

1. ООО «ДДОС-ГВАРД»

344000, г. Ростов-на-Дону,
пр. Буденновский, д. 62/2, эт. 8

2. Акционерное общество «Центральный научно-исследовательский институт экономики, информатики и систем управления» (АО «ЦНИИ ЭИСУ»)

123104, Москва, ул. Бронная М., д. 2/7, стр. 1

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая,
д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1391/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.06.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

в присутствии представителей:

ООО «ДДОС-ГВАРД»

АО «ЦНИИ ЭИСУ»

в отсутствие АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 02.06.2017 № ИШ/27312/17),

рассмотрев жалобу ООО «ДДОС-ГВАРД» (далее — Заявитель, Общество) на действия заказчика — АО «ЦНИИ ЭИСУ» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме без квалификационного отбора на передачу права использования программного обеспечения на условиях простой (неисключительной) лицензии: Kaspersky DDoS Prevention (Ultimate) Russian Edition (реестровый № 31705148731) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в следующем:

неправомерное указание в предмете Закупки товарного знака (Kaspersky DDoS Prevention (Ultimate) Russian Edition);

неправомерное отклонении заявки Общества от участия в Закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона 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 18.07.2011 №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.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Законом о закупках установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

На Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) Заказчиком размещена выписка из протокола № 17 заседания совета директоров АО «ЦНИИ ЭИСУ» от 22.07.2015 в соответствии с которой принято решение о присоединению к

Единому Положению о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее — Положение о закупках).

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 24.05.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Окончание срока подачи заявок — 30.05.2017.

В соответствии с протоколом № 37-ДПВ-2017/1 от 31.05.2017 заявка Заявителя отклонена от участия в Закупки со следующим обоснованием: приложение № 1 к заявке на участие (Коммерческое предложение) не соответствует требованиям к продукции, установленным в Приложении № 2 к документации о закупке. Заявка участника отклоняется на основании п. 4.12.9 (3) документации о закупке.

Согласно доводу Заявителя нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном указании в предмете Закупки товарного знака (Kaspersky DDoS Prevention (Ultimate) Russian Edition).

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 1.9 Проекта договора Закупочной документации, договор заключен в рамках исполнения государственного контракта от 02.05.2017 № 1717187148062592562194596 (идентификатор государственного контракта 1717187148062592562194596), заключенного между Министерством обороны Российской Федерации (Государственный заказчик) и АО «ЦНИИ ЭИСУ», в целях выполнения государственного оборонного заказа.

В соответствии с пунктом 10.3.6 Положения о закупках, в документации о закупке допускается указание товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения продукции или наименование производителя без дополнения таких указаний словами «или эквивалент», в том числе, в случаях, когда закупка продукции с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименований места происхождения товара или произведенной конкретным производителем предусмотрена договором с третьим лицом (приобретателем продукции заказчика) либо законодательством либо в случаях осуществления закупки по отбору лизингодателя, проводимой после проведения лизингополучателем, являющимся организацией Корпорации, закупки по отбору поставщика предмета лизинга.

На заседании Комиссии Заказчиком предоставлено заключение АО «ЦНИИ ЭИСУ» об определении наименования программного продукта, поставляемого в рамках исполнения государственного контракта от 02.05.2017 № 1717187148062592562194596 в соответствии с которым установлено, что единственным программным продуктом (по состоянию на 02.05.2017), соответствующим требованиям государственного контракта является программное обеспечение Kaspersky DDoS Prevention.

В соответствии с Приложением № 2 к Закупочной документации, объектом Закупки является лицензия на право использования программного средства защиты от распределенных атак, направленных на отказ в обслуживании Kaspersky DDoS Prevention (Ultimate) Russian Edition.

В соответствии с Положением о закупках Заказчиком в Приложении № 2

установлено требование о поставке товара конкретного товарного знака.

Таким образом, Комиссией не усматривается в действиях Заказчика нарушения законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами в части ограничения конкуренции среди участников Закупки.

Принимая во внимание указанные обстоятельства, в частности недоказанность указанных в жалобе доводов, Комиссией принято решение о признании жалобы в рассмотренной части необоснованной.

Кроме того, в соответствии с доводом Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в Закупке.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, исходя из своих потребностей Заказчик самостоятельно устанавливает требования к товару, работам, услугам, являющимся предметом конкурентной процедуры.

Как было указано ранее, в соответствии с Приложением № 2 к Закупочной документации, объектом Закупки является лицензия на право использования программного средства защиты от распределенных атак, направленных на отказ в обслуживании Kaspersky DDoS Prevention (Ultimate) Russian Edition.

Данным приложением установлены следующие дополнительные требования:

сведения о программном обеспечении должны быть включены в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных. Срок действия права – не менее 1 года с даты подписания акта приема передачи;

программное средство должно быть сертифицировано по требованиям безопасности информации в системе сертификации федерального органа исполнительной власти по 4 уровню контроля отсутствия недеklarированных возможностей согласно руководящему документу «Защита от несанкционированного доступа к информации. Часть 1. Программное обеспечение средств защиты информации. Классификация по уровню контроля отсутствия недеklarированных возможностей» (Гостехкомиссия России, 1999 г.) и должна иметь действующий сертификат соответствия на момент передачи услуг по предоставлению (передаче) прав;

в случае отсутствия действующего сертификата на момент проведения закупки необходимо приложить гарантийное письмо со сроком представления такого сертификата.

При рассмотрении жалобы Комиссией установлено, что в составе заявки Общество предлагает заключить договор на передачу прав использования программного обеспечения DdoS-Guard-Protection. Вместе с тем, требования Закупочной документации не предполагают поставку эквивалентного товара.

Кроме того, на заседании Комиссией в соответствии с письменными пояснениями Заказчика установлено, что сведения о программном обеспечении DDoS-Guard-Protection, предлагаемом в заявке Заявителем отсутствуют в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

Помимо изложенного, Заказчик также отмечает, что Заявителем в составе заявки не представлен сертификат соответствия по требованиям безопасности информации в системе сертификации федерального органа исполнительной власти по 4 уровню контроля отсутствия недеklarированных возможностей согласно руководящему документу «Защита от несанкционированного доступа к информации. Часть 1. Программное обеспечение средств защиты информации. Классификация по уровню контроля отсутствия недеklarированных возможностей» (Гостехкомиссия России, 1999 г.).

При этом, Заявителем не представлены доказательства обратного.

Согласно пункту 4.12.9 Закупочной документации, Закупочная комиссия отклоняет заявку участника процедуры закупки по следующим основаниям:

(1) непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных приложением № 3 к информационной карте (за исключением сведений, подтверждающих статус субъекта МСП – в случае отсутствия в п. 23 информационной карты установленных организатором особенностей участия субъектов МСП в проводимой закупке); нарушение требований подраздела 4.5 к содержанию и оформлению заявки (за исключением нарушения требований п. 4.5.8);

(2) несоответствие участника процедуры закупки, в том числе несоответствие лиц (одного или нескольких), выступающих на стороне одного участника процедуры закупки, требованиям, установленным в разделе 5 и пунктах 20–22 информационной карты;

(3) несоответствие предлагаемой продукции и условий исполнения договора

требованиям, установленным в разделах 7 – 8 и п. 14 информационной карты;

(4) несоблюдение требований, установленных в подразделе 4.6, п. 18 информационной карты и в форме подраздела 6.3, к описанию продукции, предлагаемой к поставке в составе заявки;

1.

5. несоответствие цены заявки требованиям п. 10 информационной карты, в том числе наличие предложения о цене договора (цене за единицу продукции), превышающей размер НМЦ;

1.

6. наличие в составе заявки недостоверных сведений.

Учитывая изложенное, Комиссией установлено, что у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание указанные обстоятельства, в частности недоказанность указанных в жалобе доводов, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя в рассмотренной части необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 05.06.2017 № ИЩ/27312/17.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.