



Прокуратура Российской Федерации
Прокуратура Краснодарского края

**Прокуратура Центрального
района г. Сочи**

ул. К. Либкнехта, 7, г. Сочи, Россия, 354000
тел. 8 (8622) 64-26-88

Заведующей МДОБУ Детский сад
№ 35 г. Сочи

Пивневой Е.В.

30.03.2023 №07-02-2021/Прдп308-23-20030011

На № _____

ПРЕДСТАВЛЕНИЕ

Об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

В ходе осуществления возложенных на прокуратуру района функций в деятельности МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи выявлены нарушения требований законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, выраженные, в избрании неконкурентного способа определения поставщика.

Так, установлено, что в период с 30.12.2021 по 01.09.2022 между МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи и ОАО «Сочихолод» заключено 18 муниципальных контрактов на поставку продуктов питания в соответствии с п. 5 ст. 93 № 44-ФЗ на общую сумму 2 512 987,04 рублей.

Из анализа данных контрактов также следует, что их исполнение фактически осуществлялось в условиях непрерывности выполнения работ.

Фактически, указанные контракты образуют 1 единую сделку, оформленную несколькими самостоятельными контрактами для формального соблюдения установленных законом ограничений, с целью уйти от соблюдения конкурентных процедур.

При этом, закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а следовательно, применение такого метода закупки должно осуществляться исключительно в случаях, установленных законом.

Такие случаи предусмотрены ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую

Вход. № 08

от 06.04.2023

Прокуратура Центральный район г. Сочи
№ 07-02-2021/Прдп308-23-20030011

шестисот тысяч рублей, либо закупки товара на сумму, предусмотренную частью 12 настоящей статьи, если такая закупка осуществляется в электронной форме.

Названные требования закона не содержат каких-либо ограничений в количестве договоров, не превышающих 600 000 рублей, в том числе, и по одной и той же услуге у одного и того же поставщика (исполнителя), которые могут быть заключены в течении какого-либо календарного периода времени.

Вместе с тем, по своему содержанию указанная правовая норма предусматривает для заказчика возможность заключения закупок «малого объема» в случаях, когда проведение процедур конкурентного отбора нецелесообразно ввиду несоответствия организационных затрат на проведение закупки самой стоимости закупки.

Искусственное «дробление» единой закупки на множество закупок до 600 000 руб. в целях ухода от проведения публичных процедур не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта.

В силу ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Как усматривается, анализируемые контракты заключены МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи без проведения открытого конкурса путем принятия решения о закупке для обеспечения исполнения полномочий по обеспечению системы громкой связи, на том основании, что каждая закупка товара, работ или услуг осуществлена на сумму, не превышающую 600 тысяч рублей.

Согласно ч. 13 ст. 22 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. При определении идентичности товаров незначительные различия во внешнем виде таких товаров могут не учитываться. При определении идентичности работ, услуг учитываются характеристики подрядчика, исполнителя, их деловая репутация на рынке.

Пунктом 3.5.2, 3.6.2 Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденных приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567, идентичными признаются работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией. Однородными признаются

работы, услуги, которые, не являясь идентичными, имеют сходные характеристики, что позволяет им быть коммерчески и (или) функционально взаимозаменяемыми. При определении однородности работ, услуг учитываются их качество, репутация на рынке, а также вид работ, услуг, их объем, уникальность и коммерческая взаимозаменяемость.

Таким образом, изложенное свидетельствует о том, что МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи выступая муниципальным заказчиком, прибегла к дроблению единой закупки на группу однородных (идентичных) с целью не проведения конкурентных процедур определения подрядных организаций для выполнения работ, услуг.

Анализ предметов муниципальных контрактов, а также период их исполнения свидетельствует о том, что они заключены без соблюдения порядка, предусмотренного Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», из существа указанных контрактов следует, что предусмотренные ими работы являются идентичными, выполняемые работы обладают одинаковыми характеристиками, в том числе реализовывались с использованием одних методик, технологий и подходов.

Дробление сторонами общего объема работ, подлежащего выполнению, определение цены каждого договора в пределах, не превышающих 600 000 рублей, свидетельствует о намерении сторон уйти от соблюдения процедуры закупки.

Условия заключенных контрактов свидетельствуют о том, что они направлены на достижение единой хозяйственной цели, исполнителем по ним является одно и то же лицо, предметом – работы, направленные на достижение одного результата, МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи искусственно раздроблены и оформлены самостоятельными договорами, для формального соблюдения указанного выше ограничения, с целью уйти от соблюдения процедур предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Поскольку у МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи отсутствовали правовые основания для заключения договоров по п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», рассматриваемые закупки должны были осуществляться с учетом требований ч.ч. 1, 5 ст. 24 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, ОАО «Сочихолод» получены бюджетные денежные средства от МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи за оказанные работы в рамках договоров, которые заключены с нарушением требований закона.

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 контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 1 Гражданского кодекса РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно ст. 10 Гражданского кодекса РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом. В случае, если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, последствия, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, применяются, поскольку иные последствия таких действий не установлены настоящим Кодексом

ОАО «Сочихолод» осуществляя работы по муниципальному контракту заключенному с нарушением установленных Законом №44-ФЗ обязательных процедур, не мог не знать, что работы он выполняет при очевидном отсутствии обязательств. В условиях отсутствия муниципального контракта на выполнение работ, заключенного с соблюдением требований, предусмотренных Законом №44-ФЗ, фактическое выполнение ОАО «Сочихолод» не может влечь возникновение на стороне МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи неосновательного обогащения.

Оплата работ по указанным контрактам, открыла возможность для недобросовестных исполнителей работ и муниципальных заказчиков приобрести имущественные выгоды в обход Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Между тем, никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения (постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.05.2013 №18045/12 и от 04.06.2013 №3713).

Иной подход допускал бы поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для муниципальных нужд в обход норм Закона №44-ФЗ (статья 10 ГК РФ, пункт 4 раздела 2 «Разрешение споров, возникающих из обязательственных правоотношений» Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №3 (2015), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 25.11.2015).

Изложенная прокуратурой района позиция находит свое одобрение в судебной практике (например решение Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 19.07.2017 по делу А32-36036/2016, от 06.11.2019 по делу №А32-4867/2019, решение Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 17.04.2018 по делу А38-7831/2017).

В силу ч. 2 ст. 168 Гражданского кодекса РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные

интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с ее недействительностью.

Таким образом, заключенные между МДОБУ Детский сад № 35 г. Сочи и ОАО «Сочихолод» сделки являются недействительными (ничтожными).

Указанные в настоящем представлении нарушения являются недопустимыми, стали возможными в виду ненадлежащего исполнения должностными лицами администрации поселения своих обязанностей.

В ходе рассмотрения представления необходимо принять конкретные меры направленные на устранение и недопущение подобных нарушений впредь, в том числе принять меры к применения последствий недействительных (ничтожных) сделок, с целью возмещения ущерба бюджету управления по образованию и науке администрации муниципального образования городской округ город-курорт Сочи.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»,

С учетом изложенного, руководствуясь ст. ст. 7, 22, 24 ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации»,

ТРЕБУЮ:

1. Рассмотреть настоящее представление с участием представителя прокуратуры Центрального района г. Сочи, заблаговременно уведомив о дате, времени и месте рассмотрения представления, принять меры по устранению указанных в нем нарушений закона, причин и условий им способствовавших, а также недопущению их впредь.

2. Решить вопрос о привлечении к дисциплинарной ответственности виновных лиц.

3. О результатах рассмотрения и мерах, принятых к устранению нарушений закона сообщить в письменном виде в прокуратуру Центрального района г. Сочи в месячный срок с момента получения представления.

Заместитель прокурора района

советник юстиции

М.С. Бескоровайный

ДОКУМЕНТ ПОДПИСАН
ЭЛЕКТРОННОЙ ПОДПИСЬЮ

Сертификат 5EA7A87C1C8611B6CBE24A58E1EADEA2
Владелец Бескоровайный Михаил Сергеевич
Действителен с 01.03.2023 по 24.05.2024