

Дело № 319оз-21

029/06/64-937/2021

Заказчик :

Государственное бюджетное учреждение Архангельской области
«Архангельский телекоммуникационный центр»

Архангельск г, пр-кт Троицкий, д.45

E-mail: eas@arhtc.ru

Уполномоченный орган :

Контрактное агентство Архангельской области

163069, г. Архангельск, ул.Выучейского, д.18

E-mail: dkr@dvinaland.ru

Оператор электронной площадки:

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва, набережная Тараса Шевченко, д. 23А

E-mail: ko@rts-tender.ru

Заявитель:

ООО "Мегаполис информационные технологии"

123060 г. Москва, проезд 1-й Волоколамский д. 10, стр. 1 этаж 5 помещ.
1,ком.15,72-75,80

E-mail: info@megapolis-it.ru

РЕШЕНИЕ

10 сентября 2021 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Пшиншев А.Г. Руководитель Управления,

Члены комиссии:

Малышева О.С. Заместитель начальника отдела контроля закупок;

Кузнецова Е.Н. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заявителя: генерального директора Подловченко В.И. (выписка из ЕГРЮЛ), Графской И.В. (доверенность от 07.09.2021 № 2021/07/09М-ИТ);

Заказчика: Александровой Т.С. (доверенность от 07.09.2021), Докудовской С.В. (доверенность от 07.09.2021), Зеянина П.С. (доверенность от 07.09.2021);

Уполномоченного органа: Коротковой И.Ю. (доверенность от 10.06.2021 № 68-Д);

УСТАНОВИЛА:

06 сентября 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "Мегаполис информационные технологии" (далее – Заявитель) на действия заказчика – ГБУ Архангельской области «Архангельский телекоммуникационный центр» (далее – Заказчик), Уполномоченного органа – Контрактного агентства Архангельской области (далее – Уполномоченный орган), при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по развитию модулей и подсистем Единой Платформы Управления Транспортной Системой для государственных нужд Архангельской области в 2021 – 2023 гг. (извещение №0124200000621004374).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика, Уполномоченного органа в связи с утверждением конкурсной документации несоответствующей ФЗ «О контрактной системе»

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 08.09.2021 № 198.

Уполномоченный орган не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 08.09.2021 № 314-05-867.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

В соответствии с Постановлением Правительства Архангельской области «Об утверждении Положения о контрактном агентстве Архангельской области» от

18.12.2009 № 215-пп контрактное агентство Архангельской области является уполномоченным исполнительным органом государственной власти Архангельской области, осуществляющим: регулирование контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Архангельской области; определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области; организацию и проведение аукционов по продаже права на заключение договоров аренды отдельных лесных участков.

Взаимодействие Уполномоченного органа и заказчиков Архангельской области в сфере закупок для обеспечения нужд Архангельской области осуществляется в порядке, установленном Постановлением Правительства Архангельской области «Порядок взаимодействия контрактного агентства Архангельской области, государственных заказчиков Архангельской области, государственных бюджетных учреждений Архангельской области, муниципальных заказчиков Архангельской области, муниципальных бюджетных учреждений муниципальных образований Архангельской области и отдельных юридических лиц при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области» от 20 декабря 2013 года № 595-пп (далее - Постановление № 595-пп).

Согласно Постановлению № 595-пп Заказчик направляет в Уполномоченный орган заявку на осуществление закупки. Уполномоченный орган на основании представленной заявки Заказчика подготавливает конкурсную документацию и организует осуществление закупки.

12.07.2021 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №0124200000621004374 о проведении открытого конкурса в электронной форме и конкурсная документация на право заключения контракта на выполнение работ по развитию модулей и подсистем Единой Платформы Управления Транспортной Системой для государственных нужд Архангельской области в 2021 – 2023 гг. (далее – конкурсная документация).

Начальная (максимальная) цена контракта – 240 000 000,00 рублей.

Оператор электронной площадки – ООО «РТС-тендер».

16.07.2021, 30.07.2021, 02.08.2021, 05.08.2021 внесены изменения в извещение и в конкурсную документацию (далее – Изменения).

2) По мнению Заявителя, требования Заказчика о выполнении работ по интеграции при наличии у Подрядчика соответствующего лицензионного соглашения с правообладателем ставят Подрядчика в зависимость от правообладателя ПО, то есть в нарушение части 3 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» Заказчик требует от Подрядчика наличия определенных ресурсов для исполнения контракта.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что документация об аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 указанного Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» Заказчик при

описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

Частью 3 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» определено, что не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Таким образом, при осуществлении закупки Заказчик вправе не только выбрать ее предмет, но и обязан определить его и описать в соответствии с нормами ФЗ «О контрактной системе» именно таким образом, чтобы участник закупки смог подать заявку на участие в торгах, соответствующую объективным и обоснованным требованиям Заказчика. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать требования к товару, так как ФЗ «О контрактной системе» не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, а также норм, обязывающих заказчика устанавливать в документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 данной статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Объектом закупки является выполнение работ по развитию модулей и подсистем Единой Платформы Управления Транспортной Системой для государственных нужд Архангельской области в 2021 – 2023 гг.

Пунктом 12.2.3 Технического задания (в редакции от 05.08.2021) конкурсной документации (далее – Техническое задание) предусмотрено требование о выполнении работ по интеграции в СПО «ЕПУТС» при наличии у Подрядчика соответствующего лицензионного соглашения с правообладателем. Включение описания протокола передачи данных и интеграционной платформы в состав технического задания не представляется возможным по соображениям информационной безопасности. Требование является единым для светофорных объектов и сервера первичной обработки (как внешней информационной системы СПО «ЕПУТС»). Подрядчик, выполняющий работы по интеграции оборудования в СПО «ЕПУТС», должен произвести данные работы своими силами и за свой счет. При этом Подрядчик несет полную ответственность за работоспособность СПО «ЕПУТС» и входящих в его состав компонентов, модулей, подсистем, а также внешних информационных систем, оборудования. Интеграция светофорных объектов в программное обеспечение производится путем модификации протокола приема данных СПО «ЕПУТС». Модификация производится внедрением поддержки протокола поставляемого дорожного контроллера СО (в том числе протокола передачи служебной информации о статусе, работоспособности и т.д.) в среду СПО «ЕПУТС». В случае необходимости модификация СПО «ЕПУТС» допускается в части сигнальных взаимодействий (приема-отправки служебных сообщений) о статусе и текущем состоянии интегрируемого оборудования.

Следует отметить, что требование о наличии лицензионного соглашения с правообладателем является требованием к Подрядчику, а не к участнику закупки.

В объяснениях Заказчик пояснил, что требование о наличии лицензионного соглашения указано в связи с необходимостью модернизации находящегося на балансе у Заказчика СПО «ЕПУТС», а не замены его на новые компоненты. При этом модернизация должна производиться на существующей технической платформе СПО «ЕПУТС» с сохранением принципов работы с СПО «ЕПУТС», путем добавления новых модулей и подсистем с использованием интеграционной платформы ИТС СПО «ЕПУТС». Требование модернизации СПО «ЕПУТС» обусловлено потребностью управления информацией в связи с централизованным использованием СПО «ЕПУТС» Заказчиком. Заказчик не имеет возможности самостоятельно своими силами сделать требуемые модификации системы СПО «ЕПУТС». Для модификации системы СПО «ЕПУТС» необходимо подтверждение права вносить изменения (модифицировать) систему СПО ПК «ЕПУТС». Кроме того, все возможные расходы, включая расходы на заключение лицензионного соглашения с правообладателем учтены при формировании начальной максимальной цены контракта, дополнительных расходов при исполнении Контракта победитель закупки нести не будет.

Частью 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» определено, что законодательство о контрактной системе основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса.

В силу пункта 2 части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса (далее - ГК РФ) к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности относятся программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ).

На результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом (статья 1226 ГК РФ).

Лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности вправе использовать такой результат по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, распоряжаться своим исключительным правом, по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (часть 1 статьи 1229 ГК РФ).

Частью 1 статьи 1233 ГК РФ правообладателю предоставлена возможность распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности.

К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307 – 419 ГК РФ) и о договоре (статьи 420 – 453 ГК РФ) (часть 2 названной статьи).

Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что лицензионное соглашение с правообладателем не может являться ресурсом, поскольку является подтверждением права вносить изменения (модифицировать) систему СПО ПК «ЕПУТС».

Следовательно, требование о подтверждении интеграции с СПО «ЕПУТС» соответствующим лицензионным соглашением с правообладателем (ООО "НПО "ИТС") не противоречит положениям статьи 33 ФЗ «О контрактной системе».

Представитель Уполномоченного органа в заседании Комиссии Архангельского УФАС России сообщил, что на участие в конкурсе было подано 2 заявки. Все участники закупки были допущены к участию в конкурсе.

Заявителем в подтверждение своего довода каких-либо доказательств, свидетельствующих об ограничении количества участников закупки, не представлено.

При таких обстоятельствах факт ограничения количества участников закупки Комиссией Архангельского УФАС России не установлен.

Таким образом, довод Заявителя не подтверждается.

Внеплановая проверка данной закупки проведена в рамках рассмотрения жалобы ООО "Швабе-Москва" (дело 31603-21 (029/06/54.3-928/2021)). Заказчик, Уполномоченный орган признаны нарушившим пункт 4 части 1 статьи 54.3 ФЗ «О контрактной системе».

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Мегаполис информационные технологии" необоснованной.

***Примечание.** Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии А.Г. Пшиншев

Члены Комиссии О.С. Малышева

Е.Н. Кузнецова