

ФАС: в отношениях с единственным участником торгов заказчик не вправе действовать по своему субъективному усмотрению

27 декабря 2022, 18:45

Такие ситуации недопустимы в документации, регулирующей закупки, включая положение о закупках

Московское УФАС России выявило нарушения Закона о закупках*. Заказчик проводил электронный аукцион на право заключения договора о выполнении работ по уборке территории. К участию в конкурсе была допущена лишь одна соответствующая требованиям заявка и заказчик принял решение о признании торгов несостоявшимися. При этом в положении о закупке отсутствовало императивное условие о необходимости проведения повторной закупки, если она признана несостоявшейся. Участник, подавший единственную заявку, обратился с жалобой в антимонопольный орган. Московское УФАС выдало заказчику предписание завершить процедуру закупки.

Заказчик не согласился с решением службы и обратился в суд. Однако Арбитражный суд города Москвы, апелляционная и кассационная судебные инстанции, а также Верховный Суд Российской Федерации поддержали позицию Московского УФАС России и признали решение и предписание законными. Суды сослались на то, что конечным результатом даже несостоявшихся торгов при условии соответствия заявки единственного участника требованиям закупочной документации является заключение договора с этим участником.

Заказчик обратился в Конституционный Суд Российской Федерации. Он посчитал, что положения Гражданского кодекса РФ** и Закона о закупках ограничивают свободу заключения договора, а также являются вмешательством субъекта контроля в предпринимательскую и экономическую деятельность.

Рассмотрев дело по существу, КС РФ пришел к выводу, что по своему правовому смыслу положения ГК РФ и Закон о закупках не обязывают заказчика (организатора торгов) к заключению договора с единственным участником торгов в случае признания их несостоявшимися***. Однако возможны ситуации, когда в положении о закупке подобное решение вопроса не предусмотрено либо допускается произвольное усмотрение заказчика (организатора торгов). В таком случае признание торгов несостоявшимися не влечёт отказа от заключения договора с единственным участником торгов. При этом не должно существовать других объективных препятствий к заключению договора с этим участником.

КС РФ в своём решении подчеркнул – не должны создаваться условия для ограничения конкуренции, а также произвольного усмотрения. Это может породить в том числе коррупционные риски. В положении о закупке должны отсутствовать предписания, создающие условия для дискриминации участника торгов и нарушения его прав. Таким

образом, заказчику недопустимо действовать в отношениях с единственным участником закупки по своему произвольному, субъективному усмотрению.

** Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"*

*** п. 2 ст. 432, п. 1 ст. 438, п. 4 ст. 445, п. 5 ст. 447 и п. 4 ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации*

**** в случае, если положением о закупке прямо предусмотрено, что несостоявшиеся торги проводятся повторно*