

Вопрос 5. Осуществления неконкурентной закупки

Когда следует выбрать неконкурентный способ закупки

Проводите неконкурентную закупку строго по основаниям, предусмотренным вашим положением о закупке, в случаях, когда проведение конкурентной процедуры невозможно. Это могут быть ситуации, когда предмет договора настолько специфичен, что конкуренцию обеспечить не получится, либо если вы вынуждены докупать комплектующие или запчасти у производителя, либо если потенциальный поставщик - монополист. Исчерпывающий перечень случаев, когда можно провести закупку у единственного поставщика, и порядок проведения вы самостоятельно определяете в своем положении о закупке, законом эти вопросы не регламентированы (ст. 3.6 Закона N 223-ФЗ).

Какие закупки признаются закупками малого объема по Закону N 223-ФЗ

По общему правилу закупкой малого объема для заказчика по [Закону N 223-ФЗ](#) считается закупка, цена которой не превышает 100 тыс. руб. Однако, если ваша выручка за прошлый финансовый год превысила 5 млрд, в текущем году малой для вас будет закупка, цена которой не превышает 500 тыс. руб. (п. 1 ч. 15 ст. 4 Закона N 223-ФЗ). Объем выручки определяйте на основании данных бухгалтерской отчетности.

Как провести закупку малого объема по Закону N 223-ФЗ

Порядок закупки малого объема зависит от того, каким способом ее проводить.

Чаще всего их осуществляют путем закупки у единственного поставщика. Чтобы закупить таким способом, закрепите в своем положении условие о том, что малый объем закупки является основанием для закупки у единственного поставщика. Самостоятельно решите, включать ли малую закупку в план, размещать ли извещение в ЕИС и направлять ли сведения в реестр договоров. Закон N 223-ФЗ не содержит специальных требований и разрешает заказчикам в этих вопросах руководствоваться положением о закупке (п. 1 ч. 15 ст. 4, ч. 2 ст. 4.1 Закона N 223-ФЗ п. 4 Правил формирования плана закупки, п. 3 Правил ведения реестра договоров).

Как провести закупку по 223-ФЗ у единственного поставщика

Для проведения закупки у единственного поставщика по [Закону N 223-ФЗ](#) заказчику нужно:

- включить в положение о закупке порядок и основания проведения такой закупки;
- предусмотреть соответствующую закупку в плане закупок;
- подготовить договор и иные необходимые документы. Если это предусмотрено положением о закупке - разместить в ЕИС информацию о закупке (например, извещение, проект договора);

- заключить договор и направить сведения о нем в реестр договоров.

Как подготовить проведение закупки у единственного поставщика

Единственный поставщик - это контрагент, который заключает договор с заказчиком напрямую, без соревнования с иными лицами. Возможно два варианта заключения такого договора с заказчиком:

- без объявления конкурентной процедуры. В этом случае заказчик проводит в соответствии со своим положением закупку у единственного поставщика и заключает договор напрямую. При такой закупке заказчик не ограничен процедурными требованиями и может установить любой порядок заключения договора в своем положении о закупке (ст. 3.6 Закона N 223-ФЗ);

- по итогам конкурентной процедуры, на которую подал заявку или допущен только один участник. В этом случае договор может быть заключен, если положением о закупке заказчика предусмотрено заключение договора с такими лицами.

Для подготовки к проведению закупки необходимо в положении предусмотреть случаи, когда проводится такая закупка, и включить закупку в план.

В каких случаях провести закупку у единственного поставщика и заключить договор без проведения торгов по Закону N 223-ФЗ

Провести такую закупку можно исключительно в случаях, предусмотренных вашим положением о закупке. Закрепите в нем возможность осуществления закупки у единственного поставщика, порядок и исчерпывающий перечень случаев ее проведения (ст. 3.6 Закона N 223-ФЗ).

Заключение договора без проведения торгов будет нарушением, если вы его заключили на основаниях, не предусмотренных положением о закупке. Такой договор может быть признан судом недействительным (п. 1 ст. 168 ГК РФ).

В **Законе** N 223-ФЗ не определены случаи, когда заказчик может осуществлять закупку у единственного поставщика. Следовательно, заказчику нужно самостоятельно определить в положении о закупке основания (в том числе критерии и случаи) для проведения закупки у единственного поставщика. Неограниченная возможность проведения такой закупки неправомерна, поскольку приводит к ограничению конкуренции (п. 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона N 223-ФЗ (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018)).

Вы можете предусмотреть в положении, например, следующие случаи закупки у единственного поставщика:

- **закупка, цена которой не превышает установленного значения.**

Применение этого основания позволит совершать мелкие сделки без дополнительных затрат на проведение конкурентных процедур.

Законом N 223-ФЗ не ограничена предельная стоимость закупки у единственного поставщика. Самостоятельно определите ее в положении о

закупке в зависимости от масштаба хозяйственной деятельности, объема закупок и иных показателей;

- закупка совместимого товара (работы, услуги).

Такое основание позволит докупить товары, совместимые с закупленными ранее, в случаях, когда это необходимо сделать только у того же поставщика. Определение нового поставщика в подобном случае может повлечь для заказчика дополнительные организационные и финансовые затраты (например, необходимость переоснащения оборудования в связи с использованием товара иного контрагента);

- закупка уникального товара (работы услуги).

Такое основание позволит осуществить закупку у единственного поставщика, когда закупаемые товары могут быть поставлены только конкретным поставщиком и отсутствует равноценная замена. Применение этого основания может быть связано не только с уникальностью товара, но и с особенностями товарного рынка или конкретными характеристиками исполнителя. Например, товар в наличии только у одного поставщика, или он обладает исключительными правами в отношении предмета закупки, или необходимо оплатить организатору услуги, связанные с вашим участием в выставке или ином мероприятии;

- закупка для удовлетворения срочной потребности в товаре (работе, услуге).

Закупка по этому основанию позволит вам удовлетворить непредвиденные нужды без дополнительных временных и материальных затрат на проведение конкурентной процедуры. Предусмотрите, например, следующие случаи, когда возможна такая закупка:

- 1) возникла угроза или наступила чрезвычайная ситуация, авария, иное не зависящее от вашей воли обстоятельство или нужно срочно ликвидировать последствия таких обстоятельств;
- 2) антимонопольный орган отменил результаты конкурентной закупки, а осуществить ее повторно не позволяет производственный график;
- 3) необходимо завершить исполнение расторгнутого договора, если провести конкурентную закупку невозможно;

- закупка по итогам несостоявшейся процедуры.

Данное основание важно предусмотреть для случаев, когда на объявленную процедуру не подано заявок или всех участников отклонили за несоответствие требованиям, а на повторную конкурентную процедуру нет времени;

- закупка для исполнения обязательств перед третьими лицами.

Это основание актуально в случаях, когда вы сами выступаете в качестве исполнителя по договору с третьим лицом (в особенности по госконтракту, заключенному в соответствии с [Законом](#) N 44-ФЗ) и проведение конкурентной закупки может привести к несвоевременному исполнению вами обязательств. Также по этому основанию вы сможете

соблюсти специальные условия контракта, например, о привлечении малого бизнеса в качестве субподрядчиков;

- закупка в рамках текущей хозяйственной деятельности.

Рекомендуем предусмотреть в положении закупку у единственного поставщика следующих видов услуг, которые могут понадобиться в текущей деятельности. Например, коммунальные услуги, услуги водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, подключения (присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, услуги по техническому и санитарному содержанию помещений, услуги стационарной и мобильной связи;

- закупка у ограниченного круга лиц.

В ходе вашей деятельности может возникнуть потребность в услугах, оказание которых относится к исключительным полномочиям конкретных лиц. По этому основанию вы сможете закупить продукцию, которая входит в сферу деятельности субъектов естественных монополий, услуги у государственных организаций, корпораций, компаний, учреждений и фондов, а также у подведомственных им организаций.

Рекомендуем составлять перечень оснований так, чтобы закупка у единственного поставщика могла применяться только в случаях, когда использовать другие способы невозможно или нецелесообразно. Не злоупотребляйте своим правом самостоятельно определять условия и порядок такой закупки, контрольные органы могут выдать предписание об изменении положения. Суд может признать такие условия незаконными, а договор недействительным.

Ограничений по объему закупок у единственного поставщика или сумме таких договоров законом не установлено. При условии, что основания не проводить конкурентную процедуру соответствуют нормам положения, вы вправе провести такую процедуру в любое время. Однако учитывайте, что злоупотребление неконкурентными закупками может быть расценено контролирующими органами как ограничение конкуренции (**Письмо Минэкономразвития России от 13.03.2017 N Д28и-1224**).

Если способ закупки или основание его выбора не предусмотрены положением, рекомендуем выбрать один из следующих вариантов действий:

- **внести в положение изменения**, позволяющие провести закупку у единственного поставщика;
- **выбрать другой способ закупки**, соответствующий положению.

Если заказчик осуществит закупку не в соответствии с положением, это может быть признано нарушением **ч. 1 ст. 2, ст. 3.6** Закона N 223-ФЗ, а заключенный договор может быть признан судом недействительным.

Когда внести закупку у единственного поставщика в план закупки

Проведение неконкурентной закупки, как и других процедур по Закону N 223-ФЗ, должно быть предусмотрено в плане закупки (**ч. 5.1 ст. 3** Закона N 223-ФЗ).

Осуществить закупку, информации о которой нет в плане закупки, можно только в следующих случаях (п. 4 Правил формирования плана закупки, ч. 5.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ):

- сведения о закупке не подлежат включению в план закупки;
- могут не включаться в него по усмотрению заказчика;
- возникла срочная потребность в закупке (вследствие аварии, иных ЧС природного или техногенного характера, непреодолимой силы и т.д.). При осуществлении такой закупки вы можете внести сведения в план закупки после проведения процедуры.

Во всех остальных случаях необходимо предварительно внести сведения о неконкурентной закупке в план.

Если заказчик осуществил не предусмотренную планом закупку, антимонопольный орган может квалифицировать отсутствие информации о ней в плане как [неразмещение информации о закупке](#) и наложить штраф, предусмотренный [ч. 5 ст. 7.32.3 КоАП РФ](#).

Обоснование проведения закупки у единственного поставщика Закон N 223-ФЗ составлять не требует. Достаточно организовать ее в точном соответствии нормам положения о закупке, указав на конкретное основание при заполнении формы плана закупки. Однако при желании вы можете составить такое обоснование в свободной форме.

Как определить единственного поставщика для закупки по Закону N 223-ФЗ

Порядок подготовки и проведения закупки у единственного поставщика определяется в соответствии с положением о закупке ([ст. 3.6](#) Закона N 223-ФЗ). Это значит, что каждый заказчик самостоятельно решает, как ему выбирать такого поставщика, ограничений нет, кроме правил, которые могут быть установлены в положении. Вы можете искать информацию о возможных поставщиках интересующей вас продукции в любых доступных источниках.

Требования к единственному поставщику предъявляйте в соответствии с положением о закупке. Им может быть любое физическое или юридическое лицо либо объединение таких лиц. Единых требований или ограничений нет ([ч. 5 ст. 3](#) Закона N 223-ФЗ). Вы можете, например, предъявлять такие же требования к единственному поставщику, как и к участникам конкурентных закупок.

Какие сведения о закупке у единственного поставщика подготовить и разместить в ЕИС

Закон не обязывает заказчика готовить какие-либо документы (например, документацию, извещение, проект договора) при закупке у единственного поставщика и размещать их в ЕИС. Чтобы принять решение, руководствуйтесь только правилами своего положения о закупке ([ст. 3.6, ч. 5 ст. 4](#) Закона N 223-ФЗ).

Таким образом, формируя положение о закупке, самостоятельно решите, какие документы необходимо подготовить при закупке у

единственного поставщика, размещать ли информацию о закупке в ЕИС, если размещать, то во всех ли случаях, и т.д. При этом учитывайте, что в ЕИС также можно не размещать сведения ([ч. 15 ст. 4 Закона N 223-ФЗ](#)):

- о закупках, стоимость которых не превышает 100 тыс. руб. (500 тыс. руб. для крупных заказчиков);

- закупке услуг по привлечению во вклады средств организаций, доверительному управлению денежными средствами и иным имуществом, получению кредитов и займов, выдаче банковских гарантий, поручительств, предусматривающих исполнение обязательств в денежной форме, открытию и ведению счетов (включая аккредитивы), о закупке брокерских услуг, услуг депозитариев;

- закупке, которая связана с заключением и исполнением договора купли-продажи, аренды (субаренды), договора доверительного управления государственным (муниципальным) имуществом, иного договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении недвижимости.

Кроме того, в ЕИС нельзя размещать:

- 4) сведения о закупках, о заключении договоров, составляющие государственную тайну;

- 5) сведения о закупке, по которым принято решение Правительства РФ о неразмещении информации в ЕИС в соответствии с [ч. 16 ст. 4 Закона N 223-ФЗ](#).

Как разместить извещение о закупке у единственного поставщика

Заказчик размещает в ЕИС информацию о закупке у единственного поставщика с использованием функционала ЕИС ([п. 21 разд. IV Положения о размещении в ЕИС](#)). Последовательно заполняйте предложенные поля форм. Также при необходимости составьте извещение о закупке у единственного поставщика в виде отдельного документа и подгрузите его вместе с проектом договора.

Составляйте извещение в соответствии с требованиями своего положения о закупке. [Закон N 223-ФЗ](#) не содержит требований к содержанию извещения о закупке у единственного поставщика.

Срок размещения извещения о закупке у единственного поставщика не установлен [Законом N 223-ФЗ](#), определяйте его с учетом норм положения о закупке. Учитывайте лишь установленные вами в плане закупки сроки размещения извещения и исполнения договора. Рекомендуем размещать извещение до заключения договора с единственным поставщиком - это позволит соблюсти принцип информационной открытости.

Вносите изменения в извещение о закупке у единственного поставщика при необходимости. Для этого подготовьте новую редакцию извещения, составьте документ, содержащий перечень внесенных изменений, и загрузите в ЕИС ([п. 5 Положения о размещении в ЕИС](#)). Сроки внесения изменений [Законом N 223-ФЗ](#) не установлены, можете предусмотреть любые сроки в положении о закупке.

Какие иные сведения о закупке у единственного поставщика можно разместить в ЕИС

Если публикуете сведения о закупке у единственного поставщика, определите самостоятельно состав таких сведений. Закон N 223-ФЗ никаких требований на этот счет не устанавливает. Вы можете предусмотреть в положении, что размещаете только извещение или извещение, документацию и протокол закупки.

Единственное исключение касается протокола. **Если составляли протокол закупки у единственного поставщика, то его нужно разместить в ЕИС не позднее чем через три дня после подписания (ч. 12 ст. 4 Закона N 223-ФЗ).** Требования к содержанию протокола нет, установите их в своем положении о закупке.

Пример протокола закупки у единственного поставщика

Протокол закупки у единственного поставщика

22.09.2018 г. Москва

- Заказчик: ПАО "Связь заказчика".
 - Номер извещения: 00006597000.
 - Способ закупки: закупка у единственного поставщика.
 - Наименование предмета договора: Поставка и транспортировка газа в объеме 3,694 м³.
 - Цена договора: 600 000 (шестьсот тысяч) руб. 00 коп., в том числе НДС 18% - 91 525 (девятьсот одна тысяча пятьсот двадцать пять) руб. 42 коп.
 - На заседании комиссии присутствовали:
 - председатель комиссии Н.К. Мамаев;
 - заместитель председателя комиссии А.А. Сидорова;
 - члены комиссии: М.М. Макерова, В.А. Рыбкин, Р.Г. Судаков;
 - секретарь комиссии О.Ю. Фазиева.
- Кворум имеется, комиссия правомочна принимать решения.
- Решение комиссии: заключить договор с единственным поставщиком на основании п. 14 разд. 7.2 Положения о закупке Заказчика.
 - Сведения о поставщике: АО "Южный газ". Место нахождения: ул. Горбунова, д. 11, г. Москва, 121596, ОГРН 1053600591197, ИНН 3664069397.
 - Подписи членов комиссии.

Документацию о закупке у единственного поставщика составлять не обязательно. Если ее составление предусмотрено вашим положением о закупке, публикуйте одновременно с извещением (п. 22 Положения о размещении в ЕИС).

Требований к содержанию документации о закупке у единственного поставщика **Законом** N 223-ФЗ не установлено. Вы должны

руководствоваться только требованиями своего положения. Можете предусмотреть, например, что в состав документации входит проект договора, который будет заключен с единственным поставщиком.

Как отменить закупку у единственного поставщика после публикации извещения

Возможность и порядок отмены закупки у единственного поставщика вы также вправе установить в своем положении о закупке. Закон специальных требований не предъявляет. Предусмотрите, например, что для этого надо разместить в ЕИС документ об отказе от проведения закупки. Включите в него основание и дату принятия соответствующего решения ([п. 31 Положения о размещении в ЕИС](#)).

Как заключить договор с единственным поставщиком

По результатам закупки у единственного поставщика заказчик вправе заключить договор в любой форме, установленной положением о закупке на основании [ст. 434 ГК РФ](#):

- в письменной форме, составив единый документ. Стороны подписывают его, например, обмениваясь письмами и иными документами (в том числе электронными);
- в устной форме. Например, заказчик заключает мелкие сделки за наличный расчет и в последующем оформляет авансовый отчет, при этом сделка исполняется в момент ее совершения.

Следует учитывать, что по Гражданскому кодексу РФ отдельные виды договоров можно заключать только в письменной форме. Например, договоры о продаже недвижимости или об аренде здания заключаются только путем составления единого документа, подписанного сторонами ([ст. 550, 651 ГК РФ](#)).

Срок заключения договора с единственным поставщиком [Законом N 223-ФЗ](#) не регламентирован. Вам не обязательно выжидать десятидневный срок, как при конкурентной закупке. Заключайте договор в сроки, установленные вашим положением.

На какой срок заключаете договор с единственным поставщиком, определите также согласно положению о закупке и исходя из своих потребностей.

Пролонгация договора с единственным поставщиком возможна в случае, если это предусмотрено положением о закупке и самим договором. Если вы не размещали в ЕИС сведения о договоре с единственным поставщиком в связи с его малым объемом, а в результате пролонгации стоимость договора превысила 100 тыс. руб. (500 тыс. руб. для крупных заказчиков), необходимо направить сведения о таком договоре для включения в реестр и принять решение о публикации сведений о самой закупке в соответствии с вашим положением.

Если размещали сведения о закупке у единственного поставщика, сведения о пролонгации также необходимо опубликовать в ЕИС не позднее

чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор (ч. 5 ст. 4 Закона N 223-ФЗ).

Сведения о договорах, заключенных с единственным поставщиком, вам предстоит включить в ежемесячный отчет и разместить в ЕИС не позднее 10-го числа месяца, следующего за отчетным (ч. 19 ст. 4 Закона N 223-ФЗ).

Как разместить отчеты по итогам закупок по Закону N 223-ФЗ в ЕИС

Для размещения **ежемесячных отчетов** о договорах по итогам закупок вам предстоит работать в личном кабинете ЕИС в разделе "Отчетность о проведении закупок", пункт "Отчетность по договорам". Выберите необходимый отчетный период и тип отчетности.

Автоматически сформированные данные о количестве и общей стоимости договоров, информация о которых была ранее внесена в ЕИС, можно получить, нажав кнопку "Заполнить по данным в реестре договоров" в форме для ввода сведений в ЕИС. Количество и общую стоимость остальных закупок, информация о которых не вводилась в ЕИС, придется рассчитать самостоятельно. Внесите в соответствующее поле ЕИС сумму полученных показателей.

После заполнения всех полей форм вы можете подгрузить электронные документы, например скан-копии составленных отчетов. Примите во внимание, что в случае несовпадения сведений приоритетными будут являться отчеты, составленные с помощью функционала ЕИС (п. 9 Положения о размещении в ЕИС).

Подпишите введенные сведения усиленной квалифицированной электронной подписью представителя заказчика (п. 4 Положения о размещении в ЕИС).

Годовые отчеты, в том числе о закупках инновационной продукции, заполняйте в личном кабинете ЕИС в разделе "Отчетность о проведении закупок". Дополнительно у вас есть возможность подгрузить отчет в электронном или графическом виде.

В случае если ваш годовой отчет **подлежит** мониторингу соответствия требованиям законодательства об участии СМСП в закупках, при размещении его в ЕИС уведомление уйдет к проверяющему органу автоматически.

Подпишите введенные сведения усиленной квалифицированной электронной подписью представителя заказчика. Только после этого они считаются размещенными в ЕИС (п. 4 Положения о размещении в ЕИС).

Что будет, если не разместить отчетность в срок

Если нарушили сроки размещения, в том числе "нулевой", отчетности, на заказчика может быть наложен штраф - до 30 тыс. руб., а на должностное лицо - до 5 тыс. руб. За неразмещение указанных сведений штраф может составить от 100 до 300 тыс. руб. на заказчика и от 30 до 50 тыс. - на должностное лицо (ч. 4, 5 ст. 7.32.3 КоАП РФ).

Кроме того, учтите - если вы не опубликуете до 1 февраля отчет о закупках у СМСП за прошедший календарный год, до конца текущего года вам предстоит осуществлять закупки в соответствии с правилами [Закона N 44-ФЗ \(ч. 8.1 ст. 3 Закона N 223-ФЗ\)](#).

Как внести сведения о договоре в реестр

После заключения договора заказчик обязан внести сведения о нем в реестр договоров ([ч. 2 ст. 4.1 Закона N 223-ФЗ](#)). Эти сведения и прилагаемые к ним документы (например, сведения о предмете договора, его копия) вносятся в реестр **в течение трех рабочих дней** со дня заключения договора ([п. 2, пп. "а" п. 10 Правил ведения реестра договоров, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.10.2014 N 1132](#)).

В соответствии со своим положением о закупке принимайте решение о направлении в реестр сведений, если по договору с единственным поставщиком стоимость приобретаемых товаров (работ, услуг) не превышает 100 тыс. руб. или 500 тыс. руб. для крупных заказчиков. Договоры не подлежат включению, если сведения о такой закупке у единственного поставщика составляют гостайну или если сведения о закупке не размещаются в ЕИС по решению Правительства РФ, принятому в соответствии с [ч. 16 ст. 4 Закона N 223-ФЗ \(ч. 2 ст. 4.1 Закона N 223-ФЗ, п. 3 Правил ведения реестра договоров\)](#).

В Письме Минэкономразвития России от 11.02.2015 № Д28и-205 отмечено, что положения Закона № 223-ФЗ не содержат запретов на количество закупок заказчиком на сумму, не превышающую ста тысяч рублей.

Часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» гласит, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, злоупотребление заказчиком правом осуществления закупки у единственного поставщика может привести к недобросовестной конкуренции и повлечь формирование прецедента для заказчика.