РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9881/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

30.06.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ТСА-Сервис» (далее также – Заявитель) на действия ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (далее также – Заказчик), АО «ИНТЕР РАО — Электрогенерация» (далее также – Организатор закупки) при проведении открытых конкурентных переговоров в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации ПТК «Квинт» блока № 6 (монтажные, пуско-наладочные работы) «под ключ» для филиала «Костромская ГРЭС» АО «Интер РАО-Электрогенерация» (реестровый № 32008958402) (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, мотивированная несогласием с признанием заявки ООО «ТСА-Сервис» не отвечающей условиям закупки.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

На официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках).

Согласно протоколу оценки предложений от 27.05.2020 № 171900/ОКП-ППР Закупочной комиссией Заказчика заявка ООО «ТСА-Сервис» признана не

отвечающей условиям закупки, поскольку содержит существенные нарушения требований Закупочной документации: получено информационное письмо от АО «НИИТеплоприбор», о нарушении авторских прав при использовании программного обеспечения ПТК «Квинт» любыми лицами, без согласования с АО «НИИТеплоприбор». В этой связи участник не предоставил письмо-согласие от АО «НИИТеплоприбор», подтверждающее возможность осуществлять отпуск специализированного оборудования и ПО в соответствии с требованиями раздела 3.4. ТЗ.

Заявитель с указанной причиной отклонения заявки не согласился.

В соответствии с пунктом 3.4.14 технического задания ко всем участникам Закупки устанавливалось требование о наличии специализированного оборудования ПТК «Квинт». В качестве подтверждения участники Закупки должны должно иметь:

- Свидетельство о государственной регистрации продукции в Российской Федерации или государствах Таможенного союза, согласно Единому перечню Таможенного союза на контроллеры Р-380, Р-390, Р-310М; Технические условия или другие документы на условия изготовления и обслуживания контроллеров Р-380, Р-390, Р-310М.

- Свидетельство о внесении ПТК Квинт в реестр СИ.

- Патент, свидетельства, паспорта, формуляры, РЭ, методику поверки.

Если участник не является производителем оборудования (специализированное оборудование и ПО ПТК «Квинт»), то в состав заявки должны быть приложены письма от организации разработчика (правообладателя), подтверждающие возможность осуществлять отпуск специализированного оборудования и ПО через данного участника.

Представитель Заказчика пояснил, что из сформированного требования технического задания следует необходимое подтверждение наличия не только специализированного оборудования, но и программного обеспечения ПТК «Квинт», при помощи которого специализированное оборудование будет должным образом функционировать. Без наличия прав у участника Закупки на использование специализированного оборудования ПТК «Квинт» Заказчик рискует заключить договор по итогам Закупки с недобросовестной организацией, что непременно отразится на финансовых затратах Заказчика и, как следствие, невыполнение выбранной организацией условий договора.

Также из позиции представителя Заказчика следует, что при рассмотрении заявки Заявителя было установлено, что среди представленных Заявителем документов на участие в Закупке отсутствует какие-либо документы, подтверждающие наличие программного обеспечения ПТК «Квинт».

Представитель Заказчика также отметил, что представленные в составе заявки документы о наличии специализированного оборудования ПТК «Квинт» у Заявителя были подвергнуты сомнению на основании письма АО «НИИ Теплоприбор» №11-01-ВП/219 от 20.03.2020 (далее – Обращение) – единственного производителя специализированного оборудования и программного обеспечения ПТК «Квинт».

В обращении правообладателя содержится следующее:

«В рамках данной закупки подлежит поставке оборудование ПТК «Квинт», изготовляемое и поставляемое исключительно АО «НИИТеплоприбор». Конструкторская документация, программное обеспечение, устанавливаемое на оборудование, защищены: патентом на полезную модель, свидетельством о государственной регистрации программы, свидетельством на товарный знак и знак обслуживания «Квинт», свидетельством об утверждении типа средств измерений.

Учитывая указанное обращение правообладателя, а также отсутствие каких-либо документов в составе заявки, подтверждающих наличие у Заявителя программного обеспечения ПТК «Квинт», был сделан вывод о возможном нарушении Заявителем авторских прав при использовании программного обеспечения ПТК «Квинт» без согласования правообладателя – АО «НИИТеплоприбор».

Вместе с тем Комиссия установила, что Заявитель в составе своей заявки представил комплект документов согласно п. 3.4.14 ТЗ, а именно:

-сертификат соответствия таможенного союза ТС № RUC-RU.АЖ17.В.00091/19;

-сертификат Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии об утверждении типа средств измерения RU.C.34.004.A № 58686;

-патент на полезную модель «Многоцелевой полевой контроллер» № 2016123165/08 (036288) от 10.06.2016;

-договоры передачи прав с ООО «КВИНТсистема», подтверждающие, что ООО «ТСА-Сервис» является самостоятельным и независимым производителем специализированного оборудования и ПО ПТК «Квинт»;

-документы, подтверждающие, что ООО «КВИНТсистема» до 2012 года являлось производителем специализированного оборудования и ПО ПТК «Квинт», а именно:

1.

    1. Исх. № 16-06-01-ЮЦ/1493 от 02.09.2020 АО «НИИТеплоприбор» в ООО «ЦНИИКА» с целью получения разрешения на использование ПТК «Квинт» на особо опасных объектах.

    2. Исх. № 98 от 03.10.05 ООО НПП «КОМПАС-ЭТАЛОН» (регистратор в области технического регулирования, стандартизации, метрологии, аккредитации, каталогизации продукции) о регистрации ООО «КВИНТсистема» в качестве разработчика конструкторской документации на ПТК «Квинт» с присвоением 4-х значного для обозначения конструкторской документации.

    3. Разрешение Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на изготовление ПТК «Квинт».

    4. Сертификат Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии об утверждении типа средств измерения RU.C34.004.A.№24282.

Кроме того, Заявитель пояснил, что участник не обязан предоставлять письмо-согласие только от АО «НИИТеплоприбор», поскольку АО «НИИТеплоприбор» не является единственным разработчиком (правообладателем) ПТК «Квинт» на момент подачи заявки.

При этом свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ не является правоустанавливающим документом, а всего лишь одним из доказательств принадлежности прав конкретному лицу. При этом отсутствие регистрации программы для ЭВМ у конкретного лица не может исключить наличие у него правоустанавливающих документов на программу ЭВМ. В соответствии с п. 4 ст. 1259 ГК РФ для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст. 1262 ГК РФ. В соответствии с п. 1 ст. 1262 ГК РФ правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию зарегистрировать такую программу или такую базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В Закупочной документации не обозначено, что необходимо подтверждать наличие свидетельства о регистрации программы для ЭВМ. Фирменное программное обеспечение (программа ЭВМ) является частью программно-технического комплекса ГТК «Квинт» и не может выполнять свои основные функции самостоятельно, без взаимодействия с другими составляющими ПТК.

Согласно п. 5.1 ТЗ желательным условием будет наличие опыта персонала подрядчика по монтажу, отладке и настройке оборудования и ПО ПТК «Квинт», разработки АО «НИИТеплоприбор» г. Москва (иных правообладателей ПТК «Квинт»).

Во исполнение установленных требований Закупочной документации участником было отмечено, что ООО «ТСА-Сервис» является разработчиком (правообладателем) ПТК «Квинт» с 2012 года ООО «ТСА-Сервис» законным образом оформило передачу прав собственности с ООО «КВИНТсистема» в 2012 году (подтверждающая документация была представлена в составе заявки на участие в процедуре). В целях подтверждения в составе заявки участник предоставил: свидетельства, сертификат, технические условия, патент на полезную модель контроллера, как того требует п. 3.4 ТЗ.

Из Закупочной документации явным образом не следует, что необходимо подтверждать наличие свидетельства о регистрации программы для ЭВМ. Фирменное ПО (программа ЭВМ) является частью программно-технического комплекса ПТК «Квинт» и не может выполнять свои основные функции самостоятельно, без взаимодействия с другими составляющими ПТК.

Таким образом, ООО «ТСА-Сервис» представлены правоустанавливающие документы, лицензии и сертификаты на ПТК «Квинт» в объеме, установленном требованиями Закупочной документации.

Вместе с тем представителем Заказчика доказательств обратного не представлено.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание и тот факт, что АО «НИИТеплоприбор» явилось участником Закупки, у которого есть прямая заинтересованность минимизировать количество участников для обеспечения собственной победы в процедуре.

Учитывая фактические обстоятельства, Комиссия признает жалобу Заявителя обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТСА-Сервис» (ОГРН:1127746371433, ИНН:7731426750) на действия АО «ИНТЕР РАО - Электрогенерация» (ОГРН:1117746460358, ИНН:7704784450), ООО «Интер РАО – Центр управления закупками» (ОГРН:1077759373768, ИНН:7703642903) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика, Организатора закупки нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Заказчику выдать обязательное к исполнению предписание.

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