

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-64/24

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Вавилон» на действия (бездействие) 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»

07.03.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

АО «Почта России»: <...> (доверенность от 11.08.2023 б/н),

ООО «Вавилон»: <...>, <...>, <...>, (доверенность от 09.01.2024 № 3),

представители ООО «РТС-тендер» (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Вавилон» б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 01.03.2024 № ЕИ/8161/24, на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» при проведении ценового отбора на право заключения договора на предоставление права использования отечественного лицензионного программного обеспечения на условиях простой (неисключительной) лицензии и поставку сертификатов на техническую поддержку для нужд АО «Почта России» (извещение № 32313098426), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Вавилон» (далее – Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 01.03.2024 № ЕИ/8161/24, на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик) при проведении ценового отбора на право заключения договора на предоставление права использования отечественного лицензионного программного обеспечения на условиях простой (неисключительной) лицензии и поставку сертификатов на техническую поддержку для нужд АО «Почта России» (извещение № 32313098426) (далее – Жалоба, Закупка).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 АО «Почта России», утвержденным решением совета директоров АО «Почта России»

(протокол от 07.08.2023 № 12-2023) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки (далее – Извещение), закупочной документации (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 18.12.2023.
2. Дата окончания срока подачи заявок – 26.03.2024.
3. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Закупке – 02.04.2024.
4. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Закупке – 15.04.2024.
5. Дата подведения итогов – 15.04.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что в ходе проведения Закупки права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, ненадлежащим образом описавшего предмет закупки.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил,

что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

В силу пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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.

Пунктом 2.2 части II Документации «Информационная карта» (далее – Информационная карта) установлен идентификационный код продукции

в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (далее – ОКВЭД2) с обязательным заполнением классов, групп

и Общероссийским классификатором продукции (далее – ОКПД2) по видам экономической деятельности с обязательным заполнением классов, групп,

а именно ОКПД2: 62.02.30.000 «Услуги по технической поддержке информационных технологий», ОКВЭД2: 62.02 «Деятельность консультативная

и работы в области компьютерных технологий».

Пунктом 4.1.1 раздела 4 части III Документации «Техническое задание» (далее – Техническое задание) установлено, что исполнителю необходимо осуществить предоставление права использования отечественного лицензионного программного обеспечения на условиях простой (неисключительной) лицензии и поставку сертификатов на техническую поддержку, в составе, объёме и сроком действия, указанными в таблице 1

раздела 4 Технического задания, провести консультации для групп работников Заказчика, указанные в таблице 2 раздела 4 Технического задания, а также предоставить стоимость лицензий и сертификатов на поддержку в зависимости от закупленного количества за весь период, таблица 3 и таблица 3.1 раздела 4 Технического задания соответственно.

Вместе с тем пунктом 5.3 Технического задания установлены требования к консультациям, проводимым исполнителем, к которым в том числе относятся расширенные консультации по теме администрирование операционных систем серверов, методы диагностики и решение проблем.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя сообщили, что Заказчиком в соответствии с пунктом 4.1.1 Технического задания требуется провести консультации для групп работников Заказчика, что относится к оказанию образовательных услуг, при этом Заказчиком в Информационной карте не указан код ОКПД2, который соответствует образовательным услугам.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил,

что в соответствии с Техническим заданием требуется оказание исключительно консультационных услуг, в связи с чем в Информационной карте указан ОКВЭД2 62.02, при этом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации консультационные услуги не относятся к услугам образовательным.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила, что в соответствии с пунктом 17 статьи 2 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» (далее – Закон об образовании) образовательной деятельностью является деятельность по реализации образовательных программ. При этом согласно пункту 9 статьи 3 Закона об образовании образовательной программой является комплекс основных характеристик образования (объем, содержание, планируемые результаты) и организационно-педагогических условий, который представлен

в виде учебного плана, календарного учебного графика, рабочих программ учебных предметов, курсов, дисциплин (модулей), иных компонентов, оценочных и методических материалов, а также в предусмотренных Законом

об образовании случаях в виде рабочей программы воспитания, календарного плана воспитательной работы, форм аттестации.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что согласно положениям Документации исполнителю по договору необходимо оказать консультационные услуги по запросам Заказчика, оформляющихся соответствующей заявкой.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что положения Документации не содержат конкретного учебного плана, а также критериев и системы оценки, равно как и отсутствуют оценочные материалы, являющихся одним из составляющих образовательной деятельности.

Кроме того, представителями Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего коды ОКВЭД2, ОКПД2 исключительно на консультационные услуги, не противоречат действующему законодательству Российской Федерации о закупке товаров, работ, услуг.

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Вавилон» (ИНН: 0800006273; ОГРН: 1230800000650) б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 01.03.2024 № ЕИ/8161/24, на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении ценового отбора на право заключения договора на предоставление права использования отечественного лицензионного программного обеспечения на условиях простой (неисключительной) лицензии и поставку сертификатов на техническую поддержку для нужд АО «Почта России» (извещение № 32313098426) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>