



ЭЛЕКТРОННАЯ
ПЛОЩАДКА
РОССИИ



ПРОФЕССИОНАЛ ЗАКУПОК
Образовательный проект

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

**Судебный и административный порядок обжалования действий
(бездействия) заказчика, членов комиссий и др.**



КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	2 / 27

В соответствии с действующим законодательством РФ любой участник закупок по Закону №223-ФЗ, чьи права и законные интересы нарушены, имеет право обжаловать результаты закупки в судебном и в административном порядке.

Действия (бездействие) заказчика в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства в судебном порядке вправе обжаловать корпорация развития малого и среднего предпринимательства, исполнительные органы субъектов Российской Федерации или созданные ими организации.

Административное обжалование закупок осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Следует отметить, что обжалование в административном порядке не является препятствием для одновременного обжалования в судебном порядке.

Проанализируем плюсы и минусы способов защиты прав и интересов участников закупки.

Таблица 1

Способ защиты	Преимущества	Недостатки
Административный	<ol style="list-style-type: none"> 1. Простота оформления документов, по сравнению с судебным процессом; 2. Бесплатность; 3. Короткие сроки рассмотрения жалобы – 7 рабочих дней; 4. При рассмотрении жалобы рассматриваются не только изложенные в ней доводы, но и проводится полная проверка закупки, что соответствует интересам участника закупки, подавшего жалобу; 5. Проведение закупки приостанавливается в течение всей процедуры обжалования. Заключение договора в период является основанием для обжалования сделки в суде как ничтожной в соответствии со ст. 168 ГК РФ. 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Результат административного обжалования может быть пересмотрен в судебном порядке, т.е. не является окончательным; 2. Отсутствие возможности обжаловать решение в вышестоящем органе по осуществлению контроля в сфере закупок; 3. Для административного способа не характерна прецедентность, отсутствует единообразная правоприменительная практика, есть риск субъективизма в принятии решения. В совокупности – это затрудняет прогнозы участника закупки относительно решения по жалобе.
Судебный	<ol style="list-style-type: none"> 1. Возможность в судебном порядке разрешить спор о праве, спор о признании закупки недействительной, о расторжении договора, что невозможно при административном обжаловании; 2. Право обжалования (апелляции) решения суда и проверки вышестоящим судебным органом правильности и законности решения, принятого нижестоящим органом и 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Необходимость платить госпошину; 2. Сроки судебного обжалования закупок существенно превышают сроки административного обжалования; 3. Автоматическое приостановление процедуры закупок не предусмотрено. Необходимо применение обеспечительных мер в виде приостановления процедуры закупки, заключения договора,

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	3 / 27

	<p>не вступившего в законную силу (кассация);</p> <p>3. Окончательный характер судебного решения, устоявшего в процессе апелляции (кассации).</p>	<p>исполнения решения контролирующего органа и др.</p> <p>4. Суд рассматривает нарушения только в объеме заявленного в иске.</p> <p>5. В случаях, когда договор заключен даже при признании закупки и заключенного договора недействительными восстановление прав участников закупок невозможно, так как к моменту вынесения окончательного судебного решения договоры в большинстве своем оказываются исполненными, а реституция - невозможной.</p>
--	---	--

Административный порядок обжалования.

Жалобы на закупки товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона №223-ФЗ, рассматриваются ФАС России и его территориальными органами в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ).

Любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона №135-ФЗ, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона №223-ФЗ, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Обжалование осуществляется в следующих случаях, установленных ч. 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ:

- 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона №223-ФЗ и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика;
- 2) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных Законом №223-ФЗ;
- 3) неразмещение в ЕИС положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с Законом №223-ФЗ размещению в ЕИС, или нарушение сроков такого размещения;

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	4 / 27

- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в ЕИС положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 статьи 3, частью 5 статьи 8 Закона №223-ФЗ, включая нарушение порядка применения указанных положений;
- 6) неразмещение в ЕИС или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Перечень случаев, установленных ч. 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит, что подтверждается судебной практикой.

Так, в соответствии с позицией антимонопольного органа, поддержанной решением суда¹ жалоба на неисполнение предписания не может быть рассмотрена антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона №135-ФЗ.

Верховный Суд РФ признал правомерным² решение антимонопольной службы об отсутствии оснований для рассмотрения жалобы на неразмещение заказчиком в ЕИС плана закупок товаров, работ, услуг, а также информации о заключенных договорах по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и о необходимости рассмотрения такого обращения в порядке, установленном Федеральным законом от 02.05.2006 №59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации».

Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке. ФАС России обращает внимание, что закупка у единственного поставщика является способом осуществления неконкурентной закупки. При этом положения части 10 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все способы закупок как конкурентные, так и неконкурентные.

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке

¹ Решение АС г. Москвы от 31.05.2023 по делу №А40-17422/2023

² Определение Верховного Суда РФ от 15.08.2023 г № 303-ЭС23-10667 по делу № А80-244/2022

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	5 / 27

срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В связи с чем жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, учитывая, что специфика порядка проведения закупочной процедуры в неконкурентной форме не предполагает установления даты окончания срока подачи заявок, обжалование положений документации о неконкурентной закупке, а также документации о закупке проводимой по принципу "электронного магазина" возможно до даты заключения договора по результатам проведения такой закупки в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Указанная позиция поддержана судебной практикой (Определение Верховного Суда РФ от 29.12.2021 N 310-ЭС21-24887 по делу N А83-13785/2020)³.

Так же в соответствии с позицией Верховного Суда РФ жалоба на положения документации о закупке, направленная до окончания срока подачи заявок на участие в закупке лицом, не подававшим заявку на участие в ней, подлежит рассмотрению антимонопольным органом только при условии, если нарушаются права и законные интересы такого лица (потенциального участника)⁴.

Приведенная в ч. 10 ст. 3 Закона о закупках формулировка «если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки» является основанием для определения факта такого нарушения самими участниками закупки с целью их информирования о наличии возможности защиты таких прав и законных интересов, но не основанием для определения факта такого нарушения со стороны антимонопольного органа на стадии принятия жалобы к рассмотрению и тем более не основанием для такого определения организатором закупки в принципе.

Выявление антимонопольным органом того обстоятельства, что обжалуемые действия организатора закупочной процедуры не нарушают права и законные интересы участника закупки может являться основанием к неприменению названным органом мер публично-правового принуждения в виде выдачи обязательного к исполнению предписания, но не основанием к отказу в рассмотрении жалобы⁵.

ФАС России рекомендует участникам закупок для обжалования действий оператора электронной площадки применять ГИС «Независимый регистратор», который обеспечивает

³ Письмо ФАС России от 22 сентября 2022 г. №ДФ/87946/22

⁴ Определение Верховного Суда РФ № 303-ЭС22-29539 от 17.04.2023 по делу №А24-2367/2022

⁵ Определение Верховного Суда РФ от 08.07.2024 №305-ЭС24- 10014 по делу №А40-130858/2023

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	6 / 27

видеофиксацию всех действий участников закупок, осуществляемых ими на электронных площадках, включенных в утвержденный распоряжением Правительства РФ от 12.07.2018 № 1447-р перечень операторов электронных площадок (за исключением специализированной электронной площадки), при проведении на них электронных закупок как в соответствии с Законом о контрактной системе, так и Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Так как скриншоты (снимков экрана) не позволяют проверить их достоверность и не могут свидетельствовать о наличии или отсутствии технических неполадок в работе электронной площадки.

Участники закупок могут скачать бесплатно плагин ГИС «Независимый регистратор» в ЕИС по адресу: <http://zakupki.gov.ru> в разделе «Информация для пользователей» во вкладке «Независимый регистратор» и установить его на своем рабочем месте для использования при участии в электронных процедурах⁶.

В антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона №135-ФЗ, в случаях, определенных пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3, а также с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона №223-ФЗ, могут быть обжалованы:

- 1) корпорацией развития малого и среднего предпринимательства действия (бездействие) заказчиков, в отношении которых эта корпорация проводит мониторинг соответствия либо оценку соответствия, предусмотренные статьей 5.1 Закона №223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг в случае, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы субъектов малого и среднего предпринимательства;
- 2) органами исполнительной власти субъектов РФ или созданными ими организациями действия (бездействие) заказчиков, в отношении которых органы исполнительной власти субъектов РФ или созданные ими организации проводят мониторинг соответствия либо оценку соответствия, предусмотренные статьей 5.1 Закона №223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг в случае, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы субъектов малого и среднего предпринимательства.

Рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования. Исходя из прямого прочтения данной нормы Закона №223-ФЗ следует, что заказчик не должен быть наказан за нарушения, не изложенные в жалобе.

Однако ФАС России придерживается позиции, что если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика, то антимонопольный орган обязан принять решение о выдаче предписания с учетом всех

⁶ Письмо ФАС России от 25.02.2019 № МЕ/13989/19

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	7 / 27

выявленных нарушений, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции⁷. Таким образом, признание жалобы по изложенным в ней доводам необоснованной не освобождает заказчика от ответственности, в случае установления фактов нарушения непосредственно антимонопольным органом.

Верховный Суд РФ сделал вывод о том, что установленный Законом №223-ФЗ перечень оснований для обращения в антимонопольный орган с жалобой участника закупки на действия (бездействие) заказчика является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Если ни один из вышеуказанных пунктов не нарушен, то, у ФАС нет полномочий рассматривать жалобу. Решение по таким спорам принимает только суд⁸.

В частности, с учетом позиции Верховного Суда РФ ФАС России подготовлены разъяснения, из которых следует, что жалоба на действия, бездействие заказчика будет рассмотрена по правилам ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон №135-ФЗ) только в случаях если:

- она содержит основания для обжалования, установленные ч.10 статьи 3 Закона №223-ФЗ;
- в ней есть ссылка на части 1, 5 ст. 17 Закона №135-ФЗ, т.е. если участник закупки обжалует действия заказчика, которые могут ограничить конкуренцию.

Если участник укажет в жалобе признаки нарушения антимонопольного законодательства, ее рассмотрят в порядке и сроки, предусмотренные антимонопольным законом. Если же в жалобе будет указано на нарушение по КоАП РФ, материалы передадут соответствующему должностному лицу. Оно и рассмотрит вопрос о возбуждении производства по делу об административном правонарушении⁹.

Следует отметить, что Верховный суд стоит на позиции, что положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в том числе ее часть 17, согласно которой комиссия антимонопольного органа принимает решение по итогам рассмотрения жалобы с учетом всех выявленных нарушений, не свидетельствуют о наделении антимонопольного органа дополнительными полномочиями. Данная норма в силу своего процедурного характера не может рассматриваться как расширяющая перечень оснований, в пределах которых антимонопольный орган обладает полномочиями по рассмотрению жалоб, а лишь допускает возможность вынесения решения по итогам рассмотрения жалобы участника закупки с учетом всех нарушений, связанных с обеспечением информационной прозрачности закупок и упомянутых в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

⁷ Письмо ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18

⁸ Определение Верховного суда РФ от 11 апреля 2017 года № 304-КГ16-17592, № А27-24989/2015

⁹ Письмо ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	8 / 27

В отличие от закупок, осуществляемых в рамках контрактной системы для обеспечения государственных и муниципальных нужд, первоочередной целью Закона № 223-ФЗ является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения.

Таким образом, воля законодателя не направлена на то, чтобы предоставить антимонопольному органу тот же объем полномочий по оперативному вмешательству в закупки, какими данный орган в силу положений части 1 статьи 99, части 1 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции обладает в отношении закупок для публичных нужд и в иных случаях, когда проведение торгов является обязательным в соответствии с законодательством (например, в связи с исполнительным производством, ведением банкротных процедур).

С учетом изложенного, в рамках административной процедуры по рассмотрению жалоб участников закупки, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган вправе принимать решения только по тем нарушениям, перечень которых установлен в части 10 статьи 3 Закона о закупках¹⁰.

В соответствии с позицией Верховного Суда РФ в тех случаях, когда Федеральная антимонопольная служба и ее территориальные органы реализуют контрольно-надзорные функции в иных сферах правового регулирования, правила реализации полномочий, установленные Законом о защите конкуренции, не применяются, если иное прямо не предусмотрено законодательством. Например, порядок рассмотрения дел, предусмотренный главой 9 Закона о защите конкуренции, не применяется при нарушении положений Закона №223-ФЗ за исключением случаев, когда имеются признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции. Иное прямо предусмотрено в отношении жалоб участников закупки на действия (бездействие) заказчика при проведении по правилам Закона о закупках конкурентных закупок, которые в силу статьи 18.1 Закона о защите конкуренции подлежат рассмотрению в установленном данной нормой порядке, но по основаниям, установленным частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Несоблюдение определенного законом порядка реализации полномочий антимонопольным

¹⁰ Определение ВС РФ от 02.10.2017 N 309-КГ17-7502

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	9 / 27

органом может являться основанием для признания недействительными соответствующих актов антимонопольного органа, если это привело или могло привести к нарушению прав и законных интересов соответствующего лица¹¹.

Порядок подачи жалобы.

Жалоба может быть направлена в антимонопольный орган посредством почтовой или факсимильной связи, электронной почты (при этом наличие электронной подписи не является обязательным) либо иным способом.

Срок для подачи жалобы на закупку, осуществляемую в рамках Закона № 223-ФЗ, составляет **не более десяти дней** со дня размещения результатов закупки в ЕИС, а если заключение договора не осуществлено по результатам закупки либо в случае признания закупки несостоявшейся - **не позднее трех месяцев** со дня подведения итогов торгов. В случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" - **со дня такого размещения.** (ч. 4-5 ст. 18.1).

Содержание жалобы регламентировано ч.6 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ предусматривающей в обязательном порядке наличие следующих сведений:

- 1) наименование, указание на место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона организатора торгов, оператора электронной площадки, действия (бездействие) которых обжалуются;
- 2) наименование, сведения о месте нахождения (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, сведения о месте жительства (для физического лица) заявителя, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона, номер факса;
- 3) указание на обжалуемые торги, если размещение информации об обжалуемых торгах на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, адрес сайта, на котором она размещена;
- 4) указание на обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, а также соответствующие доводы;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе документов.

При этом, в соответствии с позицией Верховного Суда РФ отсутствие в жалобе, поданной на

¹¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 №2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" пункт 45

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	10 / 27

закупку по Закону №223-ФЗ каких-либо поименованных в части 6 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ сведений не препятствует рассмотрению жалобы ФАС по существу в случае наличия объективной возможности уведомить заинтересованных лиц предусмотренным ч. 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ способом (посредством почтовой связи, либо электронной почты). В частности, суды признали формальным и основанным на ограничительном толковании ч. 6 и 9 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ отказ УФАС в принятии жалобы в связи с тем, что в тексте не указан электронный адрес и номер телефона и факса заявителя. При этом в жалобе содержался адрес для направления корреспонденции, а также был известен электронный адрес заявителя, по которому отправлено сообщение о регистрации жалобы, что является достаточным для направления антимонопольным органом уведомления о месте и времени рассмотрения жалобы в сроки, установленные Законом №135-ФЗ¹².

Жалоба подписывается заявителем или его представителем. К жалобе, поданной представителем заявителя, должны быть приложены доверенность или иной подтверждающий полномочия представителя заявителя на подписание жалобы документ.

Основания для возврата жалобы установлены ч.9 статьи 18.1, в соответствии с которыми жалоба возвращается заявителю в следующих случаях:

- 1) жалоба не содержит сведения, предусмотренные частью 6 статьи 18.1;
- 2) жалоба не подписана или подписана лицом, полномочия которого не подтверждены документами;
- 3) наличие вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения в обжалуемых актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии;
- 4) антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии;
- 5) акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа были обжалованы в порядке, установленном Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг".

Следует отметить, что последние три основания согласно ч. 21 ст. 18.1 являются также и основаниями для прекращения рассмотрения жалобы в случае, если о них станет известно после

¹² Определение ВС РФ от 21 сентября 2022 года №307-ЭС22-16217 по делу №А56-86583/2021

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	11 / 27

принятия жалобы к рассмотрению по существу.

Решение о возвращении жалобы может быть принято в течение трех рабочих дней со дня ее поступления в антимонопольный орган, который в день принятия решения о возвращении жалобы обязан сообщить в письменной форме заявителю о принятом решении с указанием причин возвращения жалобы.

В соответствии с разъяснениями ФАС России нарушение установленного ч.11 статьи 3 Закона №223-ФЗ срока, не входит в закрытый перечень случаев, в которых жалоба возвращается заявителю в соответствии с частью 9 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ. Учитывая изложенное, жалоба на положения документации о закупке, поданная лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в закупке подлежит оставлению без рассмотрения, о чем податель жалобы уведомляется в течение трех рабочих дней со дня ее поступления в антимонопольный орган¹³.

Заявитель вправе отозвать жалобу до принятия решения по существу жалобы. В этом случае он лишается права подать жалобу повторно на те же акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Порядок рассмотрения жалобы и принятия решения.

В случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, а также всем заинтересованным лицам уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

Обратите внимание, что положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции право заявителя, организатора торгов, конкурсной или аукционной комиссии, действия (бездействие) которых обжалуются, на ознакомление с материалами дела по жалобе, поданной в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, не установлено¹⁴.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия,

¹³ Письмо ФАС России от 23.01.2018 № ИА/3655/18

¹⁴ Определение ВС РФ от 13.09.2024 №305-ЭС24- 14862 по делу №А40-189921/2022

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	12 / 27

действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны:

- в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения;
- представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов;
- приостановить торги и процедуру заключения договора до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) по существу. Договор, заключенный с нарушением этого требования, является ничтожным.

Антимонопольный орган может направить вышеуказанным лицам запрос о представлении иных сведений и документов необходимых для рассмотрения жалобы. Запрашиваемые сведения и документы должны быть представлены в антимонопольный орган до рассмотрения жалобы по существу.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, так же указанные в части 6 статьи 18.1.

Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Неявка надлежащим образом уведомленных лиц о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

В соответствии с ч.14 статьи 18.1 антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации. В этой ситуации срок принятия решения может быть продлен однократно на семь рабочих дней.

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	13 / 27

Рассмотрение жалобы по существу и принятие решения осуществляется комиссией антимонопольного органа.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона №135-ФЗ.

В течение трех рабочих дней со дня принятия решения по жалобе антимонопольный орган направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, акты и (или) действия (бездействие) которых обжалуются, копии решения, предписания, принятых по результатам рассмотрения жалобы, и размещает сведения о таких решении, предписании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа.

Решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Обратите внимание, что оспаривание предписаний в рамках статьи 18.1 Закона №135-ФЗ, не приостанавливает их исполнение¹⁵.

Порядок дистанционного рассмотрения жалоб.

ФАС России введена возможность дистанционного участия в рассмотрении жалоб, принятых к рассмотрению в центральном аппарате (ЦА) ФАС России на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, организаторов закупки (далее - субъекты контроля), посредством видеоконференцсвязи, предоставляемой в том числе территориальными органами ФАС России.

Дистанционное рассмотрение жалоб осуществляется в строгом соответствии с положениями Закона о контрактной системе, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

¹⁵ Апелляционное определение Апелляционной коллегии Верховного Суда РФ от 25.02.2021 №АПЛ20-532

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	14 / 27

"О защите конкуренции" и Административного регламента ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, с учетом подведомственности рассмотрения жалоб между ФАС России и ее территориальными органами.

Участник рассмотрения жалобы, вправе по своему усмотрению участвовать в заседании Комиссии в ЦА ФАС России и/или в территориальном органе ФАС России с использованием видеоконференцсвязи¹⁶.

Принять дистанционное участие в рассмотрении жалобы возможно путем подачи соответствующего ходатайства через форму, размещенную на официальном сайте ФАС России по адресу: <https://hod.fas.gov.ru/main>.

Указанное ходатайство должно быть подано не позднее 16:00 (московское время) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы.

Ответ по данному ходатайству будет направлен не позднее 18:00 (московское время) дня подачи ходатайства либо на следующий рабочий день, если такое ходатайство подано в нерабочий день.

Возможность дистанционного участия в рассмотрении жалобы с использованием видеоконференцсвязи субъекту контроля, заявителю по жалобе, участнику обжалуемой закупки в соответствии с их ходатайствами обеспечивается территориальными органами ФАС России (ТО ФАС).

При поступлении ходатайства в ФАС России ответственным сотрудником ЦА ФАС России на портале ФАС России в графике дистанционного рассмотрения жалоб фиксируются сведения о таком рассмотрении не позднее 18:00 (Московское время) рабочего дня перед днем рассмотрения жалобы по существу. При этом ТО ФАС самостоятельно осуществляют мониторинг данной информации, размещаемой на портале. Дополнительно, на электронную почту ответственного сотрудника ТО ФАС направляется уведомление о рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи.

В случае назначенного дистанционного рассмотрения жалобы на портале onlinegos.fas.gov.ru заявителю жалобы необходимо сделать следующие пять шагов:

1. Направить подписанную электронной подписью информацию об участниках заседания на электронную почту, указанную в уведомлении;
2. Пройти по ссылке для участия в заседании (онлайн-конференции). В графе «представиться» необходимо указать наименование организации, которую Вы

¹⁶ Письмо ФАС России от 14.11.2019 № МЕ/99938/19

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	15 / 27

представляете и Ваши ФИО;

3. В назначенные день и время надо следить за онлайн-табло рассмотрения жалоб на портале и ожидать своей очереди;
4. Когда подойдет Ваша очередь – быть онлайн. Подробная инструкция для онлайн-подключения будет представлена в уведомлении, которое направляется заявителю.

Обратите внимание, что право сторон на очное участие в заседаниях сохраняется. Для этого необходимо подать заявление для оформления пропуска на вход в здание центрального аппарата или территориального управления ФАС.

Судебный порядок защиты прав и законных интересов заказчика и участника закупки.

Административное обжалование закупок является инструментом для восстановления нарушенных прав участника закупки, т.е. своего рода «односторонним» инструментом защиты. В то же время судебный порядок применим для защиты прав и законных интересов, как участника закупки, так и заказчика.

Суть судебного порядка заключается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права или пресечения правонарушения.

В соответствии со статьей 29 Арбитражного процессуального Кодекса РФ (АПК РФ) возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности, рассматривают Арбитражные суды в порядке административного судопроизводства.

При принятии решения о подаче в суд искового заявления необходимо соблюсти досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Доказательством соблюдения истцом досудебного порядка служат копия претензии и документ, подтверждающий ее направление ответчику.

Судебный порядок защиты осуществляется путем подачи в арбитражный суд искового заявления, которое рассматривается по правилам, установленным АПК РФ (ст. ст. 197–201 и др.).

Обязательный досудебный порядок урегулирования спора.

Обратиться в арбитражный суд можно только по истечении 30 календарных дней со дня направления претензии другой стороне спора, при этом иной срок и (или) порядок могут быть

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	16 / 27

установлены в законе или договоре.

Досудебное урегулирование не требуется в отношении следующих категорий дел:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок;
- о несостоятельности (банкротстве);
- по корпоративным спорам;
- по спорам о защите прав и законных интересов группы лиц;
- приказного производства;
- об оспаривании решений третейских судов;
- о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений;
- о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений;
- связанных с защитой публичных интересов прав и законных интересов организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности при обращении в суд прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов.

Несоблюдение досудебного порядка влечет возвращение искового заявления либо оставление его без рассмотрения (до и после принятия заявления к производству – соответственно).

Для заказчика данное нововведение сопряжено со следующими рисками: недобросовестные действия поставщика (подрядчика, исполнителя) в течение предоставленного 30-дневного срока (вывод активов, смена адреса и т.д.), ссылки недобросовестного контрагента на ненадлежащее уведомление или неполучение досудебной претензии.

При этом до предъявления в суд иска (заявления) получение обеспечительных мер затруднено (ходатайства о предварительных обеспечительных мерах удовлетворяются судами крайне редко).

Способом минимизации вышеуказанных рисков является установление в проекте договора сокращенного срока и четкого порядка направления претензии (требования).

Как правило защита интересов в судебном порядке - это довольно длительный процесс. С целью ускорения этого процесса и упрощения подготовки к рассмотрению спора в суде в АПК предусмотрены приказное и упрощенное производства.

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	17 / 27

Приказное производство.

Специфика приказного производства состоит в его упрощенном, «документарном» характере: суд рассматривает заявление о выдаче судебного приказа в отношении бесспорных денежных требований только на основании представленных документов, без вызова сторон.

Приказное производство возможно в отношении следующих категорий дел:

- 1) по требованиям в размере не более 750 000 руб., которые вытекают из нарушения договора и основаны на представленных взыскателем документах, при этом документы подтверждают признанные, но не исполненные должником денежные обязательства;
- 2) по требованию в размере не более 750 000 руб., которое основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- 3) по требованию о взыскании обязательных платежей и санкций в общем размере не более 100,0 тыс. руб.

Для того чтобы иметь возможность воспользоваться приказным производством, необходимо вести более строгий учет документов, которые могут быть предъявлены в качестве основания для выдачи судебного приказа и своевременно заявлять возражения относительно исполнения судебного приказа.

Процессуальными особенностями приказного производства являются:

- сокращенные сроки рассмотрения – 10 дней с момента поступления заявления о выдаче судебного приказа;
- суд выносит судебный приказ без вызова сторон, без проведения судебного разбирательства;
- должник вправе заявить возражения в течение 10 дней со дня получения копии судебного приказа, и суд обязан отменить выданный судебный приказ, поскольку наличие спора не допускается, дело подлежит рассмотрению в обычном (исковом) порядке;
- если возражения должника не поступили, заявитель получает экземпляр судебного приказа, который имеет силу исполнительного документа. Судебный приказ вступает в законную силу спустя 10 дней со дня истечения срока для представления возражений должника.

АПК РФ предусматривает возможность обжалования вступившего в законную силу судебного приказа в арбитражный суд кассационной инстанции (ст. 288.1). При этом рассмотрение жалобы также проводится в особом порядке:

- предварительное изучение жалобы единоличным судьей в 15-дневный срок, по результатам которого судья выносит определение о передаче либо об отказе в передаче

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	18 / 27

жалобы на рассмотрение арбитражного суда кассационной инстанции. Данное определение обжалованию не подлежит (ч. 2 ст. 288.1 АПК РФ);

- в случае передачи жалобы судебное заседание проводится без вызова лиц, участвующих в деле;
- с учетом характера и сложности спора могут быть исключения;
- основаниями для пересмотра и отмены судебного приказа являются безусловные нарушения норм процессуального права (ч. 4 ст. 288 АПК РФ): незаконный состав суда, нарушение правил о языке при рассмотрении дела и др.

Для заказчика, выступающего в роли заявителя (взыскателя), плюсы приказного производства заключаются в упрощении процедуры рассмотрения бесспорных требований, а также в отсутствии необходимости соблюдать досудебный порядок урегулирования споров.

Упрощенное производство.

В отличие от приказного производства, упрощенное производство носит исковой характер, то есть предполагает состязательность процесса, представление доказательств и доводов обеих сторон (хоть и проводится без их непосредственного вызова). Еще одним основанием для разграничения упрощенного и приказного производства является ценовой порог иска.

Так, в порядке упрощенного производства рассматриваются следующие категории дел:

- по искам о взыскании денежных средств, если цена иска не превышает для юридических лиц – 800 000 рублей, для индивидуальных предпринимателей – 400 000 рублей;
- о взыскании обязательных платежей и санкций, если указанный в заявлении общий размер подлежащей взысканию денежной суммы не превышает 200 000 рублей, за исключением дел, рассматриваемых в порядке приказного производства;
- об оспаривании ненормативных правовых актов, решений органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если в соответствующих ненормативном правовом акте, решении содержится требование об уплате денежных средств или предусмотрено взыскание денежных средств либо обращение взыскания на иное имущество заявителя при условии, что указанные акты, решения оспариваются заявителем в части требования об уплате денежных средств или взыскания денежных средств либо обращения взыскания на иное имущество заявителя и при этом оспариваемая заявителем сумма не превышает 100 000 рублей;
- о привлечении к административной ответственности, если за совершение административного правонарушения законом установлено административное наказание

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	19 / 27

в виде предупреждения или административного штрафа, максимальный размер которого не превышает 100 000 рублей;

- об оспаривании решений административных органов о привлечении к административной ответственности, если за совершение административного правонарушения назначено административное наказание в виде предупреждения или административного штрафа, размер которого не превышает 100 000 рублей.

В порядке упрощенного производства независимо от цены иска подлежат рассмотрению дела:

- 1) по искам, основанным на представленных истцом документах, устанавливающих денежные обязательства ответчика, которые ответчиком признаются, но не исполняются, и (или) на документах, подтверждающих задолженность по договору, за исключением дел, рассматриваемых в порядке приказного производства;
- 2) по требованиям, основанным на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, за исключением дел, рассматриваемых в порядке приказного производства.

По ходатайству истца при согласии ответчика или по инициативе суда при согласии сторон в порядке упрощенного производства могут быть рассмотрены также иные дела, если не имеется обстоятельств, указанных в части 5 статьи 227 АПК.

Не подлежат рассмотрению в порядке упрощенного производства дела об оспаривании решений и действий (бездействия) должностного лица службы судебных приставов, дела, относящиеся к подсудности Суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции, дела о несостоятельности (банкротстве), дела по корпоративным спорам, дела о защите прав и законных интересов группы лиц, дела, связанные с обращением взыскания на средства бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Суд выносит определение о рассмотрении дела по общим правилам искового производства или по правилам административного судопроизводства, если в ходе рассмотрения дела в порядке упрощенного производства удовлетворено ходатайство третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, о вступлении в дело, принят встречный иск, который не может быть рассмотрен по правилам, установленным настоящей главой, либо если суд, в том числе по ходатайству одной из сторон, пришел к выводу о том, что:

- 1) порядок упрощенного производства может привести к разглашению государственной тайны;
- 2) необходимо выяснить дополнительные обстоятельства или исследовать дополнительные

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	20 / 27

доказательства, а также провести осмотр и исследование доказательств по месту их нахождения, назначить экспертизу или заслушать свидетельские показания;

- 3) заявленное требование связано с иными требованиями, в том числе к другим лицам, или судебным актом, принятым по данному делу, могут быть нарушены права и законные интересы других лиц.

По общему правилу, суд принимает решение немедленно после судебного разбирательства путем подписания резолютивной части судебного акта. Решение вступает в силу по истечении 15 дней со дня его принятия.

Составление мотивированного судебного решения (в полном объеме) допускается лишь по инициативе лица, участвующего в деле, которое подало соответствующее заявление в течение 5 дней со дня размещения резолютивной части. В таком случае решение вступает в законную силу по истечении 1 месяца – срока, установленного для подачи апелляционной жалобы.

Частные определения.

Арбитражные суды могут выносить частные определения с целью обратить внимание на нарушения законности, допущенные со стороны:

- государственного органа, органа местного самоуправления;
- иного органа и (или) организации, наделенных публичными полномочиями;
- должностного лица;
- адвоката;
- субъекта профессиональной деятельности.

Последствия вынесения частного определения:

- а) возникновение у соответствующих субъектов обязанности сообщить суду о принятых мерах в месячный срок;
- б) в случае неисполнения определения – привлечение к административной ответственности (штраф) (ст. 17.4 КоАП РФ).

При этом привлечение к ответственности не освобождает лиц от обязанности сообщить о мерах, принятых по частному определению арбитражного суда.

В случае, если при рассмотрении дела арбитражный суд обнаружит в действиях лиц, участвующих в деле, иных участников арбитражного процесса, должностных лиц или иных лиц признаки преступления, копия частного определения арбитражного суда направляется в органы дознания или предварительного следствия.

В судебном порядке решаются споры не только между сторонами контракта, но и в случае,

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	21 / 27

когда за восстановлением нарушенного права обращается участник закупки, не ставший победителем.

Однако не всегда возможность признать торги недействительными станет эффективным средством для восстановления нарушенного права, а иногда и вовсе окажется бесполезной.

Рассмотрим, в каких случаях оспаривать закупку нецелесообразно.

1. Если признание торгов недействительными не восстановит права истца, суд откажет в удовлетворении требования.

По иску заинтересованного лица суд может признать недействительными торги, проведенные с нарушением установленных законом правил, в течение одного года с даты их проведения (п. 1 ст. 449 ГК РФ).

Основаниями для применения указанной нормы являются существенные нарушения процедуры закупки, которые повлияли на ее результат. Такая позиция содержится в п. 5 информационного письма Президиума ВАС РФ от 22.12.2005 № 101.

Принцип эффективности закупки предполагает выявление лица, которое в наибольшей степени отвечает целям эффективного использования источников финансирования (п. 5 обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении пункта 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, утв. Президиумом ВС РФ 28.09.2016). И если эта цель достигнута при допущении незначительных нарушений, не повлиявших на выбор победителя, то необходимость признавать торги недействительными отсутствует.

Между тем у существенных нарушений есть еще одно последствие, которое зафиксировано в п. 2 ст. 449 ГК РФ — недействительность договора, заключенного с победителем торгов, и применение последствий, предусмотренных ст. 167 ГК РФ. Именно это последствие дает возможность заинтересованному лицу (которым, как правило, является проигравший участник торгов) восстановить свое нарушенное право путем обращения в суд с иском о признании недействительными торгов и заключенных по их результатам договоров.

Однако в судебной практике сложилось мнение, согласно которому удовлетворение требований о признании недействительными торгов и договоров с победителем не всегда влечет восстановление нарушенного права истца, а, следовательно, в удовлетворении таких требований следует отказывать.

Позиция Конституционного суда РФ.

Конституционный суд РФ неоднократно рассматривал жалобы лиц, которые тщетно пытались в судебном порядке оспорить проведенные с нарушениями торги и заключенные с

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	22 / 27

победителями договоры (определения от 16.07.2009 № 739-О-О, от 27.10.2015 № 2476-О). Заявители ссылались на то, что ст. 449 ГК РФ не соответствует Конституции РФ в той мере, в какой не позволяет признать торги и заключенные на них договоры недействительными при невозможности применения последствий недействительности сделок.

Однако Конституционный суд разъяснил, что положения ч. 1 и ч. 2 ст. 449 ГК РФ направлены на реальное восстановление нарушенных прав заинтересованных лиц, а потому Конституции противоречить не могут. Суд не дал прямого ответа на главный вопрос — поставлено ли признание торгов и заключенных с их победителем сделок недействительными в зависимости от возможности двусторонней реституции между заказчиком и победителем?

Примечательно, что сама конструкция ч. 1 и ч. 2 ст. 449 ГК РФ прямо говорит об обратной зависимости: существенные нарушения правил проведения торгов влекут недействительность заключенных с победителем таких торгов договоров и применение последствий согласно ст. 167 ГК РФ.

Суды часто приводят позицию КС РФ в совокупности с разъяснениями информационного письма ВАС РФ от 22.12.2005 № 101 в обоснование позиции, согласно которой невозможность двусторонней реституции между победителем торгов и заказчиком влечет невозможность восстановления нарушенного права лица, требующего признания торгов недействительными.

Так, например, ФАС Московского округа указал, что «суд не вправе констатировать только факт недействительности размещенного заказа и заключенных по его результатам сделок, если при этом не преследуется цель восстановить нарушенное право истца». Суд также отметил, что контракты на поставку товаров для нужд Минобороны частично исполнены, продукция не может быть использована для иных нужд. Это исключает возможность возврата продукции и уплаченных за нее денежных средств. Из представленных фактов суд округа заключил, что избранный истцом способ защиты не приведет к восстановлению его нарушенных прав (постановление от 08.04.2014 по делу № А40-159972/12).

По другому делу суд также указал в качестве одного из аргументов для отказа в удовлетворении требований о признании недействительными торгов и контракта на предоставление страховых услуг для Минобороны частичное исполнение контракта ответчиками (постановление АС Московского округа от 22.12.2015 по делу № А40-16566/2015).

Позиция Верховного суда РФ.

Новое слово в сфере подобных споров сказал Верховный суд РФ в определении от 28.01.2016 по делу № А29-506/2014. Здесь суд отметил, что «признание торгов и, как следствие, договоров,

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	Лист/листов
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	23 / 27

заключенных с лицами, выигравшими торги, недействительными не поставлено в зависимость от факта исполнения сделки». Однако Верховный суд также отметил, что этот факт имеет значение при рассмотрении требования о применении последствий недействительности сделки, которого истец не заявлял.

Таким образом, суд фактически разделил требования о признании недействительным договора, заключенного по результатам проведенных с нарушением торгов, и о применении последствий недействительности сделки. Следовательно, он отверг идею прямой зависимости между удовлетворением требований о недействительности и возможностью применить ее последствия.

Данная позиция скоро нашла отражение в судебных актах по другим делам.

Так, суды удовлетворили требования о признании недействительными торгов, проведенных с существенными нарушениями, и контракта с победителем, несмотря на доводы ответчиков о его частичном исполнении (постановление АС Московского округа от 24.10.2016 по делу № А41-106478/2015).

В другом деле суды посчитали, со ссылкой на вышеприведенное определение ВС РФ, что следует удовлетворить требования о признании недействительными аукциона и договора аренды участка, отказав в применении последствий недействительной сделки. При этом суды сослались на то, что с учетом возведенного на участке объекта, не завершено строительство, двусторонняя реституция не вернет стороны сделки в первоначальное положение (постановление АС Северо-Кавказского округа от 27.10.2017 по делу № А61-3495/2015).

2. Если исполнение контракта не позволяет провести новые торги, суды отказывают в признании их недействительными

Сопоставление представленных выше подходов высших судов приводит к следующему тезису: сама по себе невозможность двусторонней реституции не влечет невозможность признания порочных торгов недействительными. Между тем невозможность проведения новых торгов без двусторонней реституции может стать основанием для отказа в удовлетворении требований не победившего участника торгов.

Такой вывод согласуется с представленными выше примерами из судебной практики. В них прослеживается следующая логика суда: если стороны не смогут вернуть исполненное по недействительной сделке, то нет смысла проводить новые торги. Товар, работа или услуга уже закуплены, следовательно, истец не сможет предложить свои товары, работы или услуги заказчику, а значит, его право не будет восстановлено, и у него нет материального интереса признавать торги и сделки недействительными.

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	24 / 27

Так, направляя дело на новое рассмотрение, суд округа указал, в том числе на обозначенную выше правовую позицию ВС РФ. Однако вновь получивший дело суд первой инстанции в качестве одного из обоснований решения привел довод относительно факта исполнения договора. По мнению суда, реализация строительного контракта и его оплата на 85% делают невозможным проведение новых торгов, а значит, и восстановление нарушенного права истца (постановление АС Западно-Сибирского округа от 21.07.2016, решение АС Ханты-Мансийского автономного округа — Югры от 28.10.2016 по делу № А75-10753/2015).

Здесь суд поставил отказ в признании торгов и сделки недействительными в зависимость от невозможности провести новые торги, а последнее поставил в зависимость от невозможности двусторонней реституции.

Но от чего зависит невозможность двусторонней реституции? В пункте 1 ст. 167 ГК РФ в общем описан порядок ее применения: при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное, а в случае невозможности вернуть полученное в натуре, возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. То есть возможность двусторонней реституции не зависит от объекта сделки.

Однако очевидно, что возврат всего полученного по сделке (или возмещение его стоимости) не всегда возможен. Например, если была полностью оказана медицинская услуга и произведена ее оплата, то возможно лишь вернуть уплаченные средства, а лицо, получившее услугу, ничего вернуть не сможет. Оно сможет возместить стоимость услуги, но это уже было сделано при ее оплате. Следовательно, в первоначальное положение стороны уже не привести.

И отсюда вытекает проблема проведения новых торгов как способа восстановления прав участников торгов, проведенных с нарушениями.

Зачастую объект закупки представляет собой услугу, которая была полностью оказана в ходе исполнения контракта, или такой вид работ, результат которых невозможно вернуть исполнителю, или поставленный товар, который обладает такими свойствами, которые не позволяют снова запустить его в оборот. В таком случае проведение новых торгов невозможно в силу того, что заказчик уже получил то, ради чего проводились первые торги, и вернуть это не может. Тогда проведение новых торгов только ради того, чтобы провести их по правилам, было бы абсурдной тратой бюджетных средств.

Из приведенных примеров судебной практики можно увидеть, что суды сочли целесообразным признать недействительными порочные торги и заключенные по их результатам договоры только в определенных случаях. Например, когда победитель спорных торгов частично

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	25 / 27

оказал охранные услуги, суд счел, что возможно провести новые торги и заключить контракты на охрану с новым победителем.

В другом случае суд признал недействительными торги и договор аренды участка, несмотря на то, что на нем уже было возведено не завершенное строительством здание.

В таких случаях можно говорить о том, что исполненное по сделке сторонами в чистом виде не возвращалось, но прекращались их отношения на будущее время.

Вероятно, в данных случаях можно говорить о применении п. 3 ст. 167 ГК РФ, в котором говорится, что, если из существа оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

Представляется, что не должно быть проблем с оспариванием порочных по процедуре торгов и заключенных на них контрактов в случае исполнения сделки по поставке таких товаров, которые можно вернуть поставщику при условии возврата их стоимости покупателю. Однако в одном из приведенных дел суд отказал в требованиях истца, в том числе потому, что поставленный товар был изготовлен специально для нужд Минобороны, и поставщик не мог бы его использовать в случае возврата.

3. Если вернуть исполненное по сделке нельзя, суд обязан установить возможность ее прекращения на будущее время.

Решение суда должно быть законным, обоснованным и мотивированным. Поэтому отказ в признании недействительными порочных торгов и контрактов, который суд мотивирует фактом исполнения контракта и невозможностью двусторонней реституции, должен быть основан на соответствующих доказательствах.

Суд обязан исследовать предмет заключенных договоров, его характеристики, влияющие на возможность двусторонней реституции. Также суд должен установить, имеет ли место полное или частичное исполнение, и если исполнена часть сделки, то в каком объеме. Эти выводы суд может сделать только, изучив документы, которые подтверждают передачу товара, выполнение работ, оказание услуг, обязанность представления которых должна возлагаться на ответчиков.

Установив, например, что контракт частично исполнен, и возврат к первоначальному положению сторон невозможен, суд обязан рассмотреть вопрос о применении п. 3 ст. 167 ГК РФ и прекращении действия договора на будущее время. Это обеспечит возможность проведения новых торгов в отношении неисполненной части контракта, а значит, предоставит возможность истцу восстановить нарушенное право.

Таким образом, не является законным отказ от признания недействительными торгов и

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	26 / 27

заключенных с победителем сделок по основанию исполнения этих сделок, если суд не приложил максимальные усилия, чтобы установить возможность хотя бы частично восстановить нарушенные права пострадавшего участника торгов.

Изложенные факты указывают, что суды в подобных спорах преследуют цель сохранить баланс между частными интересами пострадавшего участника закупки и публичными интересами. Последние заключаются в эффективном и экономичном процессе закупки товаров, работ и услуг, который исключает возможность проведения новых торгов, когда необходимое заказчику уже получено и не может быть возвращено без ущерба.

Однако в данных спорах прослеживается обратная, не менее важная коллизия — отказ в признании торгов, проведенных с существенными нарушениями процедуры, и заключенных по их результатам сделок недействительными по мотиву их бесповоротного исполнения приводит к тому, что:

- пострадавшему лицу фактически отказывается в каком-либо восстановлении его прав без предложения альтернативы;
- вновь нарушаются публичные интересы, которые заключаются в соблюдении законности в сфере закупок. Ведь дела такого рода редко рассматриваются быстро, и недобросовестные заказчики и участники закупки намеренно могут провести торги с нарушениями, а затем обезопасить себя от последствий, успев исполнить контракт.

Показательной в этом отношении является ситуация с ремонтными работами по благоустройству тротуаров в г. Москве. Комиссия УФАС по г. Москве установила существенные нарушения при проведении ряда закупок, связанные как с ошибками в конкурсной документации, так и с несоблюдением процедуры принятия и оценки заявок.

Однако антимонопольный орган не выдал предписание об устранении допущенных нарушений, мотивировав это тем, что контракты заключены и исполнены, и признание их недействительными к восстановлению нарушенных прав не приведет. Судебные разбирательства, связанные с указанными закупками, пока не последовали, но вполне возможно, что суды разделили бы точку зрения антимонопольного органа.

Такой подход к рассмотрению подобных споров наводит на мысль о фразеологизме «победителей не судят», суть которого состоит в поощрении победы любой ценой, честной или нет, что противоречит основным началам законности и запрету на злоупотребление правом, характерному для российского гражданского права. Поэтому представляется, что проблема оспаривания проведенных с нарушениями торгов и заключенных по их результатам договоров все еще требует поиска оптимального и законного решения.

КОНТРОЛЬ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	<i>Лист/листов</i>
СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПОРЯДОК ОБЖАЛОВАНИЯ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ЗАКАЗЧИКА, ЧЛЕНОВ КОМИССИЙ И ДР.	27 / 27

Есть основания полагать, что новый поворот в практике рассмотрения подобных споров последует в связи с выводами из обзора судебной практики применения законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом ВС РФ 28.06.2017). Пункт 18 этого документа содержит ряд существенных моментов, в том числе:

- указание на ничтожность контрактов, заключенных с нарушением Закона о контрактной системе и влекущих нарушение принципов открытости, прозрачности, ограничение конкуренции, необоснованное ограничение числа участников закупки, а, следовательно, посягающих на публичные интересы и (или) права и законные интересы третьих лиц;
- указание на то, что заключенные таким образом контракты нарушают явно выраженный запрет на совершение любых действий, противоречащих требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводящих к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок;
- указание на нарушение прав третьих лиц, с которыми контракт не заключен, в результате несоблюдения процедуры закупок.

Таким образом, Верховный суд отметил принципиальные моменты, касающиеся, прежде всего, публично-правового значения соблюдения процедуры проведения торгов и заключения государственных и муниципальных контрактов, на которые раньше суды закрывали глаза при вынесении решений об отказе в признании порочных торгов и контрактов недействительными¹⁷.

¹⁷ Г.Б.Ситников Журнал «Арбитражной практики», №9 Сентябрь 2017
 © Материал из Справочной системы «Госзаказ», vip.lgzakaz.ru