФЗ-49/23

Таким образом, факт неразмещения сведений о Конкурсе в ЕИС не свидетельствует о неконкурентности проводимой закупки, поскольку Извещение доступно неограниченному кругу лиц, обеспечена конкуренция между участниками, описание предмета закупки осуществлено с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия ФАС России отмечает, что Письмо Минфина России, на которое ссылается Заказчик, не является нормативным правовым актом и носит информационный характер.

Вместе с тем отсутствие сведений в ЕИС не свидетельствует о том, что проводимая закупка не является конкурентной, в связи с чем, на нее распространяются положения частей 5 и 7 статьи 3.2 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации положение, наделяющее Заказчика правом отменить Конкурс по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время до заключения договора, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают положения части 1 статьи 2, части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

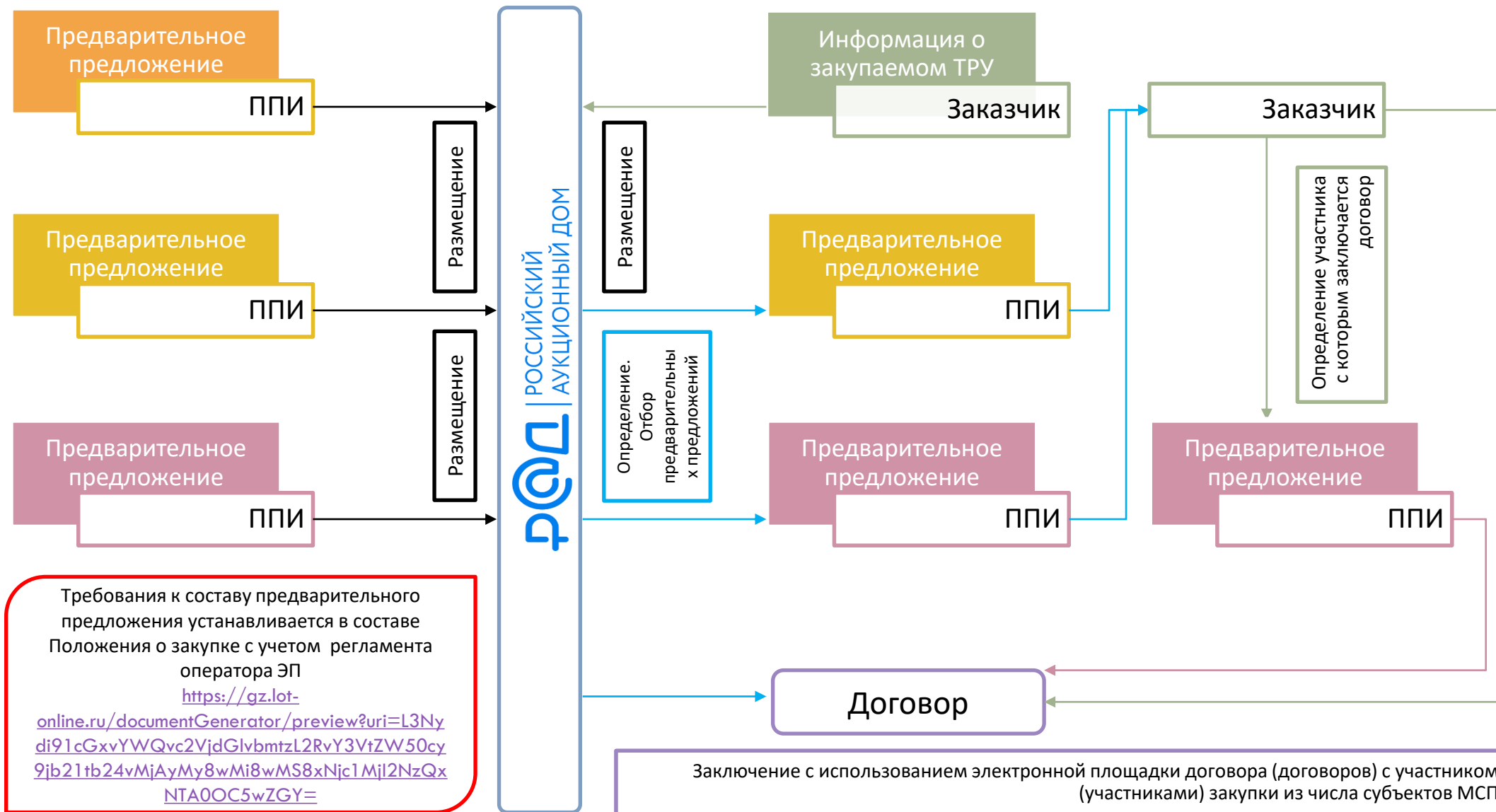
На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

Решение ФАС России от 23.08.2022 №223ФЗ-346/22

ЗАКУПКИ С ПОЛКИ. 01.07.2022

НЕКОНКУРЕНТНЫЕ ЗАКУПКИ





Требования к критериям отбора, срокам отбора предварительных предложений устанавливается в составе Положения о закупке с учетом регламента оператора ЭП
<https://gz.lot-online.ru/documentGenerator/preview?uri=L3Nydi91cGxvYWQvc2VjdGlvbmtzL2RvY3VtZW50cy9jb21tb24vMjAyMy8wMi8wMS8xNjc1MjI2NzQxNTA0OC5wZGY=>

Таким образом, Постановлением №2323 предоставлено право заказчику для осуществления закупок, участниками которых являются только субъекты МСП, самостоятельно, с учетом имеющейся потребности и специфики осуществляемой заказчиком хозяйственной деятельности, установить в положении о закупке способ неконкурентной закупки, порядок проведения которого должен учитывать требования пункта 20.1 Положения (в редакции Постановления №2323).

Управлением в ходе рассмотрения дела было установлено, что за период с 01.01.2021 по 01.10.2024 предприятием заключено 897 договоров способом закупки у единственного поставщика, в то время как конкурентные способы определения поставщика за указанный период организованы заявителем только в 160 случаях.

Заявитель не обосновал необходимость неконкурентного способа закупки на таких конкурентных рынках, как закупка услуг по обучению или проведению тематических семинаров (совещаний, тренингов, форумов, выставок, конференций) (подпункт 15 пункта 26.2); не указал мотивов, по которым неконкурентная процедура должна применяться в случае заключения договора на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), привлечения субподрядных организаций (соисполнителей) необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств предприятия в случае, если предприятие определено в качестве исполнителя по контракту, заключенному в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, по договору (подпункт 3 пункта 26.2).

Кроме того, разделом 26.1 Положения о закупке МДЭП установлен порядок проведения закупки по принципу электронного магазина.

Как установлено управлением посредством анализа предоставленных предприятием сведений о заключенных договорах способом закупки по принципу А75-16183/202413 электронного магазина, МДЭП заключено 20 договоров способом закупки по принципу электронного магазина в период с 26.10.2023 по 18.04.2024.

Вместе с тем, Федеральный закон № 223-ФЗ не содержит понятие «электронный магазин», при этом закупка с использованием электронного магазина установлена в Положении о закупке МДЭП как неконкурентный способ закупки. Так, в разделе 26.1 Положения о закупке не содержатся указание на объективные причины, по которым предприятие планирует проводить закупку посредством ценового запроса или отбора оферт, препятствующие ему провести закупку, в том числе у субъектов малого и среднего предпринимательства, конкурентным способом.

Таким образом, включение заявителем в Положение о закупке МДЭП порядка проведения закупки по принципу электронного магазина, допускающего возможность закупать товары, работы, услуги без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка также имеют признаки нарушения части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Минфин России и ФАС России считают возможным рекомендовать заказчикам при установлении порядка осуществления неконкурентных закупок, не являющихся закупками у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), предусмотреть:

- проведение таких закупок в электронной форме;
- создание для определения поставщика (исполнителя, подрядчика) комиссии по осуществлению неконкурентной закупки или привлечение для такого определения комиссии по осуществлению конкурентной закупки;
- предоставление разъяснений по запросам участников закупки по аналогии с положениями частей 2 - 4 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ;
- возможность отмены такой закупки по аналогии с положениями частей 5 и 7 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ;
- представление предложений участниками закупок заказчику в форме заявок по аналогии с положениями частей 10 и 11 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ, а также обеспечение таких заявок по аналогии с положениями частей 25 и 27 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ;
- составление протоколов определения поставщика (исполнителя, подрядчика) по аналогии с положениями частей 13 и 14 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ;
- заключение договора по аналогии с положениями части 15 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ.

Следует отметить, что требования к электронной площадке, используемой заказчиком для проведения неконкурентных закупок в электронной форме, Законом N 223-ФЗ не установлены, в связи с чем заказчик вправе осуществлять их проведение с использованием любой электронной площадки, в том числе из числа электронных площадок, операторы которых включены в перечень, являющийся приложением N 1 к распоряжению Правительства Российской Федерации от 12 июля 2018 г. N 1447-р.

Письмо Минфина России N 24-01-06/65630, ФАС России N ПИ/62264/24 от 15.07.2024

Порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

ст. 3.6 223-ФЗ

По мнению Департамента развития контрактной системы Минэкономразвития России, порядок закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) должен:

- учитывать положения законодательства РФ;
- представлять собой последовательность действий заказчика и поставщика при заключении договора;
- в том числе размещение заказчиком извещения о такой закупке (при необходимости);
- случаи, в которых заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя);
- направление заказчиком проекта договора поставщику;
- сроки подписания договора заказчиком и поставщиком;
- внесение заказчиком информации о договоре в реестр договоров (при необходимости);
- а также иные действия, обеспечивающие заключение заказчиком и поставщиком договора.

Письмо Минэкономразвития России от 03.02.2017 №Д28и-386

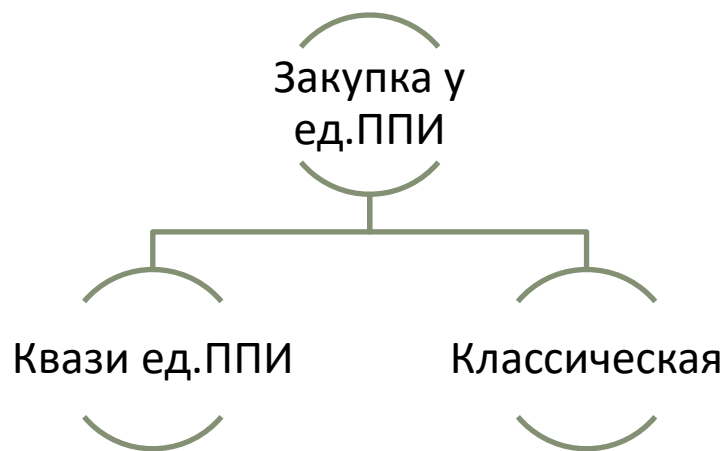


Избрание заказчиком способа закупки, который *повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения законодательства о защите конкуренции*. Закрепленные заказчиком в Положении о закупке условия, позволяющие осуществлять закупку у единственного поставщика *во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур, независимо от наличия конкурентного рынка создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (конкурса/аукциона), что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции*. 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 (п. 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением 223-ФЗ, утвержденного Президиумом ВС РФ 16.05.2018).

Отдавая в отдельных случаях предпочтение такому способу как осуществление закупки у единственного поставщика, заказчик должен иметь *разумные и объективные причины, объясняющие, что применение конкурентных процедур либо является неэффективным (например, если товарный рынок ограничен или цены на объект закупки колеблются в узком диапазоне), либо в значительной степени лишают заказчика того результата, которого он намеревался достичь, планируя закупку (осуществление срочного размещения заказа, закупка на товарном рынке, где преобладает недобросовестная конкуренция)*.

В ином случае выбор данного неконкурентного способа размещения заказа представляет собою злоупотребление правом, намеренное уклонение от конкурентных процедур вопреки принципам осуществления закупок, а также целям правового регулирования в данной сфере.

*Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ
от 16.09.2021 №306-ЭС21-13429 по делу №А57-6544/2020*



По своей сути процедура закупки из одного источника либо у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) представляет собой способ выбора поставщика (исполнителя, подрядчика) при осуществлении государственной (муниципальной) закупки, **при котором заказчик предлагает заключить договор только одному определенному им потенциальному поставщику (исполнителю, подрядчику).**

Разъяснения положений Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014, представленных в составе консультативного заключения Суда Евразийского экономического союза от 13.11.2024 № Р-3/24

- 1) субъект – участник закупки;
- 2) субъективная сторона – «умысел» для совершения действия (подать, направить);
- 3) объект – правоотношения, направленные на участие в закупке (заострим внимание, что законодателем ставится знак равенства между двумя действиям участника закупки – подача и направление);
- 4) объективная сторона – заявка, иной документ.

Под закупками у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) следует подразумевать неконкурентные способы осуществления закупки, **без соперничества участников закупки** за право заключить договор, независимо от суммы закупки в соответствии с нормами, предусмотренными положением о закупке.

Письмо Минэкономразвития РФ от 12.08.2015 №Д28и-2417

п. 8 Правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644. В соответствии с указанной нормой **обязательным элементом заключения договора выступает именно заявка абонента** (в нашем случае заказчика), а не водоснабжающей организации (тот самый еПИП).

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)

Порядок подготовки

- планирование закупки
- обоснование цены договора с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)
- требования к единственному поставщику (подрядчику, исполнителю)
- критерии выбора единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)
- формирование и описание предмета закупки

Порядок осуществления

- последовательность действий заказчика и поставщика при заключении договора:
 - направление заказчиком проекта договора поставщику
 - сроки подписания договора заказчиком и поставщиком
 - обеспечение исполнения договора
 - иные действия, обеспечивающие заключение заказчиком и поставщиком договора (фиксация результата отбора, комплект подготовки документов, реестр договоров)

Исчерпывающий перечень случаев

- наличие/отсутствие конкурентного рынка
- проведение закупок иными способами неэффективно (объективные причины)
- наличие недобросовестной конкуренции на рынке

ЕДИНСТВЕННЫЙ ПОСТАВЩИК, ПОДРЯДЧИК, ИСПОЛНИТЕЛЬ НЕКОНКУРЕНТНЫЕ ЗАКУПКИ

Случаи (основания) осуществления закупок

наличие/отсутствие
конкурентного рынка

закупки у субъектов естественных монополий

услуг по водоснабжению, водоотведению, теплоснабжению, обращению с твердыми коммунальными отходами, отходами I и II классов опасности, газоснабжению (за исключением услуг по реализации сжиженного газа), по подключению (присоединению) к сетям инженерно-технического обеспечения

заключение договора энергоснабжения или договора купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии

вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций

несостоявшиеся закупки

закупки на определенную сумму

заключение контракта на оказание услуг, связанных с направлением работника в служебную командировку

наличие недобросовестной
конкуренции на рынке

закупка товаров определенных товарных знаков

Изучая условия заключенных сделок, Комиссия по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу о том, что договоры имеют единую направленность - оснащенность детского технопарка "Кванториум" и заключены на поставку однородных товаров (оборудования). Договоры заключены в один день 12.12.2019, установлен единый срок поставки 31.12.2019, оплата по договорам производится по единому порядку в 2 этапа: 30% стоимости в течение 5 раб. дней с даты выставленного счета, 70% стоимости в качестве окончательного расчета в течение 10 раб. дней после подписания акта поставки.

Фактически, исследуемые контракты образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную самостоятельными договорами для формального соблюдения ограничений, предусмотренных Законом о закупках, Положением о закупках учреждения и 135-ФЗ. Заключение ряда связанных между собой гражданско-правовых договоров, фактически образующих группу сделок, искусственно раздробленных для формального соблюдения специальных ограничений, предусмотренных Законом о закупках и Положением, с целью ухода от необходимости проведения конкурентных процедур вступления в правоотношения с Заказчиком, по сути, отвергает его применение и открывает возможность для приобретения незаконных имущественных выгод.

Решение Оренбургского УФАС России от 03.11.2020 по делу №056/01/17-587/2020

В этой связи, в целях обеспечения конкуренции Положение о закупке должно содержать исчерпывающий перечень применяемых способов закупок. При этом, для повышения прозрачности проводимых закупок заказчику следует установить в положении о закупке критерии выбора заказчиком способа закупки товаров, работ, услуг в зависимости от предмета договора и или цены договора.

Учитывая вышеизложенное, для обеспечения гласности и открытости закупочной деятельности, снижения коррупционных проявлений, целесообразно осуществлять закупку товаров, работ, услуг преимущественно путем проведения конкурентных способов закупки.

При установлении в положении о закупке права заказчика осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчиком необходимо предусматривать исчерпывающий перечень оснований для заключения договора с единственным поставщиком.

Так, 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). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Так, Положением о закупках Учреждения, в том числе предусмотрена возможность осуществления закупки у единственного поставщика в случае закупки товаров, работ, услуг для нужд Заказчика, стоимость которых не превышает 600 000 (шестьсот тысяч) рублей с учетом налогов, сборов и иных платежей по одной сделке (пп. 1 п 18.3 - в текущей редакции Положения от 03.10.2023 г.), при этом отсутствует перечень оснований по которым можно осуществлять такие закупки.

В рамках рассмотрения дела ответчиком, по результатам рассмотрения представленных как Департаментом, так и Заявителем по запросу Управления документов и сведений установлено, что в период с 2021 по 2023 гг. Учреждением с ИП Лысаковым А.В и ООО "РИМ" был заключен ряд договоров. При этом, все представленные договоры на выполнение работ и поставку товаров с начала 2021 г. по 3 квартал 2023 г. были заключены без проведения конкурентных процедур (заключены с единственным поставщиком).

Срок исполнения по договорам варьируется от 7 до 40 рабочих дней (договоры представлены в материалах дела).

Анализ договоров, заключенных с единственным поставщиком за 2021 - 2023гг. показывает, что работы, которые подрядчик обязуется выполнить, являются однородными по своей сути и связаны с проведением ремонтных работ и поставкой мебели.

Так, если бы договоры с ООО "РИМ" и ИП Лысаковым А.В. заключались не ежемесячно (и по 2,3 договора в месяц), а на календарный год (в рамках капитального, текущего ремонта), то цена договора была бы не менее 3 040 662 руб. в 2021 г., не менее 2 207 067 руб. в 2022 г. и не менее 1 195 328 руб. в 2023 г., что превышает установленный Положением лимит в 600 000 рублей.

В этой связи, предусмотренная пп. 1 п. 18.3 Положения о закупках возможность заключения абсолютно любых договоров на сумму не более 600 000 руб., независимо от наличия конкурентного рынка и без установления перечня оснований по которым можно осуществлять такие закупки, не согласуется с принципами закупочной деятельности и приводит или может приводить к ограничению конкуренции.

Решение Арбитражного суда Тюменской области от 19.02.2024 по делу N А70-26174/2023

*Определение Верховного Суда РФ
от 12.05.2022 N 310-ЭС22-6340 по делу N А09-4682/2021*

*Апелляционное определение Волгоградского областного суда от 25.09.2023 по
делу № 33а-8509/2023*



КИРИЛЕНКО СЕРГЕЙ СЕРГЕЕВИЧ

Сообщество «ВКонтакте»:

https://vk.com/fko_spb

Телеграмм-канал:

https://t.me/fko_spb



@FKO_SPB

УЧЕБНЫЙ ЦЕНТР АО РАД



РОССИЙСКИЙ
АУКЦИОННЫЙ ДОМ

Тел. 8-800-777-57-57

Почта: edu@auction-house.ru

Адрес: Санкт-Петербург, пер. Гривцова, д. 5, лит. В



@RAD_ZAKUPKI

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!