РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Снабженец-2»

06.04.2022г.
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России ..., начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов Самарского УФАС России ..., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов ... (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Снабженец - 2» (далее - Заявитель) на действия Государственного автономного учреждения Самарской области «Центр инновационного развития и кластерных инициатив» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по созданию презентационно-имиджевого ролика с элементами мультимедиа в интересах 6 резидентов технопарка в сфере высоких технологий «Жигулевская долина» (извещение № 32211224846, https://zakupki.gov.ru/) (далее – Конкурс),

в присутствии представителя Заказчика - ... (доверенность №38 от 04.04.2022г.), Заявитель участия в видеоконференцсвязи не принял, надлежащим образом извещен, ходатайств не заявлял,

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

30.03.2022г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Снабженец -2» на действия Государственного автономного учреждения Самарской области «Центр инновационного развития и кластерных инициатив» при проведении Конкурса.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном

статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, проект договора содержит ограничивающие конкуренцию условия.

Заказчиком предоставлены документы, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 01.04.2022 г. № 2646/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 (далее – Положение о закупке).

В силу части 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.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке товаров, работ, услуг государственного автономного учреждения Самарской области "Центр инновационного развития и кластерных инициатив" в ЕИС 21.10.2021г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

15.03.2022г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» http://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 32211224846 о проведении Конкурса. Актуальная документация по Конкурсу (далее – Документация о закупке) размещена в

ЕИС: 15.03.2022г.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в ЕИС, в том числе, размещается проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Разделом 5 Проекта Договора установлены права и обязанности сторон.

Согласно пункту 5.2.3. Исполнитель имеет право: «По письменному согласованию с Заказчиком привлекать за свой счет для исполнения обязательств по настоящему Договору третьих физических и/или юридических лиц. Ответственность перед Заказчиком за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств привлекаемых третьих лиц по Договору несет Исполнитель в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

В случае привлечения третьих лиц, Исполнитель обязан предоставить Заказчику по запросу копии договоров, регулирующих отношения Исполнителя и привлеченных третьих лиц - в течение ***3 (трех) календарных дней*** с даты заключения договора с третьими лицами, а также документы, подтверждающие оплату по такому договору – в течение ***3 (трех) календарных дней*** с даты оплаты.

Правила настоящего пункта применяются для всех третьих лиц, привлекаемых к выполнению Работ, указанных в настоящем Договоре».

По мнению Заявителя, указанное требование об обязанности исполнителя согласовывать с Заказчиком привлечение третьих лиц к исполнению договора, заключаемого по результатам Конкурса, необоснованно ограничивает конкуренцию.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что спорное условие проекта договора нарушает право исполнителя на свободу правоотношений с третьими лицами, то есть принцип свободы договора, установленный статьей 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Исполнитель вправе самостоятельно определять необходимость задействования лиц, которые могут способствовать ему в получении наилучшего результата, наличие же требования об обязательном согласовании с заказчиком привлечения третьих лиц налагает на

исполнителя чрезмерные, необоснованные ограничения и нарушает его права.

В соответствии с Законом о закупках заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Требования к третьим лицам устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно. В этой связи наличие спорного требования может привести к различного рода злоупотреблениям, так как участники поставлены в неизвестность от последующего немотивированного усмотрения заказчика, поскольку критерии его согласия на привлечение субподрядчиков (третьих лиц) в документации не раскрыты.

Кроме того, ограничение привлечения к исполнению обязательств по договору третьих лиц является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и ограничивает количество участников.

Таким образом, наличие рассматриваемого требования в проекте договора не соответствует принципам закупочной деятельности, установленным Законам о закупках.

При указанных обстоятельствах, в действиях Заказчика установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая установленные в ходе рассмотрения жалобы нарушения, Комиссией Самарского УФАС России принято решение о выдаче предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Снабженец-2» обоснованной.
2. Признать в действиях Государственного автономного учреждения Самарской области

«Центр инновационного развития и кластерных инициатив» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Выдать в соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции

Государственному автономному учреждению Самарской области «Центр инновационного развития и кластерных инициатив» предписание об

устранении нарушений порядка проведения торгов.