|  |
| --- |
|  |
| Готовое решение: Как обжаловать в ФАС России действия заказчика по Закону N 44-ФЗ(КонсультантПлюс, 2022) |
| Документ предоставлен [**КонсультантПлюсwww.consultant.ru**](https://www.consultant.ru)Дата сохранения: 28.07.2022  |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | КонсультантПлюс | Готовое решение | **Актуально на 27.07.2022** |  |

**Как обжаловать в ФАС России действия заказчика по Закону N 44-ФЗ**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | Часто участники закупки считают, что заказчик нарушает их права. Для таких ситуаций существует очень простой и оперативный инструмент - обжалование действий заказчика в ФАС России.Обжаловать в ФАС России закупку у единственного поставщика, по общему правилу, нецелесообразно, лучше сразу обратиться в суд. |  |

**Оглавление:**

1. [В каких случаях можно подать жалобу на действия (бездействие) заказчика](#P14)

2. [В какой срок можно подать жалобу](#P34)

3. [Как составить жалобу в ФАС России](#P51)

4. [Как подать жалобу в ФАС России](#P63)

5. [Как обжаловать закупку у единственного поставщика](#P80)

**1. В каких случаях можно подать жалобу на действия (бездействие) заказчика**

Участник закупки может обжаловать любые действия (бездействие) заказчика (а равно уполномоченного органа (учреждения), специализированной организации, закупочной комиссии, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего), если они нарушают его права и законные интересы (ч. 1 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

Причины обжалования могут быть, например, такие:

1. неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии лицензий, сертификатов соответствия на поставляемый товар или требование о соответствии товаров (работ, услуг) СНиПам, ТУ и т.п.;
2. в один лот объединены функционально и технологически не связанные товары, работы, услуги;
3. заказчик неправомерно отказался заключать контракт.

**Важно!** ФАС России не рассматривает жалобы на результаты оценки заявки по критериям, указанным в п. п. 3, 4 ч. 1 ст. 32 Закона N 44-ФЗ. Результаты такой оценки можно обжаловать в суде (ч. 12 ст. 99, ч. 6 ст. 106 Закона N 44-ФЗ).

Обжалование действий (бездействия) заказчика в ФАС России не мешает обжаловать их в суде (ч. 1 ст. 105 Закона N 44-ФЗ). Необходимо учитывать, что действия (бездействие) можно обжаловать, если они не соответствуют законодательству РФ и нарушают ваши права, законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ч. 1 ст. 198 АПК РФ, п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996).

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| Обжалование действий (бездействия) заказчика в судеДела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действия (бездействия) органов и лиц, осуществляющих публичные полномочия, в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд относятся к компетенции арбитражных судов (п. 2 ч. 1 ст. 29 АПК РФ). Соответствующее заявление подается в арбитражный суд субъекта РФ по адресу заказчика (ст. 35 АПК РФ).Требования к содержанию заявления приведены в ч. 1 ст. 199 АПК РФ. К нему нужно приложить документы, указанные в ст. 126 АПК РФ. Если обжалуете акт заказчика, приложите к заявлению его копию (ч. 2 ст. 199 АПК РФ).Учтите: до подачи заявления в суд вы обязаны направить его копии и копии прилагаемых документов заказчику и другим участвующим в деле лицам заказным письмом с уведомлением о вручении или в электронном виде через единый портал госуслуг либо системы электронного документооборота участника арбитражного процесса с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия (ч. 3 ст. 125 АПК РФ). В противном случае заявление оставят без движения (ч. 1 ст. 128 АПК РФ).

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | См. также:* Требования к исковому заявлению в арбитражный суд
* Как составить исковое заявление в арбитражный суд
* Как подать исковое заявление в арбитражный суд
 |  |

 |

**2. В какой срок можно подать жалобу**

Обжалование в ФАС России допускается в период определения поставщика (подрядчика, исполнителя), но не позднее пяти дней со дня, следующего за днем размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, подписания такого протокола (при проведении закрытых конкурса или аукциона), с учетом описанных ниже отдельных особенностей обжалования (ч. 2 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

**Положения документации (в случае если она предусмотрена положениями** **Закона** **N 44-ФЗ) и (или) извещения** по электронной закупке обжалуйте до окончания срока подачи заявок. Учтите, что вы можете подать только одну жалобу, а в случае внесения изменений в документацию (в случае если она предусмотрена положениями Закона N 44-ФЗ) и (или) извещение вправе подать одну жалобу на такую измененную документацию (извещение) (п. 1 ч. 2 ст. 105 Закона N 44-ФЗ). Вы можете пожаловаться на содержание документов закупки вне зависимости от того, подали вы заявку или нет.

**Действия (бездействие) заказчика**, допущенные после даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке, вы можете обжаловать, только если подали заявку на участие (п. 2 ч. 2 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

Обжаловать действия (бездействие), связанные с заключением контракта, можно не позднее даты его заключения. Жалобу вправе подать участник, с которым заключается контракт, или участник, признанный уклонившимся от его заключения (п. 4 ч. 2 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

Если указанные сроки истекли, обжалуйте нарушения в судебном порядке. Кроме суда, у вас еще есть возможность в течение трех лет обратиться ФАС России в порядке гл. 9 Закона N 135-ФЗ с заявлением о наличии в действиях заказчика признаков **ограничения конкуренции**. Но сроки рассмотрения таких дел могут доходить до шести месяцев, и ФАС России, скорее всего, не вынесет предписания, поскольку контракт по спорной закупке будет к тому времени заключен (п. 2 ч. 2 ст. 39, ст. 41.1, ч. 1 ст. 45 Закона N 135-ФЗ).

|  |
| --- |
| Какие действия при закупках по Закону N 44-ФЗ могут признаваться ограничением конкуренцииТаким ограничением могут быть признаны перечисленные в ч. 1 - 3 ст. 17 Закона N 135-ФЗ действия заказчика при конкурентных процедурах (п. 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2). Например, включение в состав одного лота товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой, либо не предусмотренное Законом N 44-ФЗ ограничение доступа к участию в торгах (см., например, Решение Московского областного УФАС России от 07.10.2019 по делу N 06-11/14-2019).Также нарушением может быть признано заключение ограничивающих конкуренцию соглашений (ст. 11 Закона N 135-ФЗ). В качестве таких соглашений антимонопольными органами рассматриваются, например, контракты, заключенные без конкурентной процедуры, когда она обязательна. В этом случае наказать могут не только заказчика, но и исполнителя по контракту (ч. 4 ст. 11 Закона N 135-ФЗ, Постановление Красноярского УФАС России от 30.08.2019 по делу N А391-14.32/19).Между заказчиками и участниками закупок также может быть достигнуто ограничивающее конкуренцию соглашение. Таким, например, является сговор между участниками закупки в целях поддержания цен на торгах (п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона N 135-ФЗ, Решение Ставропольского УФАС России от 10.09.2019 N 026/01/11-570/2019).Пассивное поведение одного из участников либо отказ от участия в закупке после подачи заявки сами по себе не свидетельствуют о соглашении, ограничивающем конкуренцию. В частности, о нем не идет речь, когда участие в торгах направлено лишь на то, чтобы они состоялись и не применялись правила заключения договора с единственным поставщиком. Вместе с тем участие заказчика в этих действиях может быть квалифицировано как нарушение ст. 17 Закона N 135-ФЗ (п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2). |

Учтите, что подавать жалобу нужно на каждую закупку отдельно, даже если нарушения идентичные, заказчик один и процедуры проходили практически в одно и то же время. Такой вывод следует из п. 5 ч. 2 ст. 105 Закона N 44-ФЗ.

Если вы обжалуете то, как комиссия оценила вашу заявку по качественному или квалификационному критерию, будьте готовы, что ФАС России вашу жалобу не рассмотрит. Однако в ходе внеплановой проверки ФАС России может выявить другие допущенные заказчиком нарушения и выдать предписание об их устранении. В этом случае у вас может появиться возможность исправить и подать новую заявку (п. 2 ч. 22 ст. 99, ч. 6 ст. 106 Закона N 44-ФЗ, Решение Московского УФАС России от 30.03.2018 по делу N 2-57-3765/77-18).

**Обратите внимание!** Если жалобу подало физлицо, которое не соответствует требованиям п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ и его права и законные интересы не нарушены, то она рассматривается по Федеральному закону от 02.05.2006 N 59-ФЗ (ч. 15.1 ст. 99 Закона N 44-ФЗ).

**3. Как составить жалобу в ФАС России**

При проведении электронных процедур жалоба подается через ЕИС путем формирования в ней в том числе следующей информации (ч. 4 ст. 105 Закона N 44-ФЗ):

1. наименование участника закупки в соответствии с информацией, включенной в единый реестр участников закупок;
2. идентификационный код закупки (за исключением случаев, когда указание такого кода не предусмотрено Законом N 44-ФЗ);
3. наименование заказчика, чьи действия обжалуются;
4. указание на действия (бездействие) заказчика, которые обжалуются, и ваши доводы;
5. если в рамках процедуры установлено требование, предусмотренное ч. 2.1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ, - номер реестровой записи в реестре контрактов или реестре договоров, предусмотренном Законом N 223-ФЗ, в отношении контракта или договора, стоимость и срок исполненных обязательств по которым соответствует установленным требованиям.

**Важно!** До 1 января 2023 г. в случае, если в обжалуемой закупке установлено требование согласно ч. 2.1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ, жалоба на действие (бездействие) заказчика должна содержать номер реестровой записи в реестре контрактов или в реестре договоров, заключенных в соответствии с Законом N 223-ФЗ, в отношении контракта или договора (без учета правопреемства), предусмотренных ч. 2.1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ, заключенных по цене, соответствующей требованиям указанной части (ч. 10 ст. 8 Федерального закона от 02.07.2021 N 360-ФЗ).

Указанная жалоба должна быть подписана усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки (ч. 7 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

При проведении закрытых конкурентных способов, а также закупок, предусмотренных ст. ст. 111 (в установленном случае) и 111.1 Закона N 44-ФЗ, учитывайте особенности, установленные ч. 10 ст. 105 Закона N 44-ФЗ. В частности, жалобу в таких случаях нужно подать в письменной форме без использования ЕИС.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | Образец жалобы в ФАС России на действия заказчика по Закону N 44-ФЗ |  |

**4. Как подать жалобу в ФАС России**

Сформированная и подписанная в ЕИС информация будет автоматически размещена в соответствующем реестре, за исключением случаев (ч. 5 ст. 105 Закона N 44-ФЗ):

* вы не зарегистрированы в ЕИС;
* жалоба подана с нарушением требований первого абзаца, п. п. 1, 4 ч. 2, ч. 4 ст. 105 Закона N 44-ФЗ;
* в рамках закупки установлено требование об отсутствии участника закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а сведения о вас (в том числе об участниках, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа) размещены в таком реестре.

**Важно!** До 1 января 2023 г. информация не размещается в реестре, предусмотренном ч. 21 ст. 99 Закона N 44-ФЗ, также в случае несоответствия жалобы требованиям п. 1 ч. 10 ст. 8 Федерального закона от 02.07.2021 N 360-ФЗ (п. 2 ч. 10 ст. 8 указанного Федерального закона).

При проведении закрытых конкурентных способов, а также закупок, предусмотренных ст. ст. 111 (в установленном случае) и 111.1 Закона N 44-ФЗ, жалоба подается в письменной форме. Использование факсимильной связи или электронной почты не допускается (п. 1 ч. 10 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

**Отозвать жалобу** можно в любой момент с использованием ЕИС до даты ее рассмотрения по существу путем формирования и размещения в реестре, предусмотренном ч. 21 ст. 99 Закона N 44-ФЗ, информации об отзыве жалобы. Информация размещается в реестре автоматически. Она должна быть подписана усиленной квалифицированной электронной подписью. Но учтите, что повторно жаловаться на это же нарушение вы не вправе (ч. 6, 7 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

Не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за днем размещения жалобы в реестре, ФАС России разместит в реестре, предусмотренном ч. 21 ст. 99 Закона N 44-ФЗ, следующие сведения (ч. 8 ст. 105 Закона N 44-ФЗ):

* о принятии жалобы к рассмотрению с указанием даты, времени и места ее рассмотрения, о возможности использовать системы видео-конференц-связи;
* об отказе в принятии жалобы к рассмотрению по существу с соответствующим обоснованием в случаях, если она подана с нарушением требований ст. 105 Закона N 44-ФЗ или по жалобе на те же действия (бездействие) принято решение суда или контрольного органа в сфере закупок.

Вы получите соответствующее уведомление не позднее трех часов с момента размещения ФАС России указанных выше сведений в реестре, предусмотренном ч. 21 ст. 99 Закона N 44-ФЗ (ч. 9 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

При подаче жалобы в рамках проведения закрытых конкурентных способов, а также закупок, предусмотренных ст. ст. 111 (в установленном случае) и 111.1 Закона N 44-ФЗ, после подачи жалобы ФАС России зарегистрирует ее и в течение двух рабочих дней со дня, следующего за днем поступления жалобы, направит вам уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы либо об отказе в принятии жалобы к рассмотрению по существу (п. 3 ч. 10 ст. 105 Закона N 44-ФЗ).

**Примите участие** в заседании по рассмотрению жалобы при желании (ч. 2 ст. 106 Закона N 44-ФЗ). Только не забудьте взять с собой паспорт и документ, подтверждающий ваши полномочия, - доверенность или решение о назначении. Учтите: чтобы очно принять участие в заседании, нужно подать заявление для оформления пропуска. Оно подается на сайте ведомства по адресу https://fas.gov.ru/spheres/5 не позднее 16:00 (по местному времени для ФАС России, ее территориального органа) рабочего дня, предшествующего дню заседания (Письмо ФАС России от 29.05.2020 N МЕ/45732/20).

Более приоритетным вариантом участия в заседаниях ФАС России, ее территориального органа является дистанционное участие. Оно обеспечивается посредством интернет-видеоконференции на веб-странице портала видеоконференций либо с помощью приложения для мобильных телефонов. Инструкция для дистанционного участия размещена на сайте ФАС России https://fas.gov.ru/spheres/5 (Письмо от 03.04.2020 N ИА/27895/20).

**Обжалуйте в суде** решение ФАС России, если оно вас не устроит. Но помните, что у вас есть на это не больше трех месяцев (ч. 9 ст. 106 Закона N 44-ФЗ).

**5. Как обжаловать закупку у единственного поставщика**

Обжаловать закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в ФАС России [в порядке](#P51), предусмотренном для участников закупки, не получится, поскольку конкурентная процедура определения поставщика в таком случае не проводится, а контракт на момент обжалования скорее всего уже заключен. В таком случае контрольный орган не сможет выдать предписание об устранении нарушения, а только оштрафует должностных лиц заказчика (ч. 1, 2 ст. 7.29 КоАП РФ). Учтите исключение: в ФАС России в общем порядке можно подать жалобу на действия (бездействие) заказчика при проведении закупки по ч. 12 ст. 93 Закона N 44-ФЗ (ч. 1 ст. 105 Закона N 44-ФЗ, Письмо Минфина России от 21.12.2021 N 24-03-08/104212).

Если вам этого достаточно, вы можете обратиться в ФАС России с заявлением о том, что действия заказчика содержат признаки нарушения законодательства о закупках. Оно может послужить основанием для проведения внеплановой проверки действий заказчика (пп. "а" п. 2 ч. 15 ст. 99 Закона N 44-ФЗ).

**Составьте заявление в свободной форме**, указав в нем (ст. 7 Федерального закона от 02.05.2006 N 59-ФЗ):

1. наименование органа, в который направляете обращение;
2. сведения о себе (Ф.И.О. физического лица или наименование юридического лица), почтовый адрес, по которому вы хотите получить ответ;
3. суть обращения - сведения о заключенном контракте и обоснование того, почему такой контракт нужно было заключить по результатам конкурентной закупки.

Подпишите заявление и укажите дату его составления. Направьте заявление таким способом, который позволит подтвердить его получение (например, заказным письмом с объявленной ценностью и описью вложения либо курьером).

Вы также можете составить и направить заявление в форме электронного документа. В таком случае укажите в нем адрес электронной почты, на который вы хотите получить ответ, и подпишите электронной подписью.

ФАС России рассмотрит ваше заявление в течение 30 календарных дней со дня его регистрации и направит вам ответ с информацией о принятых мерах (ст. ст. 10, 12 Федерального закона от 02.05.2006 N 59-ФЗ).

Вы также можете обжаловать заключение контракта с единственным поставщиком в порядке, предусмотренном гл. 9 Закона о защите конкуренции. Это будет сложнее, поскольку вам нужно будет доказать, что действия заказчика ограничили конкуренцию. Вместе с тем сроки и последствия такого обжалования будут теми же, что и при рассмотрении обычного обращения. Поэтому использовать такой специальный порядок обжалования нецелесообразно.

Учтите, что заключение контракта с единственным поставщиком **эффективнее всего обжаловать в суде**. Только суд сможет признать такой контракт недействительным и применить соответствующие меры - обязать стороны вернуть все полученное по контракту (ст. 166 ГК РФ). Но учтите, что суд рассмотрит ваше требование о признании контракта недействительным только в том случае, если вы докажете, что его заключение повлекло для вас неблагоприятные последствия (п. 2 ст. 166 ГК РФ).

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | См. также: Как подать иск о признании сделки недействительной |  |