

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-96/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Бико групп»
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»**

02.03.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

ПАО «РусГидро»: <...>,

ООО «Бико групп»: <...> <...>,

представители АО «РАД» 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 «Бико групп» на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение лицензий на отечественное программное обеспечение для ПАО «РусГидро» в части операционной системы и пакета офисного программного обеспечения (лот № 20-ЭКСП-ДИТ-2022-ИА) (извещение № 32211086790),
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 «Бико групп» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (далее – Заказчик)

при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение лицензий на отечественное программное обеспечение для ПАО «РусГидро» в части операционной системы и пакета офисного программного обеспечения (лот № 20-ЭКСП-ДИТ-2022-ИА) (извещение № 32211086790) (далее – Конкурс, Жалоба).

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.

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 Единым положением о закупке продукции для нужд ПАО «РусГидро», утвержденным протоколом заседания Совета директоров ПАО «РусГидро» от 26.11.2021 № 336 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за

исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 31.01.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 109 150 800 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 09.03.2022;
4. Дата рассмотрения заявок участников закупки – 12.04.2022;
5. Дата подведения итогов Конкурса – 25.04.2022.

В ходе заседания 21.02.2022 Комиссия ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 02.03.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком ненадлежащим образом установлено описание объекта закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения

о закупке
и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

1.1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлено описание объекта закупки, поскольку Заказчиком установлены противоречивые требования в части технических и функциональных характеристик операционной системы и программного обеспечения.

На основании пункта 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.

При этом в силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами, а именно: в описание предмета закупки не должны включаться к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должно быть указано краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно пункту 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.

Подпунктом 1 пункта 4.4 «Требований к закупаемой продукции (технические и иные характеристики)» приложения № 1 к Документации (далее – Технические требования) определены качественные, количественные и эксплуатационные характеристики, которым должна соответствовать закупаемая операционная система.

Так, подпунктом 1 пункта 4.4 Технических требований установлены следующие положения: «ОС обеспечивает полную поддержку всего используемого у заказчика компьютерного и периферийного оборудования (актуальный набор драйверов для совместимости с имеющимся периферийным оборудованием и обеспечения корректного функционирования современных средств вычислительной техники), а также поддержку архитектур x64 (64 бита) и x86 (32 бита)».

При этом в соответствии с положениями подпункта 1 пункта 4.4 Технических требований участнику Конкурса необходимо обеспечить совместимость операционной системы с программным обеспечением, в том числе «VipNet Client», «ПО Printyle».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что указанные Заказчиком в Документации требования к операционной системе, а именно обеспечение операционной системой поддержки архитектур x64 и x86, а также необходимость обеспечения совместимости операционной системы с программным обеспечением «VipNet Client» и «ПО Printyle» не позволяют надлежащим образом определить потребности Заказчика, поскольку, по мнению Заявителя, функционирование данных программ осуществляется исключительно на 64 битной операционной системе.

При этом на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что требование о поддержке операционной системой архитектур x64 и x86 обусловлено потребностью Заказчика, поскольку оборудование Заказчика функционирует как на 64-битной, так и на 32-битной процессорной архитектуре.

Дополнительно представитель Заказчика представил сведения, подтверждающие наличие на соответствующем на товарном рынке программных обеспечений, дистрибутив операционной системы которых содержат версии, осуществляющие поддержку архитектур x64 и x86.

Кроме того, при изучении технических и системных требований для функционирования программного обеспечения «VipNet Client» и «ПО Printyle», Комиссией ФАС России установлено, что вышеуказанные программы могут функционировать как на 32-битной, так и на 64-битной процессорной архитектуре.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации требования об обеспечении операционной системой поддержки архитектур x64 и x86, а также требования о необходимости обеспечения совместимости операционной системы с программным обеспечением «VipNet Client» и «ПО Printyle», не противоречат положениям Закона о закупках и Положения о закупке.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

1.2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом установлено описание объекта закупки, поскольку Заказчиком неправомерно установлено требование о поставке сертификата технической поддержки.

В соответствии с подпунктом 1.2.2 пункта 1.2 Документации определен предмет договора, заключаемого по результатам Конкурса, а именно: «Приобретение лицензий на отечественное программное обеспечение для ПАО «РусГидро».

Пунктом 7.1 Технических требований установлено, что поставка программного обеспечения и технической поддержки должна производиться в соответствии со спецификацией.

В соответствии пунктом 7.2 Технических требований стоимость

программного обеспечения и сертификатов технической поддержки должна включать все налоги, расходы по доставке, страховке и транспортировке до указанного Заказчиком места.

При этом пунктом 7.5 Технических требований установлено, что вместе с программным обеспечением и сертификатом технической поддержки предоставляются оригиналы документов/писем от правообладателя.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что пунктами 7.1, 7.2, 7.5 Технических требований предусмотрена поставка сертификатов технической поддержки, при этом в подпункте 1.2.2 пункта 1.2 Документации отсутствуют сведения о поставке сертификата технической поддержки, в связи с чем участнику закупки не представляется возможным надлежащим образом сформировать свое предложение для участия в Конкурсе.

Дополнительно представитель Заявителя пояснил, что в Документации отсутствует полная информация о поставляемых сертификатов технической поддержки, а именно их стоимость и количество.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что пунктом 4.5.6.2 Документации определено, что итоговая стоимость заявки должна включать в себя сумму всех расходов, предусмотренных Техническими требованиями Заказчика и проектом договора, заключаемого по результатам Конкурса, а также сумму налогов и других обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с нормами действующего законодательства Российской Федерации.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1. Технических требований задачей Конкурса является «закупка неисключительных прав на использование лицензионного программного обеспечения: операционная система и пакет офисного программного обеспечения с обеспечением возможности использовать последние версии программных продуктов с доступом к технической поддержке Правообладателя».

Вместе с тем пунктом 3.3 Технических требований установлено, что к ожидаемым результатам Конкурса относится в том числе получение квалифицированных и своевременных консультаций по эксплуатации поставляемого программного обеспечения.

При этом пунктом 4.1 Технических требований определены общие требования к закупаемой продукции, а именно: «Состав программ для

ЭВМ должен включать в себя программный комплекс из операционной системы и офисного пакета с включенной технической поддержкой, в соответствии с требованиями к программным продуктам, указанным в п. 4.4 данного документа».

Дополнительно представитель Заказчика пояснил, что с учетом положений Технических требований, требование о необходимости обеспечения технической поддержкой предъявляется ко всем закупаемым программным продуктам.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

На основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего в Документации требования о поставке сертификатов технической поддержки, не противоречат требованиям Закона о закупке и Положения о закупке.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Бико групп» (ИНН: 9709014708; ОГРН: 5177746128819) на действия (бездействие) заказчика ПАО «РусГидро» (ИНН: 2460066195; ОГРН: 1042401810494) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение лицензий на отечественное программное обеспечение для ПАО «РусГидро» в части операционной системы и пакета офисного программного обеспечения (лот № 20-ЭКСП-ДИТ-2022-ИА) (извещение № 32211086790) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его вынесения