

Решение
по делу №06/2254-16
о результатах рассмотрения жалобы на действия заказчика
при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ,
услуг отдельными видами юридических лиц»

30.09.2016

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителя интересов Государственного унитарного предприятия Республики Крым «Вода Крыма» (далее — Заказчик) А. А. Рыбакова (по доверенности),

представители общества с ограниченной ответственностью «Сигма-Инстрой» (далее – Заявитель) на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 21.09.2016 СИ-01/21.09.16 (вх. №2439/09 от 22.09.2016) на действия Заказчика при проведении открытого запроса предложений (в электронной форме) «Оказание комплекса услуг по организации расчетов населения за коммунальные ресурсы и жилищно-коммунальные услуги на основании платежного документа» (извещение № 31604108514) (далее – Запрос предложений), рассмотрев предоставленные Заявителем и Заказчиком материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Запроса предложений. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, установившего в техническом задании документации Запроса предложения требования, направленные на преднамеренное создание преимуществ одному из участников закупки.

Крымским УФАС России принято Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 26.09.2016 № 06/6977, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору Электронной торговой площадки и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru/>).

На заседании Комиссии представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках.

В соответствии с частью 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 Законом 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.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия Республики Крым «Вода Крыма», утвержденным директором ГУП РК «Вода Крыма» от 14.03.2015 №43-ОД (далее — Положение о закупках). Положением о закупках предусмотрено проведение закупки таким способом, как открытый запрос предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 16.09.2016;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый запрос предложений в электронной форме;

3) дата и время окончания подачи заявок: 22.09.2016 в 08:00, дата и время рассмотрения заявок и подведения итогов: 23.09.2016 в 12:00;

4) начальная (максимальная) цена договора: 16 049 039,19 российских рублей;

5) на участие подана 1 заявка и признана соответствующей.

В соответствии с частью 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках определено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В силу [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в т.ч.:

1) 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;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

- 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;
- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);
- 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- 7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);
- 8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;
- 9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- 10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;
- 11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;
- 12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
- 13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции определено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В качестве доводов жалобы Заявитель указывает на то, что: «...Согласно п.1 Технического задания Исполнитель обязан предоставить информационную систему (программное обеспечение) для расчета платежей за услуги ГУП РК «Вода Крыма». При этом к Исполнителю предъявляются следующие требования, цитата:

«- информационная система Исполнителя должна использовать свободное программное обеспечение;

- информационная система должна быть произведена на территории Российской Федерации и быть включена в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных;»

При этом наличие зарегистрированной в реестре российских программ информационной системы является критерием оценки заявки.

Наша компания разрабатывает программное обеспечение для расчета оплат по услугам ЖКХ. Наше программное обеспечение российского производства и полностью соответствует требованиям конкурсной документации. Мы считаем, что данные требования являются неправомерными и направлены на преднамеренное создание преимущества одному из участников закупки. Далее приведены наши доводы.

А). Несмотря на то, что в конкурсной документации не приведено определение «свободного» программного обеспечения, если исходить из общепринятого значения этого слова в сфере информационных технологий, то оно означает свободно (бесплатно) распространяемое программное обеспечение с открытым исходным кодом, создаваемое в основном энтузиастами.

Данное требование противоречит сути работы коммерческой компании-разработчика программного обеспечения, является немотивированным и может быть использовано для намеренного создания преимущества одному из участников торгов.

Б). Требование об обязательном включении предлагаемой информационной системы в Единый реестр российских программ также является, на наш взгляд, искусственным и не обосновано в документации закупки.

Включение в указанный Реестр является добровольным и занимает около 50 дней (при отсутствии вопросов к заявителю). Очевидно, что потенциальные участники торгов, не включившие свое программное обеспечение в Реестр заранее, не могут быть допущены к торгам в принципе. Таким образом, данное требование также искусственно ограничивает конкуренцию и нигде в документации закупки не обосновано. ...» (цитата из жалобы).

Комиссией установлено, что Заказчик в документации Запроса предложений, размещенной на официальном сайте 16.09.2016, установил следующие: «...

6. Критерии оценки заявок на участие в закупке

6.1. Критерии оценки заявок на участие в закупке

...

В целях проведения настоящей закупки для оценки заявок (предложений) участников закупки устанавливаются следующие критерии оценки:

| № п/п | Критерий оценки | Значимость критерия оценки, % | Коэффициент значимости критерия оценки | Порядок расчета количества баллов/ Шкала оценки, баллов |
|-----------|--|-------------------------------|--|---|
| I | Стоимостные критерии оценки: | 70% | 0,7 | |
| 1. | Цена договора (R_a) (за 458 413 счетов-квитанций) | $V_a = 70\%$ | 0,7 | $R_{ai} = (A_{min} / A_i) \times 100$, если $A_{min} > 0$, ... |
| II | Нестоимостные критерии оценки: | 30% | 0,3 | |
| | Квалификация участников закупки (в том числе наличие финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом закупки, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации): | 30% | 0,3 | |
| 1. | Информационная система исполнителя для выполнения начислений оплаты, с учетом мер социальной поддержки, перерасчетов, формирования платежного документ, должна соответствовать требованиям заказчика (R_b) <u>Подтверждается:</u> Информационной справкой за подписью руководителя (уполномоченного лица) участника закупки с приложением выписки из единого реестра российских программ для ЭВМ и баз данных. | $V_b = 10\%$ | 0,10 | 0 баллов — отсутствие информационной системы; 100 баллов — наличие информационной системы. |
| ... | ... | ... | ... | ... |

...» (цитаты документации Запроса предложений).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что «При составлении закупочной документации закупочная комиссия ГУП РРК «Вода Крыма» руководствовалась постановлением Правительства от 16 ноября 2015 г. №1236, в котором утверждается, что: «Установить запрет на допуск программ для

электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Требование о включении предоставляемой информационной системы в единый реестр программного обеспечения включено в закупочную документацию в соответствии с указанным постановлением Правительства.

Требование о свободном программном обеспечении приведено в закупочной документации для удешевления итоговой стоимости работ и повышения информационной безопасности. Согласно определению, данному на сайте Минкомсвязи:

«Свободное программное обеспечение (СПО) – программное обеспечение, распространяемое на условиях свободного лицензионного договора, на основании которого пользователь получает право использовать программу в любых, не запрещенных законом целях; получать доступ к исходным текстам (кодам) программы как в целях её изучения и адаптации, так и в целях переработки, распространять программу (бесплатно или за плату, по своему усмотрению), вносить изменения в программу (перерабатывать) и распространять экземпляры измененной (переработанной) программы с учетом возможных требований наследования лицензии.. Программное обеспечение с открытым кодом имеет ряд преимуществ перед проприетарным ПО. Во-первых, это дешевизна и антикоррупционность. СПО не требует лицензионных выплат за каждый установленный экземпляр программы. ... Во-вторых, СПО более безопасно. ... В-третьих, СПО легко адаптируется ... В-четвертых, использование СПО учитывает национальные интересы. ... Исходя из приведенной информации, использование свободного программного обеспечения позволяет сделать информационную систему дешевле и безопасней, что соответствует интересам ГУП РК «Вода Крыма» и интересам потребителей услуг предприятия...» (цитаты из письменных возражений на жалобу).

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии не представлено доказательств того, что установленные Заказчиком требования направлены на преднамеренное создание преимуществ конкретному участнику Запроса предложений и ограничивают конкуренцию.

Таким образом, Комиссия, изучив документацию Запроса предложений, выслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупках, в связи с чем, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (с изменениями) Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить действие Уведомления о принятии жалобы к рассмотрению и

приостановлении торгов от 26.09.2016 № 06/6977.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.