



КонсультантПлюс

Постановление Тринадцатого арбитражного
апелляционного суда от 14.09.2020 N 13АП-15023/2020,
13АП-11860/2020 по делу N А56-95502/2019

Категория: Споры с антимонопольными органами в сфере
закупок для государственных и муниципальных нужд.

Требования заказчика: 1) О признании недействительными
акта о нарушениях процедуры и результатов рассмотрения
конкурсных заявок; 2) Об оспаривании предписания.

Обстоятельства: Решение организатора торгов об отказе от
заключения договора с победителем конкурентного отбора
принято с нарушением требований ч. 7 ст. 3.2 ФЗ "О
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами
юридических лиц", при этом упомянутое в документации о
закупке условие, предоставляющее организатору право на
отказ от заключения сделки, признано незаконным.

Решение: 1) Отказано; 2) Отказано.

Документ предоставлен **КонсультантПлюс**

www.consultant.ru

Дата сохранения: 23.03.2023

ТРИНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
ПОСТАНОВЛЕНИЕ
от 14 сентября 2020 г. N 13АП-15023/2020, 13АП-11860/2020

Дело N А56-95502/2019

Резолютивная часть постановления объявлена 24 августа 2020 года

Постановление изготовлено в полном объеме 14 сентября 2020 года

Тринадцатый арбитражный апелляционный суд

в составе:

председательствующего Денисюк М.И.

судей Зотеева Л.В., Семенова А.Б.

при ведении протокола судебного заседания: Гаджиевым М.С.

при участии:

от заявителей: 1) предст. Балыч О.В. - доверенность от 01.01.2019 (в судебном заседании 18.08.2020 и 24.08.2020), 2) не явился (извещен)

от заинтересованного лица: не явился (извещен)

от третьего лица: предст. Василенко Г.А. - доверенность от 30.12.2019 (в судебном заседании 24.08.2020)

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционные жалобы публичного акционерного общества "Территориальная генерирующая компания N 1" и общества с ограниченной ответственностью "Предприятие производственно-технологической комплектации" (регистрационный номер 13АП-15023/2020, 13АП-11860/2020) на решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 12.03.2020 по делу N А56-95502/2019 (судья Гуляев С.Б.), принятое

по заявлению: 1) публичного акционерного общества "Территориальная генерирующая компания N 1" и 2) общества с ограниченной ответственностью "Предприятие производственно-технологической комплектации"

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу

третье лицо: общество с ограниченной ответственностью "Энергосистемы"

о признании недействительным [решения](#) от 07.08.2019 по жалобе N Т02-495/19

установил:

Публичное акционерное общество "Территориальная генерирующая компания N 1" (далее - Заказчик, ПАО "ТГК-1") обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением о признании недействительными [решения](#) и [предписания](#) Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Управление, Санкт-Петербургское УФАС) от 07.08.2019 по жалобе N T02-495/19. Делу присвоен номер N А56-95502/2019.

Общество с ограниченной ответственностью "Предприятие производственно-технологической комплектации" (далее - Организатор торгов, ООО "ППТК") также обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением о признании недействительными [решения](#) и [предписания](#) Санкт-Петербургского УФАС от 07.08.2019 по жалобе N T02-495/19. Делу присвоен номер N А56-106378/2019.

Определением от 23.12.2019 суд объединил в одно производство дела N А56-95502/2019 и N А56-106378/2019 с присвоением объединенному делу номера А56-95502/2019.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено общество с ограниченной ответственностью "Энергосистемы" (далее - Общество, ООО "Энергосистемы").

Решением суда от 12.03.2020 в удовлетворении заявленных ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" требований отказано.

На решение суда от 12.03.2020 поданы апелляционные жалобы ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК".

В апелляционной жалобе ПАО "ТГК-1" просит решение суда от 12.03.2020 отменить, ссылаясь на неполное выяснение судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела, неправильное применение норм материального права и несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела. Податель жалобы полагает, что Заказчиком и Организатором торгов не было допущено нарушения требований [частей 5 и 7 статьи 3.2](#) Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ). Податель жалобы также ссылается на то, что в пункте 31 извещения N 31907841686 указано, что конкурентный отбор не является торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений и запросом котировок) или публичным конкурсом в соответствии со [статьями 447 - 449](#) и [статьями 1057 - 1061](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, и не накладывает на Организатора и Заказчика обязательств, установленных указанными статьями Гражданского кодекса Российской Федерации. В рассматриваемом случае решение об отказе от заключения договора с победителем конкурентного отбора принято на основании пункта 1.16.4.1 Документации и пункта 14.5.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО "ТГК-1" (далее - Положение о закупках), который содержит перечень оснований, по которым заказчик вправе отказаться от заключения договора по результатам конкурентного отбора. Также податель жалобы полагает ошибочным вывод суда первой инстанции о том, что [статьи 447, 448](#) ГК РФ, [статья 3.2](#) Закона N 223-ФЗ содержат императивные требования об обязательном заключении договора с участником закупки.

В апелляционной жалобе ООО "ППТК" также просит отменить решение суда от 12.03.2020 по настоящему делу, ссылаясь на неполное выяснение судом обстоятельств, имеющих значение для дела, несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела, и принять по делу новый судебный акт о признании недействительными [решения](#) и [предписания](#) Санкт-Петербургского УФАС от 07.08.2019 по жалобе N T02-495/19. Податель жалобы полагает, что в действиях Организатора торгов не имеется нарушений [части 7 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ, поскольку в данном случае Организатор торгов опубликовал уведомление об отказе от заключения договора на основании пункта 1.16.4.1 Документации, однако не совершал действий по отмене определения поставщика, который определен составлением итогового протокола от 10.07.2019 N 17/ТГК/КО.

На основании распоряжения председателя Тринадцатого арбитражного апелляционного суда Изотовой С.В. от 18.08.2020 в соответствии со [статьей 18](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) произведена замена судей Протас Н.И., Фуркало О.В. в связи с нахождением в очередном отпуске на судей Семенову А.Б., Зотееву Л.В.; рассмотрение апелляционных жалоб начато с начала.

В судебном заседании 18.08.2020 представитель ПАО "ТГК-1" поддержал доводы своей апелляционной жалобы.

Остальные лица, участвующие в деле, извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения апелляционной жалобы с учетом положений [части 1 статьи 121](#) АПК РФ и [пункта 16](#) Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26.12.2017 N 57 "О некоторых вопросах применения законодательства, регулирующего использование документов в электронном виде в деятельности судов общей юрисдикции и арбитражных судов", в судебное заседание своих представителей не направили, что в силу [статей 156](#) и [266](#) АПК РФ не препятствует рассмотрению апелляционной жалобы.

В судебном заседании 18.08.2020 был объявлен перерыв до 24.08.2020 15 час. 15 мин., после перерыва судебное заседание продолжено с участием представителей ПАО "ТГК-1" и ООО "Энергосистемы"

Законность и обоснованность решения суда проверены в апелляционном порядке.

Как установлено судом первой инстанции и следует из материалов дела, 30.04.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет ООО "ППТК" (Организатором торгов) опубликовано извещение N 31907841686 о проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на модернизацию оборудования АИИС КУЭ (Автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учета электроэнергии (автоматизированная система коммерческого учета электроэнергии)) объектов (D19P200561) (далее - Закупка), включая документацию о закупке N 892/КО (далее - Документация). Закупка проводилась в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО "ТГК-1" версия 15 от 22.01.2019 (далее - Положение о закупках) на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

ООО "ППТК" на основании пункта 1.2.40 Положения о закупках является

специализированной компанией в области организации закупочных процедур, осуществляющей организацию и проведение процедур конкурентных закупок для нужд ПАО "ТГК-1".

В соответствии с протоколом N 17/ТГК/КО от 10.07.2019 к участию в Закупке допущено три заявки, в соответствии с пунктом 2.7.3 раздела 2.7 Документации лучшей признана заявка ООО "Энергосистемы".

17.07.2019 Организатором торгов в Единой информационной системе было опубликовано уведомление об отказе от заключения договора с победителем конкурентного отбора N 892/КО на основании пункта 1.16.4.1 Документации.

ООО "Энергосистемы" обратилось в Санкт-Петербургское УФАС с жалобой на действия Организатора торгов по отказу от заключения договора с лицом, чья заявка была признана лучшей.

Рассмотрев жалобу ООО "Энергосистемы" в соответствии со [статьей 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон N 135-ФЗ), Санкт-Петербургское УФАС вынесло [решение](#) от 07.08.2019 по жалобе N T02-495/19, которым жалоба ООО "Энергосистемы" признана обоснованной, в действиях Организатора торгов признаны нарушения [пункта 2 части 1 статьи 3, части 7 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований нормы [части 7 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ, допущенное путем неправомерного принятия решения об отказе от заключения договора с победителем Закупки ООО "Энергосистемы", принятого согласно уведомлению об отказе от заключения договора с победителем конкурентного отбора N 892/КО.

На основании указанного [решения](#) Санкт-Петербургским УФАС выдано [предписание](#) от 07.08.2020, которым Организатору торгов и его закупочной комиссии предписано совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на модернизацию оборудования АИИС КУЭ объектов (D19P200561) (извещение N 31907841686), путем отмены уведомления об отказе от заключения договора с победителем конкурентного отбора N 892/КО на определение лучших условий выполнения работ по модернизации оборудования АИИС КУЭ объектов для нужд филиала "Кольский" ПАО "ТГК-1" и завершения процедуры закупки с учетом резолютивной части [решения](#) Санкт-Петербургского УФАС от 07.08.2019 N T02-495/19 в строгом соответствии с нормами [Закона](#) N 223-ФЗ.

ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" оспорили указанные [решение](#) и [предписание](#) в арбитражном суде.

Исследовав материалы дела, оценив доводы апелляционных жалоб, проверив правильность применения судом первой инстанции норм материального и процессуального права, суд апелляционной инстанции не усматривает оснований для удовлетворения апелляционных жалоб ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" и отмены решения суда первой инстанции от 12.03.2020.

Отказывая в удовлетворении заявленных ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" требований, суд первой инстанции правомерно исходил из следующего.

В соответствии с [частью 1 статьи 1](#) Закона N 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального [закона](#) являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2 настоящей статьи](#) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

ПАО "ТГК-1" относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется [Законом N 223-ФЗ](#).

В соответствии с [частью 1 статьи 2](#) Закона N 223-ФЗ 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.

Согласно [части 1 статьи 3](#) Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу [части 2 статьи 2](#) Закона N 229-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с [частью 9 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе [частью 10 статьи 4](#) настоящего Федерального закона

Как следует из материалов дела, 30.04.2019 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет ООО "ППТК" (Организатором торгов) опубликовано извещение N 31907841686 о проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на модернизацию оборудования автоматизированной информационно-измерительной системы коммерческого учета электроэнергии (автоматизированная система коммерческого учета электроэнергии) (АИИС КУЭ) объектов (D19P200561), включая документацию о закупке N 892/КО. Данная закупка проводилась в соответствии с [Законом N 223-ФЗ](#), Положением о закупках

и Документацией.

В соответствии с пунктом 14.2.4 Положения о закупках в пункте 1.1.3 Документации указано, что конкурентный отбор - способ конкурентной закупки, не являющийся торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений и запросом котировок) в соответствии со [статьями 447 - 449](#) Гражданского кодекса Российской Федерации или публичным конкурсом в соответствии со [статьями 1057 - 1061](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, правила проведения которой регламентируются Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО "ТГК-1", по результатам осуществления которой определяется победитель, наиболее полно соответствующий требованиям Документации о конкурентной закупке и подавший заявку, признанную наилучшей по итогам оценки и сопоставления Заявок. Аналогичные положения содержатся также в пункте 31 извещения N 31907841686

Согласно пункту 2.7.1 Документации оценка Заявок осуществляется с использованием указанных в данном пункте критериев в соответствии с методикой оценки Заявок на участие в конкурентных закупках (Раздел 9 Документации).

В соответствии с пунктом 2.7.3 Документации лучшей Заявкой признается предложение Участника набравшего максимальное количество баллов и которой присвоен первый порядковый номер.

Согласно пункту 3.1.3 Документации по результатам Конкурентного отбора Комиссия признает победителем Участника, чья Заявка на участие в Конкурентном отборе набрала наибольшее по сравнению с другими Заявками количество баллов по результатам оценки и сопоставления Заявок. Комиссия вправе по результатам Конкурентного отбора определить нескольких поставщиков (подрядчиков, исполнителей), если это предусмотрено Документацией и/или указано в Извещении.

Пунктом 3.1.6 Документации предусмотрено, что Комиссия вправе рекомендовать Организатору (Заказчику) завершить процедуру Конкурентного отбора без заключения договора в случаях, перечисленных в пункте 1.16 Документации.

Пунктами 1.16.4, 1.16.4.1 Документации предусмотрено, что исходя из принципа эффективного расходования денежных средств Заказчик (Организатор) может завершить процедуру Конкурентного отбора полностью или в части отдельных лотов без заключения договора в том числе при возникновении (выявлении) обстоятельств, препятствующих заключению договора, в том числе в случае изменения (отсутствия) финансирования, изменения (необходимости изменения) технических решений, исходя из которых планировалось осуществление Конкурентного отбора, в случае выявления необходимости внесения изменений в план закупки Заказчика. Данные положения Документации аналогичны пунктам 14.5.3, 14.5.3.1 Положения о закупках.

Как следует из материалов дела, в соответствии с протоколом N 17/ТГК/КО от 10.07.2019 заседания Комиссии по подведению итогов открытых конкурентных отборов в электронной форме на определение лучших условий поставки МТР, выполнения работ, оказания услуг для нужд филиалов ПАО "ТГК-1" (в части подведения итогов открытого конкурентного отбора в электронной форме N 892/КО) к участию в Закупке допущены 3 заявки.

В соответствии с пунктом 4 протокола N 17/ТГК/КО от 10.07.2019 принято следующее решение: "в соответствии с пунктом 2.7.3 раздела 2.7 "Оценка Заявок на участие в Конкурентном отборе" Документации о конкурентном отборе в электронной форме N 892/КО определить лучшей заявку ООО "Энергосистемы" (600028, г. Владимир, ул. Сурикова, д. 10А, пом. 10), которой присвоен первый порядковый номер, представленную на открытый конкурентный отбор в электронной форме N 892/КО на определение лучших условий выполнения работ по модернизации оборудования АИИС КУЭ объектов для нужд филиала "Кольский" ПАО "ТГК-1" на сумму 7 705 033,80 руб., (без учета НДС). Срок исполнения договора (в части выполнения работ) в соответствии со сроками, указанными в техническом задании, являющимся неотъемлемым приложением к документации о конкурентном отборе в электронной форме N 892/КО, в том числе проекта договора, являющегося неотъемлемым приложением к документации о конкурентном отборе в электронной форме N 892/КО".

Вместе с тем, 17.07.2019 Организатором торгов в Единой информационной системе опубликовано уведомление об отказе от заключения договора с победителем конкурентного отбора N 892/КО на определение лучших условий выполнения работ по модернизации оборудования АИИС КУЭ объектов для нужд филиала "Кольский" ПАО "ТГК-1" на основании пункта 1.16.4.1 Документации.

В обоснование заявленных требований ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" ссылаются на то, что в соответствии с пунктом 1.2.30 Положения о закупках, пункта 1.1.3 Документации конкурентный отбор - это способ конкурентной закупки, не являющийся торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений и запросом котировок) в соответствии со [статьями 447 - 449](#) ГК РФ, правила проведения которой регламентируются Положением о закупках. Право заказчика (организатора) завершить процедуру конкурентного отбора полностью или в части отдельных лотов без заключения договора регламентировано действующим Положением о закупках (пункты 14.5.3, 14.5.3.1) и Документацией (пункты 1.16.4, 1.16.4.1). Заявители также указали на то, что решение об отказе от заключения договора по результатам конкурентного отбора N 892/КО было принято Заказчиком на основании Протокола технического решения о целесообразности корректировки Технического задания закупки "Модернизация оборудования АИИС КУС объектов филиала "Кольский" ПАО "ТГК-1" согласованного главным инженером ПСДТУ и ИТ ПАО "ТГК-1" 03.06.2019 (письма от 14.06.2019 N 574-02/03, от 17.06.2019 N 127-01/51).

Указанные доводы правомерно отклонены судом первой инстанции ввиду следующего.

Согласно [части 1 статьи 8](#) ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В соответствии с [пунктом 4 статьи 447](#) ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

В соответствии с [частью 3 статьи 3](#) Закона N 223-ФЗ конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены [статьей 3.5](#) настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований [части 6.1](#) настоящей статьи.

Согласно [части 3.1](#) [статьи 3](#) Закона N 223-ФЗ конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям [части 3](#) настоящей статьи.

Исходя из приведенных нормативных положений, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению "аукцион" или "конкурс", вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

Исходя из пункта 1.2.30 Положения о закупках, конкурентный отбор является способом конкурентной закупки, по результатам осуществления которой определяется победитель, наиболее полно соответствующий требованиям документации о конкурентной закупке и подавший заявку, признанную наилучшей по итогам оценки и сопоставления заявок.

Проанализировав положения раздела 14 Положения о закупке, а также Документации (пункты 1.1.3, 1.4, разделы 2 и 3), апелляционная коллегия соглашается с выводом суда первой инстанции о том, что процедура "конкурентный отбор" удовлетворяет понятию "торги" в контексте гражданского и антимонопольного законодательства, а также отвечает всем признакам конкурентной закупки, установленным [частью 3](#) [статьи 3](#) Закона N 223-ФЗ, а потому возлагает на Заказчика и Организатора торгов обязанности, предусмотренные действующим гражданским законодательством ([статьи 447 - 449](#) ГК РФ) и [Законом](#) N 223-ФЗ. Иное наименование, присвоенное проводимой процедуре, не влечет отмены предусмотренных гражданским

законодательством последствий для ее сторон

С учетом изложенного суд первой инстанции правомерно отклонил довод заявителей о том, что конкурентный отбор не является торгами и его проведение не регулируется [статьями 447 - 449](#) ГК РФ.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения ([часть 2 статьи 2](#) Закона N 223-ФЗ).

В связи с этим, положение о закупках должно соответствовать в том числе требованиям [Закона N 223-ФЗ](#) и Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации.

В силу [части 5 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

По истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с [частью 5 настоящей статьи](#) и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством ([часть 7 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ).

В силу [статьи 447](#) ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Как указано в [статье 448](#) ГК РФ, если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, уклонившееся от подписания протокола, обязано возместить причиненные этим убытки в части, превышающей размер предоставленного обеспечения. Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, при уклонении организатора торгов от подписания протокола победитель торгов вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, вызванных уклонением от его заключения.

[Частью 15 статьи 3.2](#) Закона N 223-ФЗ регламентирует сроки заключения договора по результатам конкурентной процедуры (договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки).

Таким образом, как правомерно указал суд первой инстанции, у заказчика отсутствует право отказа от заключения договора по результатам торгов (конкурентной процедуры, проводимой в соответствии с требованиями [Закона N 223-ФЗ](#)), кроме случаев предусмотренных [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации и [Законом N 223-ФЗ](#).

Положениями законодательства, регулирующего спорные правоотношения, заказчиком не

предоставлено право устанавливать в утверждаемых ими положениях о закупках иные необходимые им случаи отказа от заключения договора.

В связи с этим, суд первой инстанции верно отметил, что положения Документации (пункты 16.4.4, 1.16.4.1) и Положения о закупках (пункты 14.5.3, 14.5.3.1) в части наделения Заказчика правом отказаться от заключения договора по результатам конкурентного отбора противоречат требованиям статей 1, 8, 10, 447, 448 ГК РФ, статей 3, 3.2 Закона N 223-ФЗ, в связи с чем не подлежат применению и не могут являться основанием для отказа от заключения договора.

Как обоснованно отметил суд первой инстанции, предусмотренный в Положении о закупках механизм, позволяющий Заказчику после определения победителя конкурентного отбора отказываться от заключения договора в случаях, не поименованных в Законе N 223-ФЗ (в связи с тем, что конкурентный отбор не является торгами), нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Заказчика, обладающего правом отказаться от заключения договора с победителем закупки. В то же время, для победителя закупки предусмотрена обязанность по заключению договора (в том числе в случае изменения финансирования), неисполнение которой влечет неблагоприятные последствия в виде направления сведений о нем для включения в реестр недобросовестных поставщиков (пункт 4.2.10 Документации).

В данном случае предусмотренная пунктом 1.6.4 Документации и пунктом 14.5.3 Положения о закупках возможность завершить процедуру конкурентного отбора без заключения договора фактически является отменой определения поставщика (исполнителя, подрядчика).

При этом, в рассматриваемом случае заявителями не доказано наличие предусмотренных частью 7 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ обстоятельств непреодолимой силы (то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств), являющихся основанием для отмены определения поставщика (исполнителя, подрядчика).

Ссылки Заказчика в обоснование отказа от заключения договора с победителем Закупки на необходимости корректировки технического задания закупки "Модернизация оборудования АИИС КУС объектов филиала "Кольский" ПАО "ТГК-1" в связи с изменением количества присоединений (точек учета), перечисленных в Техническом задании, что отражено в протоколе технического решения о целесообразности корректировки Технического задания закупки "Модернизация оборудования АИИС КУС объектов филиала "Кольский" ПАО "ТГК-1" согласованного главным инженером ПСДТУ и ИТ ПАО "ТГК-1" 03.06.2019 и письме от 14.06.2019 N 574-02/03, не относятся к обстоятельствам непреодолимой силы, которые не могли быть учтены при первоначальном объявлении проведения спорной Закупки и формировании Документации. В данном случае желание заказчика совместить технические работы по всем присоединениям (точкам учета) в рамках одного конкурентного отбора не свидетельствует о наличии обстоятельств непреодолимой силы.

Таким образом, Управление и суд первой инстанции пришли к обоснованному выводу о том, что решение об отказе от заключения договора с победителем Закупки ООО "Энергосистемы", принято с нарушением требований части 7 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ.

Учитывая изложенное, Санкт-Петербургское УФАС правомерно вынесло решение от

07.08.2019 по жалобе N T02-495/19, которым установило в действиях Организатора торгов нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, части 7 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ, а также выдало оспариваемое предписание 07.08.2020 о совершении действий, направленных на устранение нарушений, допущенных при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на модернизацию оборудования АИИС КУЭ объектов (D19P200561) (извещение N 31907841686).

При таких обстоятельствах суд первой инстанции правомерно отказал в удовлетворении заявленных ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" требований о признании недействительными решения и предписания Санкт-Петербургского УФАС от 07.08.2019 по жалобе N T02-495/19.

Судом первой инстанции правильно установлены все значимые для дела обстоятельства и дана им надлежащая правовая оценка, неправильного применения норм материального и процессуального права не допущено, в связи с чем оснований для удовлетворения апелляционных жалоб ПАО "ТГК-1" и ООО "ППТК" и отмены решения суда от 12.03.2020 не имеется.

В соответствии со статьей 110 АПК РФ расходы по государственной пошлине по апелляционной жалобе в размере 1500 руб. подлежат оставлению на ООО "ППТК".

Расходы по государственной пошлине по апелляционной жалобе в размере 1500 руб. подлежат оставлению на ПАО "ТГК-1".

Излишне уплаченная государственная пошлина по апелляционной жалобе в размере 1500 руб. (платежное поручение от 27.03.2020 N 14022) подлежит возврату ПАО "ТГК-1" из федерального бюджета на основании статьи 333.40 Налогового кодекса Российской Федерации.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 269, статьей 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Тринадцатый арбитражный апелляционный суд

постановил:

Решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 12 марта 2020 года по делу N А56-95502/2019 оставить без изменения, апелляционные жалобы общества с ограниченной ответственностью "Предприятие производственно-технологической комплектации" и публичного акционерного общества "Территориальная генерирующая компания N 1" - без удовлетворения.

Постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд Северо-Западного округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия.

Председательствующий
М.И.ДЕНИСЮК

Судьи
Л.В.ЗОТЕЕВА
А.Б.СЕМЕНОВА

