

Заказчик –

ПАО «ТГК-2»

e-mail: energy@tgc-2.ru

<...>

Заявитель –

Адвокатское бюро «Казаков
и партнеры»

e-mail: info@abkazakov.ru

**Решение по результатам рассмотрения жалобы
на нарушение порядка проведения закупки**

№ 076/10/18.1-14/2022

19 января 2022 года
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 24.01.2022 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е. В., члены Комиссии – врио начальника отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С. А., специалист-эксперт Артамонов А. О.

с участием:

от ПАО «ТГК-2» - <...>, <...> (по доверенностям),

от Адвокатского бюро «Казаков и партнеры» - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу Адвокатского бюро «Казаков и партнеры» (вх. № 110 от 11.01.2022) на действия (бездействие) заказчика – ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба Адвокатского бюро «Казаков и партнеры» (вх. № 110 от 11.01.2022) на действия (бездействие) заказчика – ПАО «ТГК-2», при проведении закупки у единственного источника (поставщика, подрядчика, исполнителя) на право заключения договора на оказание юридических услуг с начальной ценой договора 60 094 686 руб. (Уведомление – 32110993910).

Обжалуемые действия (бездействие): формирование Положения о закупочной деятельности ПАО «ТГК-2» с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», неправомерный выбор заказчиком неконкурентного способа проведения закупки (закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)).

На заседании Комиссии представители заказчика представили документы, запрошенные уведомлением от 14.01.2022 № 151/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласились.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссией установлено следующее.

27.12.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru ПАО «ТГК-2» размещено уведомление об осуществлении закупки у единственного поставщика № 32110993910 на право заключения договора на оказание юридических услуг с начальной ценой договора 60 094 686 руб. (далее - закупка).

28.12.2021 ПАО «ТГК-2» заключило соответствующий договор оказания юридических услуг с ООО «ЮК «ИНФОРС».

Положением о закупочной деятельности ПАО «ТГК-2» (далее – положение, положение о закупке) предусмотрены неконкурентные способы закупки, а именно закупка у единственного поставщика (подпункт «а» пункта 7.1.1.2 положения).

В соответствии с пунктом 8.10.2.19 закупки у единственного поставщика могут осуществляться на основании утвержденной Правлением ГКПЗ, решениями ЦКК или Председателя ЦКК (заместителя Председателя иного члена комиссии выполняющего по поручению Председателя комиссии его функции), в частности, в случае заключения договора на юридические и/или консультационные услуги, услуги нотариуса, адвоката и т.п.

Согласно дополнениям к рассматриваемой жалобе (вх. № 425 от 19.01.2022), по мнению заявителя, пункт 8.10.2.19 положения принят с нарушением Закона о закупках, так как не содержит конкретные обстоятельства, при наличии которых заказчик может осуществить закупку у единственного поставщика на право

заключения договора оказания юридических услуг, а также фактически оставляет за заказчиком право не проводить конкурентные процедуры при закупке данных услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ

«О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 частности, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Пункт 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции аналогичным образом предусматривает обжалование действий заказчика только в случае, если такие действия совершены при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках. Обжалование положения о закупке в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, не предусмотрено.

Таким образом, часть 10 статьи 3 Закона о закупках, статья 18.1 Закона о защите конкуренции не предусматривают возможности обжаловать положение о закупке.

ПАО «ТГК-2» в письменных пояснениях, направленных в адрес Ярославского УФАС России (исх. № 0001/350-2022 от 18.01.2022), указало, что у Адвокатского бюро «Казаков и партнеры» отсутствует право на подачу жалобы на рассматриваемые действия (бездействие) заказчика, так как в силу части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает только жалобы на действия (бездействие) заказчика при организации и проведении торгов. В связи с этим закупка у единственного поставщика не подлежит обжалованию, так как заявитель не является участником конкурентной процедуры.

Комиссия не соглашается с данным доводом заказчика в связи с тем, что ни Законом о защите конкуренции, ни Законом о закупках не предусмотрен запрет на рассмотрение жалоб на действия заказчика при проведении им закупки у единственного поставщика со стороны лица, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Аналогичная правовая позиция изложена Арбитражным судом Московского округа в постановлении от 28.09.2017 по делу № А40-168139/2016.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия,

которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из содержания жалобы, заявитель оспаривает неправомерный выбор ПАО «ТГК-2» неконкурентного способа закупки, а именно закупки у единственного поставщика для удовлетворения своих потребностей в юридических услугах.

По мнению Адвокатского бюро «Казаков и партнеры», избрание заказчиком неконкурентного способа закупки повлекло за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников закупки, что свидетельствует о нарушении пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно абзацу 1 статьи 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Как уже было указано выше, право заказчика на проведение закупки у единственного поставщика с целью заключения договора на оказание юридических услуг предусмотрено пунктом 8.10.2.19 положения.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках одной из целей регулирования настоящего Федерального закона является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Комиссия учитывает тот факт, что заказчик принял решение о выборе исполнителя по договору оказания юридических услуг неконкурентным способом в связи с рассмотрением Судебной коллегией по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации кассационной жалобы ПАО «ТГК-2» по делу № А40-214618/2020. ПАО «ТГК-2» требовалось привлечь дополнительных представителей для формирования правовой позиции и защиты своих интересов и соблюсти при этом соответствующие процессуальные сроки. В данной ситуации организация, в том числе составление документации о закупке, и проведение конкурентной закупки могли привести к сокращению времени, необходимого для надлежащего оказания закупаемых юридических услуг.

Комиссия также приходит к выводу о том, что проведение закупки способом закупки у единственного поставщика, с соблюдением всех требований действующего законодательства само по себе не может рассматриваться как неправомерное ограничение доступа к участию в торгах и не является

нарушением Закона о защите конкуренции.

Аналогичная правовая позиция изложена Одиннадцатым арбитражным апелляционным судом в постановлении от 31.01.2019 по делу № А65-25394/2018.

Следовательно, осуществление ПАО «ТГК-2» закупки у единственного поставщика на право заключения договора на оказание юридических услуг не свидетельствует о нарушении пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а также части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Адвокатского бюро «Казаков и партнеры» (вх. № 110 от 11.01.2022) на действия (бездействие) заказчика – ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151), при проведении закупки у единственного источника (поставщика, подрядчика, исполнителя) на право заключения договора на оказание юридических услуг с начальной ценой договора 60 094 686 руб. (Уведомление – 32110993910) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии

С. А. Шарутина

А. О. Артамонов