

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19982/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.11.2020 г. Москва

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

рассмотрев в жалобу АО «Розан Файнэнс» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГУП г. Москвы «Московский социальный регистр» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по изготовлению: социальных карт, листовок, ПИН-конвертов, а также выполнение работ по персонализации карт и ПИН-конвертов, их упаковке и доставке (реестровый № 32009670858, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная несогласием с требованием документации о представлении сведений, подтверждающих включение в реестр российского программного обеспечения.

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 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

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

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заявитель считает, что в ТЗ неправомерно включен пункт 2.8.2, согласно которому подрядчик должен в течение 1 (одного) рабочего дня с даты заключения Контракта предоставить сведения, подтверждающие включение в реестр российского программного обеспечения в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Постановление).

Заявитель указывает, что ссылки Заказчика на Постановление не применимы, поскольку данный НПА не распространяется на проведение Закупки в соответствии с Законом о закупках.

При этом Заказчиком на заседании Комиссии были представлены возражения, в которых Заказчик обосновывает установление данных требований.

Согласно представленным материалам, выполнение указанных работ будет осуществляться в целях исполнения обязательств ГУП МСР, предусмотренных государственным контрактом от 30.09.2020 -МУ ГК 6401/20-3582 (реестровый номер контракта 2771087800020000118) на выполнение работ по выпуску, выдаче и обслуживанию социальных карт в 2020-2021 годах с последующей их доставкой в пункты приема заявлений и/или выдачи карт и организации хранения заявлений (далее — Государственный контракт), заключенным между ГУП МСР и Департаментом информационных технологий города Москвы (далее — Департамент).

В соответствии со статьей 14 закона города Москвы от 03.11.2004 М 70 «О мерах социальной поддержки отдельных категорий жителей города Москвы», постановлением Правительства Москвы от 18.11.2014 № 668-ПП «О выпуске, выдаче и обслуживании социальных карт в городе Москве» (далее - постановление 668) и распоряжением Правительства Москвы от 10.06.2014 297-РП «Об определении уполномоченной организации» Департамент является органом исполнительной власти города Москвы, уполномоченным в сфере выпуска, выдачи и обслуживания социальных карт, а ГУП МСР является единственной организацией, уполномоченной на осуществление деятельности по выпуску, выдаче и обслуживанию социальных карт, выдаваемых гражданам, для реализации указанных полномочий и был заключен Государственный контракт.

При осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд необходимо соблюдать требования национального режима, предусмотренные статьей 14 Федерального закона от 05.04.2013 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе), а именно Постановления, что и было предусмотрено Государственным контрактом.

В связи с тем, что указанные нормы ГУП МСР обязано применять при выполнении работ по государственному контракту, то требования, предусмотренные Постановлением, должны быть установлены и для других лиц, которых ГУП МСР привлекает для исполнения своих обязательств, предусмотренных государственным контрактом.

В части довода жалобы о неправомерном включении требований, установленных Постановлением, Комиссия отмечает следующее.

Согласно п. 5.4.3 государственного контракта подрядчик обязан соответствовать требованиям, установленным Законом о контрактной системе.

Статьей 14 Закона о контрактной системе установлено применение национального режима при осуществлении закупок, выполнение требований, установленных Постановлением.

В соответствии с пунктом 2 Постановления установлен 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 (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 1.1 государственного контракта предусмотрено, что подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить работы по выпуску, выдаче и обслуживанию социальных карт в 2020-2021 годах с последующей их доставкой в пункты приема заявлений и или выдачи карт и организации хранения заявлений (далее работы) в объеме, установленном в Техническом задании (Приложение № 1 к Государственному контракту, являющееся его неотъемлемой частью) (далее - Техническое задание), а Заказчик обязуется принять результат выполненных работ и оплатить его в порядке и на условиях, предусмотренных Государственным контрактом.

В соответствии с Техническими требованиями к социальной карте (Приложение 4 к Регламенту уполномоченной организации, утвержденному распоряжением Департамента информационных технологий города Москвы от 26.06.2015 № 64-16-189/15) (далее — Технические требования) на социальной карте должны размещаться операционная система и прикладное программное обеспечение интегральной микросхемы с определенными характеристиками. Требования к интегральной схеме, к операционной системе и прикладному программному обеспечению интегральной микросхемы установлены в Технических требованиях (разделы 2 и 3) и в Государственном контракте (пункты 2.5, 2.8.1, 2.8.2, 2.15.1, 2.15.12 Технического задания).

На основании пункта 2.20.1 Технического задания подрядчик должен доставить изготовленные социальные карты в соответствии с требованиями, указанными в пункте 2.23 Технического задания с соблюдением мер безопасности, необходимых для перевозки материальных ценностей.

Таким образом, на социальную карту как средство вычислительной техники, содержащее прикладное программное обеспечение, в силу требований подпункта б пункта 2(л) Постановления распространяется требование пункта 2 об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, и в Государственном контракте прямо предусмотрено обязательство ГУП г. Москвы «Московский социальный регистр» по поставке иных средств вычислительной техники, на которых программное обеспечение подлежит установке в результате исполнения контракта, из числа включенных в реестр российского программного обеспечения, предусмотренный Постановлением.

При этом, в п. 2.15.14 Технического задания установлено требование, в соответствии с которым подрядчик и субподрядчик (в случае привлечения к выполнению работ) должны соблюдать нормы, установленные актом, указанным в п. 7.19 Технического задания (Постановление).

Кроме того, представитель Заказчика также ссылались на то обстоятельство, что при формировании документации с целью создания условий для конкуренции между участниками, Заказчиком не устанавливалось требование к производителю банковских карт, так как данные оспариваемого реестра являются изменяемыми и в такой реестр могли быть внесены данные об ином производителе, отвечающим потребности Заказчика.

Доказательств, опровергающих указанный довод, Заявителем не представлено.

Комиссия, соглашаясь с доводами Заказчика, считает необходимым отметить, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Розан Файнэнс» (ОГРН: 1027700143448, ИНН: 7705024010) на действия ГУП г. Москвы «Московский социальный регистр» (ОГРН: 1027702005891, ИНН: 7702336766) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 17.11.2020 № ЕО/64863/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.