

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 _α) (за 458 413 счетов-квитанций)	V _α = 70%	0,7	R _{αi} = (A _{min} / A _i) x 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.