

РЕШЕНИЕ № 375-15/гз

о признании жалобы обоснованной

5 ноября 2015 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по контролю в сфере закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

1. <_____> - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
2. <_____> - старший государственный инспектор, член Комиссии;
3. <_____> - специалист эксперт, член Комиссии;

рассмотрев жалобу ИП Твердохлеба Д.А. на действия заказчика - ГКУСО "МФЦ" при проведении электронного аукциона № 0860200000315000091 "Оказание услуг по внедрению автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг - АИС "Одно окно",

в присутствии:

- <_____> - представителя Заказчика – ГКУСО "МФЦ" (Доверенность № 102 от 03.11.2015 года);
- <_____> - представителя Заказчика – ГКУСО "МФЦ" (Доверенность № 50 от 29.06.2015 года);
- <_____> - представителя Заказчика – ГКУСО "МФЦ" (Доверенность № б/н от 17.04.2015 года);
- <_____> - представителя Заказчика – ГКУСО "МФЦ" (Доверенность № 103 от 03.11.2015 года);

УСТАНОВИЛА:

28.10.2015 года в Саратовское УФАС России поступила жалоба ИП Твердохлеба Д.А. (далее – Заявитель, ИП) на действия Заказчика – ГКУСО "МФЦ" при проведении электронного аукциона № 0860200000315000091 "Оказание услуг по внедрению автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг - АИС "Одно окно" (далее – Аукцион).

Заявитель должным образом уведомлен о времени и месте рассмотрении жалобы, на рассмотрение не явился.

Из жалобы следует, что документация об Аукционе была составлена Заказчиком с нарушением требований законодательства о контрактной системе.

Изучив представленные сведения и документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы и проведя внеплановую проверку, Комиссия пришла к следующим выводам:

13.10.2015 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на сайте электронной площадки <http://www.info@roseltorg.ru> были размещены извещение о проведении Аукциона и Документация об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 500 000,00 рублей.

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в документации об аукционе в нарушении п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе неправомерно установлено требование к объекту закупки, а именно: п. 2.2 раздела 3 Технического задания "Заказчик обладает дистрибутивом АИС «Одно окно» (Свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ № 2013616604) и эксплуатационной документацией по использованию АИС «Одно окно»" и п. 2.3. раздела 3 Техническое задание "Неисключительные права на систему АИС «Одно окно» переданы ГКУСО «МФЦ» по Государственному контракту № 109 от 22.09.2015".

Представители Заказчика не согласились с доводами жалобы и пояснили, что при утверждении документации об Аукционе Заказчик руководствовался положениями Закона о контрактной системе, ГК РФ, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Как следует из пояснений Заказчика, программный продукт приобретен Заказчиком по государственному контракту, заключенному в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе за счет средств областного бюджета в пределах имеющихся лимитов бюджетных обязательств (Государственный контракт (лицензионный договор) от 22.09.2015 № 109). Для внедрения данного программного обеспечения Заказчиком объявлен Аукцион № 0860200000315000091 "Оказание услуг по внедрению автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг - АИС "Одно окно".

В Инструкции по заполнению заявки документации об Аукционе установлено следующее: вторая часть заявки на участие в электронном аукционе, кроме того, должна содержать следующие сведения и документы: копии документов, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки:

- для участника, являющегося автором или иным правообладателем – копия свидетельства об официальной регистрации программы;

- для участника, которому такие права на программу переданы автором или иным правообладателем – копия действующего договора (свидетельства, сертификата, соглашения и т.д.) о передаче участнику прав на модификацию и иное использование программы, заключенного в письменной форме и устанавливающего объем, способы использования программы.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки в том числе, обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

В рассматриваемой ситуации в случае заключения и исполнения государственного контракта по результатам проведения Аукциона Заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку согласно разделу 1 Проекта государственного контракта предметом контракта является внедрение автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг – АИС "Одно окно", но не ее приобретение.

В соответствии с ч. 1 ст. 1225 ГК РФ программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) являются самостоятельными результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 1280 ГК РФ лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения осуществлять действия, необходимые для функционирования программы для ЭВМ или базы данных (в том числе в ходе использования в соответствии с их назначением), включая запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), внесение в программу для ЭВМ или базу данных изменений исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя, исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем.

Согласно Государственному контракту № 109 от 22.09.2015 (далее – Государственный контракт) года Заказчиком приобретено право использования программы АИС "Одно окно" на условиях простой (неисключительной) лицензии.

В соответствии с п. 2.1.1. Государственного контракта Заказчик получает неисключительное, бессрочное, ограниченное право на использование ПО следующими способами: установка, запуск и удаление ПО (его компонентов) на автоматизированных рабочих местах специалистов (сотрудников лицензиата (заказчика)), сотрудников ведомств-участников, участвующих в предоставлении государственных и муниципальных услуг на территории Саратовской области.

Пункт 2.1.4 Государственного контракта также предусматривает внедрение (адаптация) ПО встроенными в него средствами исключительно для собственных нужд.

Согласно п. 2.2.2 Государственного контракта предусматривает копирование ПО, "обратное" проектирование, вскрытие технологии, декомпиляцию и дизассемблирование, за исключением целей и случаев, прямо предусмотренных Государственным контрактом или законом.

В соответствии с п. 1 Технического задания документации об аукционе предметом закупки является внедрение автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг АИС «Одно окно» в деятельность многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг Саратовской области.

Пунктом 2.1.1. Технического задания документации об аукционе также предусмотрено, что исполнитель должен обеспечить возможность использования Системы в МФЦ и настроить решение для работы в сети МФЦ Саратовской области.

Таким образом, услуги, входящие в предмет закупки не выходят за пределы прав, предоставленных Заказчику, как по Государственному контракту, так и по Гражданскому кодексу РФ (ст. 1280 ГК РФ).

В связи с этим, требования к содержанию второй части заявки на участие в электронном аукционе о необходимости представления документов: для участника, являющегося автором или иным правообладателем – копия свидетельства об официальной регистрации программы; для участника, которому такие права на программу переданы автором или иным правообладателем – копия действующего договора (свидетельства, сертификата, соглашения и т.д.) о передаче участнику прав на модификацию и иное использование программы, заключенного в письменной форме и устанавливающего объем, способы использования программы, не соответствуют предмету закупки, что является нарушением п. 8 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Одновременно Комиссия обращает внимание на требование ст. 1545 ГК РФ, согласно которым в случае, если лицо приобретает единую технологию (в том числе программы для ЭВМ) за счет или с привлечением средств федерального бюджета или бюджета субъекта Российской Федерации, то он обязан осуществлять ее практическое применение (внедрение).

На рассмотрении жалобы представители Заказчика также пояснили, что файлы "Приложение № 3 к Техническому заданию (Процедуры для АИС МФЦ) (1).xlsx" и "Приложение № 3 к Техническому заданию (Процедуры для АИС МФЦ) контракта (1).xlsx" в свойствах документов которых указана "Деева Ольга Сергеевна" были заимствованы из технического задания программы, установленной в настоящее время.

Таким образом, довод жалобы о фактах переговоров с отдельным участником закупки не нашел своего подтверждения.

Учитывая вышеизложенное и на основании ч. 22 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Комиссия Саратовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Твердохлеба Д.А. на действия заказчика - ГКУСО "МФЦ" при проведении электронного аукциона № 0860200000315000091 "Оказание услуг по внедрению автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг - АИС "Одно окно" обоснованной в части неправомерного установления заказчиком требований к участникам закупки.

2. Признать в действиях Заказчика – ГКУСО "МФЦ" нарушение ч. 6 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".
3. Выдать заказчику - ГКУСО "МФЦ" предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель Комиссии:

(подпись) < _____ >

Члены
Комиссии:

(подпись) < _____ >

(подпись) < _____ >

ПРЕДПИСАНИЕ № 207

об устранении допущенных нарушений

05 ноября 2015 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

1. < _____ > - руководитель управления, председатель Комиссии;
2. < _____ > - старший государственный инспектор, член Комиссии;
3. < _____ > - специалист-эксперт, член Комиссии,

на основании своего решения от 02.11.2015 года № 375-15/гз, принятого по результатам рассмотрения жалобы ИП Твердохлеба Д.А. на действия заказчика - ГКУСО "МФЦ" при проведении электронного аукциона № 0860200000315000091 "Оказание услуг по внедрению автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг - АИС "Одно окно", в соответствии с ч. 22 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд",

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику и Единой комиссии - ГКУСО "МФЦ":

1.1. В срок до 20.11.2015 года отменить [Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 30.10.2015 №0860200000315000091-1;](#)

1.2. В срок до 20.11.2015 отменить [Протокол проведения электронного аукциона от 02.11.2015 №0860200000315000091-2;](#)

1.3. В срок до 20.11.2015 года внести изменения в Документацию об электронном аукционе № 0860200000315000091 "Оказание услуг по внедрению автоматизированной информационной системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг - АИС "Одно окно" в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

1.4. Продлить срок подачи заявок на участие в аукционе в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

1.5. В срок до 29.11.2015 года сообщить об исполнении настоящего предписания, представив в Саратовское УФАС России документы, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, за исключением органа, указанного в [части 7.1](#) статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев с даты его вынесения.

Председатель Комиссии:

(подпись) < _____ >

Члены
Комиссии:

(подпись) < _____ >

(подпись) < _____ >