

**ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ЗАКУПКИ У ЕДИНСТВЕННОГО
ПОСТАВЩИКА (ПОДРЯДЧИКА, ИСПОЛНИТЕЛЯ), КАК СПОСОБ
УХОДА ОТ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРЕНТНЫХ ПРОЦЕДУР**

Кармазина А.Н.

студент 2 года обучения магистратуры

ЧОУ ВО ЮУ (ИУБиП)

e-mail:nastyu.2606@mail.ru

Научный руководитель: Кулик Т.Ю.

к.ю.н., доцент

кафедры «Гражданско-правовых дисциплин»

Аннотация: В статье рассматриваются проблемы правового регулирования осуществления неконкурентного способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Основной проблемой, по мнению автора, является отсутствие концепции «дробления закупок», что влечет возникновение коллизий в праве.

Ключевые слова: закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), заказчик, участник закупки.

**PROCUREMENT FROM A SINGLE SUPPLIER (CONTRACTOR,
EXECUTOR), AS A WAY OF AVOIDING COMPETITIVE PROCEDURES**

Karmazina A.N.

Abstract: The article deals with the problems of legal regulation of the implementation of a non-competitive method of identifying a supplier (contractor, performer) - purchasing from a single supplier (contractor, performer). The main problem, according to the author, is the lack of the concept of «splitting the purchases» of an individual entrepreneur, which entails the occurrence of conflicts in law.

Keywords: purchase from a single supplier (contractor, contractor), customer, bidder.

Функционирование контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в Российской Федерации строится на принципах, определяющих содержание и направление правового регулирования данной правовой сферы. Одним из основополагающих - является принцип обеспечения конкуренции. В силу ч.1 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» (далее – Закон № 44-ФЗ) контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Вместе с тем, в соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона № 44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, 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 [1; 5, с. 64].

В соответствии с ч.1 ст. 24 Закона № 44-ФЗ Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

При определении поставщика (подрядчика, исполнителя) конкурентным способом двое и более участников соперничают за право заключения наиболее выгодного контракта с заказчиком. Заказчик при этом должен обеспечить участникам равные условия участия в закупочной процедуре и объективно оценить их предложения каждого из них.

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются:

1) Конкурс (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс).

2) Аукцион (электронный аукцион, закрытый аукцион) [7, с. 40; 8, с. 91].

3) Запрос котировок.

4) Запрос предложений.

К неконкурентным способам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) относится осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается как способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором контракт заключается с конкретным физическим или юридическим лицом, которому заказчик предлагает заключить контракт, без рассмотрения конкурирующих предложений. В Законе № 44-ФЗ установлен закрытый перечень, определяющий случаи, при которых закупка проводится неконкурентным способом.

На практике нередко встречается пример деления закупок на составные части, причиной которого является сознательное нарушение законодательства со стороны должностных лиц, ответственных за проведение закупок, в том числе и имеющее коррупционную направленность. В целях предотвращения коррупции, развития добросовестной конкуренции контролирующими органами проводятся плановые и внеплановые проверки, направленные на выявления подобных нарушений.

Суть данного подхода заключается в том, чтобы разбить одну закупку на несколько с ценой контракта не более чем указано в пп.4 и 5 ч.1 ст.93 Закона о контрактной системе, т.е. 100 тыс. руб. и 400 тыс. руб. соответственно [2].

Государственные и муниципальные заказчики считают, что положения Закона № 44-ФЗ не содержат ограничений относительно количества закупок,

не превышающих 100 и 400 тысяч рублей, которые они вправе осуществлять у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пп. 4 и 5 ч.1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ, в том числе, в случаях, когда предметом контрактов является приобретение одних и тех же товаров, работ, услуг в течение какого-либо календарного периода (квартал, месяц, день) [3]. Однако следует учесть, что общая стоимость товаров, работ, услуг, а не цена контракта (как нередко полагают Заказчики) не должна превышать предельно допустимую сумму закупки у единственного поставщика.

Необходимо отметить, что в действующем законодательстве Российской Федерации не закреплено понятие «дробление закупки», в результате чего возникает проблема определения правовой природы заключенных контрактов и доказательства целенаправленного и осознанного искусственного деления заказчиками одной сделки на несколько взаимосвязанных.

Однако, несмотря на это, указанное нарушение нередко фиксируется контролирующими органами в сфере закупок.

При таких нарушениях заказчики выбирают «удобного» поставщика (подрядчика, исполнителя), с которым заключают два и более муниципальных контрактов, при этом предметом каждого из них является поставка одноименных/идентичных товаров, выполнение взаимосвязанных работ или оказания взаимосвязанных услуг [6, с. 95]. В связи с чем указанные контракты образуют единую сделку, искусственно раздробленную несколькими самостоятельными гражданско-правовыми договорами для формального соблюдения ограничения, предусмотренного пп. 4, 5 ч.1 ст.93 Закона №44-ФЗ, с целью ухода от конкурентных процедур, предусмотренных названным Законом.

Для квалификации осуществлённых закупок, как «раздробленных» они должны быть направлены на достижение единой хозяйственной цели, приобретателем по ним является одно и то же лицо, имеющее единый интерес, предметом – одноименные/идентичные товары, взаимосвязанные

работы, услуги. Следует отметить, что зачастую на практике поставщиками (подрядчиками, исполнителями) искусственно раздробленных закупок являются одни и те же лица.

В случае наличия в действиях государственных и муниципальных заказчиков вышеуказанных обстоятельств, контролирующие органы нередко вменяют должностным лицам заказчиков нарушение ст. 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях [4].

По мнению контролирующих органов, изложенные выше действия заказчиков приводят к ограничению доступа потенциальных участников закупки, нарушают права и законные интересы неопределенного круга лиц, а также могут свидетельствовать о коррупционной направленности действий сторон спорных закупок, осуществленных у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Следует отметить, что диспозициями пп. 4 и 5 ч.1 ст.93 Закона № 44-ФЗ заказчику в сфере осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлены широкие полномочия в пределах его усмотрения. Особое внимание стоит обратить на тот факт, что в силу ч. 1 ст.103 Закона № 44-ФЗ информация об этом виде закупок не размещается в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС), что ограничивает доступ потенциальных участников закупки, а также делает невозможным осуществление общественного контроля в отношении проведения заказчиками указанных процедур.

Считаю, что необходимо устранить коллизию относительно понятия «дробления закупок», закрепив данное понятие на законодательном уровне. Таким образом, у контролирующих органов будет возникать меньше противоречий относительно квалификации вышеуказанных действий заказчиков. Соответственно, у государственных и муниципальных заказчиков будет меньше возможностей совершения противоправных действий, направленных на сознательный уход от совершения конкурентных процедур определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»(ред. от 27.12.2018) // СПС Консультант Плюс.
2. Жабровский Р.А. Негативные аспекты деления закупки на части// Сборник: «Право в Вооруженных Силах». 2018. № 2. С. 33-37.
3. Рерих Т.М. Дробление сделки: квалификация, правоприменительная практика, последствия // Государственные и муниципальные закупки – 2017. Сборник докладов XII Всероссийской практической конференции-семинара – М.: Издательство ООО «Компания Ладья», 2017.
4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 07.01.2002. № 1 (ч. 1). Ст. 1.
5. Кулик Т.Ю. Новые способы осуществления государственных закупок // Интеллектуальные ресурсы - региональному развитию. – 2016. – № 2. – С. 63-67.
6. Кулик Т.Ю. Упрощенные процедуры в арбитражном процессе // Интеллектуальные ресурсы - региональному развитию. – 2015. – № 5. – С. 95-99.
7. Кулик Т.Ю. Правовая природа электронной коммерции // Правовые вопросы связи. – 2006. – № 2. – С. 36-40.
8. Кулик Т.Ю. Проблема разграничения понятий «подлинник» и «копия» электронного документа // Хозяйство и право. – 2008. – № 5. – С. 90-93.