

Заместителю директора

Закрытого акционерного общества

«Ивановское региональное агентство конкурсов и аукционов»

...

...

Определение

о возбуждении дела

об административном правонарушении № 076/04/7.30-971/2023

и проведении административного расследования

«18» августа 2023 г. г. Ярославль

Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела №076/06/106-330/2023 по жалобе индивидуального предпринимателя ... на действия заказчика, Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Ярославской области при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг на предоставление неисключительного права на использование антивирусного программного обеспечения (извещение № 0171100001523000012), указывающие на наличие события административного правонарушения, признал их достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

установил:

Заказчиком в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 14.03.2023 размещено извещение № 0171100001523000012 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг на предоставление неисключительного права на использование антивирусного программного обеспечения.

Начальная (максимальная) цена контрактов составила 327 617,18 рублей.

В извещении № 0171100001523000012 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг на предоставление неисключительного права на использование антивирусного программного обеспечения дата и время окончания срока подачи заявок определена следующим образом — 21.03.2023 08:00.

При осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов

заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию: требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования) (пункт 12 части 1 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В силу подпункта н) пункта 1 части 1 статьи 43 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

Частью 3 статьи 43 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что требовать от участника закупки представления иных информации и документов, за исключением предусмотренных частями 1 и 2 настоящей статьи, не допускается.

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки...;

В пункте 20 Извещения (Требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе) исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям - предъявляемые участникам электронного запроса котировок требования в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки: наличие действующего лицензионного соглашения (договора), выданного в порядке, установленном частью 4 Гражданского Кодекса РФ, или копии этих документов.

В подпункте 3 пункта 36 Извещения Заказчиком установлено, что для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке в соответствии с Законом о

контрактной системе, должна содержать:

1.4) документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки: действующее лицензионное соглашение (договор), выданное в порядке, установленном частью 4 Гражданского Кодекса РФ, или копии этих документов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1225 ГК РФ предмет закупки, в частности программное обеспечение, является результатом интеллектуальной деятельности, которому предоставляется правовая охрана.

Согласно пункту 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель), могут по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Другие лица не могут использовать результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя.

Пунктом 1 статьи 1235 ГК РФ установлено, что по лицензионному договору правообладатель может передать другому лицу (лицензиату) право использовать результат интеллектуальной деятельности в предусмотренных таким договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

В пункте 42 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" указано, что в соответствии с пунктом 1 статьи 1238 ГК РФ при письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор).

Согласие на заключение сублицензионного договора, в том числе, с конкретным сублицензиатом, может быть дано как в самом лицензионном договоре, так и в отдельном документе. При этом лицензиар вправе ограничить свое согласие возможностью заключения сублицензионных договоров о предоставлении только отдельных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации из числа тех, которые были предоставлены лицензиату.

Согласие может быть отозвано лицензиаром до заключения сублицензионного договора с возмещением убытков, вызванных таким отзывом.

Иными словами, законодательством установлено императивное требование о наличии соответствующего согласия правообладателя на использование результата интеллектуальной деятельности лицензиатом (участниками закупки) и сублицензиатами (заказчиками).

Установленное заказчиком требования представлять в составе заявки, для подтверждения соответствия участника закупки требованиям в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, исключительно действующее лицензионное соглашение (договор), выданное в порядке, установленном частью 4 Гражданского Кодекса РФ, или копии этих документов, не имеет под собой разумного обоснования и приводит к ограничению числа потенциальных участников закупки (исключается возможность участия в закупке потенциальных участников, предоставляющих сублицензионный договор, лицензию, партнерское соглашение, сертификат, авторизационное письмо, выписку из договора с правообладателем, иные документы, подтверждающие передачу неисключительных прав).

Таким образом, заказчик, установив в извещении требование только о наличии у участника закупки действующего лицензионного соглашения (договора), выданного в порядке, установленном частью 4 Гражданского Кодекса РФ, или копии этих документов, допустил нарушение пункта 12 части 1 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Данные действия заказчика содержат в себе признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Размещение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, специализированной организацией в единой информационной системе в сфере закупок или направлении оператору электронной площадки информации и документов, подлежащих размещению, направлению, с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, либо нарушение указанными лицами порядка предоставления конкурсной документации или документации об аукционе, порядка разъяснения положений такой документации, порядка приема заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 1.3 и 1.7 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - пятидесяти тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении должностного лица — Заместителя директора Закрытого акционерного общества «Ивановское региональное агентство конкурсов и аукционов» ..., дело по признакам административного правонарушения, *предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ*, выразившегося в размещении в единой информационной системе извещения № 0171100001523000012 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг на предоставление неисключительного права на использование антивирусного программного обеспечения, с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, *вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.*

4. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ... надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в Ярославское УФАС России следующие сведения (копии документов, заверенных надлежащим образом):

- приказ о назначении на должность;

- трудовой договор;

- должностную инструкцию;

- справку о доходах по форме 2-НДФЛ за 2022, 2023 гг.;
- паспортные данные (дата, место рождения, серия и номер паспорта, когда и кем выдан, адрес регистрации по месту жительства);
- ИНН;
- справку о составе семьи;
- письменные пояснения по сути вменяемого правонарушения.

Документы должны быть заверены подписью и печатью организации.

При невозможности представления указанных сведений организация обязана в трехдневный срок уведомить об этом в письменной форме должностное лицо, вынесшее определение.

5. ... надлежит явиться **«24» августа 2023 года в 14 ч 00 мин** в Ярославское УФАС России по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46, каб. 312 для дачи объяснений, составления и подписания протокола об административном правонарушении.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола об административном правонарушении.

Ведущий специалист-эксперт

отдела контроля закупок ...

8 (4852) 72-58-29