

—

РЕШЕНИЕ № 023/7/3-4006/2023

**по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и
порядка заключения договоров**

15 августа 2023г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии:

____– заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

____ – специалист 1-го разряда отдела контроля органов власти;

____ – специалист 1-го разряда отдела контроля органов власти;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного представителя ____» (далее — Заявитель), при участии посредством системы видеоконференцсвязи представителей ____ (далее - Заявитель) ____ по доверенности от 27.01.2023г. № 77/46-н/77-2023-6-597, ____ по доверенности от 10.08.2023г. № 2/УМТС-50, ____ по доверенности от 29.06.2023г. № 2/ФЭО-49 (далее — Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по изготовлению информативных сюжетов,

материалов и видеофильмов в целях трансляции медиа-материалов о деятельности ООО «Туапсинский балкерный терминал» (извещение № 32312629597 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Заказчика при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по изготовлению информативных сюжетов, материалов и видеофильмов в целях трансляции медиа-материалов для деятельности ООО «Туапсинский балкерный терминал» (извещение № 32312629597 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 15.08.2023г. в 10:30 (МСК).

Заявитель считает, что Заказчиком неправомерно установлена обязанность о согласовании субподрядных организаций, которые могут быть привлечены для выполнения работ по предмету закупки.

Заказчик возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/7/3-4006/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

31.07.2023г. Заказчиком размещено на сайте www.zakupki.gov.ru извещение № 32312629597 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по изготовлению информационных сюжетов, материалов и видеофильмов в целях трансляции медиа-материалов о деятельности ООО «Туапсинский балкерный терминал».

Дата начала срока подачи заявок: 31.07.2023г.

Дата и время окончания подач заявок: 11.08.2023г. 12:00 (МСК).

Дата подведения итогов: 25.08.2023г.

Начальная максимальная цена - 899 333,33 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011г. № 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.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, 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 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о

конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 2.4 Проекта договора, Исполнитель имеет право по согласованию с Заказчиком привлекать для исполнения настоящего договора третьих лиц, при этом Исполнитель несет ответственность перед Заказчиком за действия привлеченных третьих лиц, как за свои собственные.

В соответствии с пояснениями Заказчика, условие Договора о

получении согласия Заказчика привлекать для оказания услуг соисполнителей не нарушает право исполнителя на свободу правоотношений с третьими лицами, то есть принцип свободы договора. Исполнитель вправе самостоятельно определять необходимость задействованных лиц, которые могут способствовать ему в получении наилучшего результата. Таким образом, проектом Договора предусмотрена возможность привлечения подрядчиком субподрядчиков.

Необходимость установления условия о согласовании субподрядчика обусловлена тем, что Заказчик является оператором морского терминала и осуществляет свою деятельность в зоне таможенного и пограничного контроля. При согласовании субподрядчика заказчик будет оценивать, отсутствует ли сведения о нем в реестре иностранных агентов, и будет ли обеспечена конфиденциальность в отношении информации о деятельности Заказчика.

Между тем исходя из положений пункта 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), если из закона или договора не вытекает обязанность подрядчика выполнить обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу собственными силами, подрядчик вправе привлекать к исполнению своих обязательств другое лицо (субподрядчика).

В силу принципа свободы договора, закрепленного в гражданском законодательстве, стороны свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора. Исходя из положений пункта 1 статьи 706 ГК РФ, в договоре возможно прямо предусмотреть как условия привлечения субподрядчиков, так и необходимость исполнить обязательства лично исполнителем.

Учитывая специфику предмета Договора, в рамках оказания услуг исполнитель может столкнуться с необходимостью задействования труда физических лиц, к которым Заказчик не предъявляет специальных требований, в отличие, например, от тех лиц, которые являются непосредственными исполнителями договора и к которым такие требования предъявляются. Исполнение договора связано с получением результата за счет использования технического, творческого, интеллектуального труда. Исполнитель вправе самостоятельно определять необходимость задействованных лиц, которые могут способствовать ему в получении наилучшего результата. Наличие же требований об обязательном согласовании с заказчиком привлечения работников третьих лиц, учитывая, что закупочная документация не содержит критерии и порядок оценки в части установленного требования, налагает на исполнителя чрезмерные, необоснованные

ограничения и нарушает его права.

Кроме того, в Договоре отсутствует информация об основаниях отказа в согласовании субподрядчика. В этой связи участники поставлены в зависимость от усмотрения организатора закупки при решении вопроса о возможности привлечения субподрядчика.

При этом, отсутствие в Закупочной документации порядка согласования субподрядчика не соответствует принципам равноправия, справедливости, установленным в пункте 2 статьи 3 Закона о закупках.

Принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции к участникам закупки отнесены к основным принципам закупочной деятельности. Наличие рассматриваемого требования в проекте договора упомянутым принципам не соответствует.

В соответствии с Законом о закупках заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Требования к субподрядным организациям устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно.

На основании вышеизложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу, что действия заказчика выразившиеся в установлении в закупочной документации (в проекте договора) ограничения на привлечение субподрядчиков/соисполнителей без предварительного письменного согласия заказчика противоречащими пунктом 2 части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, Заказчиком не дан ответ на запрос Заявителя в установленные законом сроки.

Исходя из материалов, Заявителем 02.08.2023г. подан запрос на разъяснение положений документации. Ответ на запрос размещен в ЕИС 14.08.2023.

В соответствии со статьей 3.2 Законом о закупках Любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять

такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу обоснованности довода заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ____ на действия Заказчика - ____ при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на заключение договора на оказание услуг по изготовлению информационных сюжетов, материалов и видеофильмов в целях трансляции медиа-материалов о деятельности ООО «Туапсинский балкерный терминал» (извещение № 32312629597 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.
2. Выдать Заказчику — ____ предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов.
3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия возбуждения дел об административных правонарушениях.

Председатель комиссии ____

Члены Комиссии: ____

2023-25433