

Право претендента оспорить решение о победителе процедуры проекта закупки, финансируемого заказчиком (3/10/19)

В одной из [предыдущих статей](#) мы поясняли, почему заказчик публичной закупки не имеет права оспорить решение Бюро по надзору за закупками, и подчеркнули, что это право есть только у претендентов процедуры закупки. В то же время у этого постулата имеется исключение, поскольку есть случаи, когда претендент не может обращаться в административный суд с заявлением о решении закупочной комиссии, которым устанавливается победитель процедуры закупки.

Нормативное регулирование

Это исключение относится к случаям, когда процедуру закупки регулирует не закон «О публичной закупке» (ЗПЗ) или Закон о закупке государственных услуг, а правила КМ № 104 от 28 февраля 2017 года «Правила о процедуре закупки и порядке её применения в проектах, финансируемых заказчиком» (104-е правила).

104-е правила регулируют процедуру закупки, если заказчик выполнение договора финансирует *из своих средств или из инструментов политики ЕС, или из средств другой зарубежной финансовой помощи и средств национального софинансирования* (с исключениями, предусмотренными в статье 6 ЗПЗ). Пример такого софинансирования – выделенные средства Фонда сплочения,

Как указано в пункте 2 104-ых правил, они относятся к любому лицу (получателю финансирования), которое согласно решению учреждения фонда ЕС, посреднических инстанций другого зарубежного финансирования или по решению оператора, или по решению лица, который является заказчиком в понимании ЗПЗ (ответственная инстанция), получает финансирование для исполнения договора от инструмента политики ЕС или из других зарубежных средств финансовой помощи, а также из бюджета государственного или самоуправлений, за исключением финансирования, которое выделено как компенсация. Регулирование 104-ых правил не так детализировано, как регулирование ЗПЗ, и его цель – создать по возможности эластичную процедуру заключения договоров поставки, услуг и строительных работ.

Как указано в аннотации 104-ых правил, выбор в процедуре предоставления преимущества в эластичном заключении договоров и эффективного использования финансовых средств сделан, учитывая, что получатели финансирования, к которым относится проект правил, не являются учреждением государства или самоуправления, им полностью или частично принадлежащими обществами капитала и другими публичными лицами, а преимущественно коммерсанты, участники которых (акционеры) не являются ранее упомянутыми лицами и культуру деятельности которых характеризует обеспечение эффективности, а не всегда соблюдение открытой и равноправной процедуры, а также товарищества. Таким образом, в этом случае законодатель установил различный стандарт соблюдения открытости, равного отношения и других принципов, предусмотренных ЗПЗ, дав преимущество обязанности получателя финансирования обеспечить эффективное использование предоставленного финансирования.

Возможность обратиться в суд

Если процедура закупки в случае 104-ых правил отличается от процедуры, предусмотренной ЗПЗ, то к ней не относятся также предусмотренные законом правила оспаривания процедуры закупки и обжалование в порядке административного процесса. А именно, 104-ые правила не предусматривают через суд разрешать споры, которые возникнут в рамках закупок, сделанных получателем финансирования. В судебной практике попытки обжаловать результаты таких процедур закупки известны. В административном суде обращения о рассмотрении этого предмета принимать отказываются.

Другой механизм контроля

104-ые правила непосредственно не предусматривают механизма контроля процедуры закупки, но устанавливают, что ответственная институция оценивает обоснованность предложения, выбранного получателем финансирования (если договор не заключён), или договорной цены и соответствие рыночной цене товара, услуги и строительных работ. В аннотации к 104-ым правилам указано, что механизм контроля не включен в регулирование, поскольку в этом случае могут быть использованы средства, предусмотренные в других нормативных актах (например, в Законе о заявлениях). Таким образом, если поставщик посчитает, что получатель финансирования не назначил экономически самое выгодное предложение для заключения договора, поставщик имеет право информировать об этом ответственные институции, которым эту информацию надо учитывать, принимая решение об обоснованности предложения, выбранного получателем финансирования, или договорной цены.