

Дело № 38юл-22

029/07/3-648/2022

Заказчик (Организатор закупки):

ГУП АО "Фармация"

163062, Архангельская обл, г.Архангельск, ул. Папанина, д. 19

E-mail: leadlawyer6@apteka.ru

Оператор электронной площадки:

ООО «РТС-тендер»

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

E-mail: info223@rts-tender.ru, ko@rts-tender.ru

Заявитель:

ООО "Стиль Торг"

163051, г. Архангельск, ул. Гагарина, д.42

E-mail: stiltorg21@mail.ru

РЕШЕНИЕ

22 июля 2022 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 № 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 (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

Пшиншев А.Г. Руководитель Управления,

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;

на основании статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии представителей от:

Заказчика: Прус О.О. (доверенность от 10.12.2021 № 136);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своих представителей не направил.

УСТАНОВИЛА:

14 июля 2022 года в Архангельское УФАС России поступила жалоба ООО "Стиль Торг" (далее – Заявитель) на действия заказчика – ГУП АО "Фармация" (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32211530404 на право заключения договора на поставку программного обеспечения Eset NOD32 Business(500 users) сроком на 1 год.

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика, в связи с несоответствием документации о закупке статье 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках»). Заказчик предъявил требование к товарному знаку без указания «(или эквивалент)».

Указанное обстоятельство подпадает под основание для обжалования, определенное пунктом 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ «О закупках»).

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в возражениях по жалобе от 19.07.2022 № 6/н.

Комиссия Архангельского УФАС России согласно статье 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрела жалобу с учетом следующего.

ГУП АО "Фармация" является заказчиком в понимании ФЗ «О закупках», который устанавливает общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ «О закупках», при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным 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 ФЗ «О закупках» правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «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.

Из вышеизложенного следует, что ФЗ «О закупках» не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, в Обществе принято Положение о закупках товаров, работ, услуг ГУП АО "Фармация", утвержденное Приказом и.о. генерального директора ГУП АО "Фармация" от 18.04.2022 № ПРК379 (далее – Положение о закупках).

Положение является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения.

06.07.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32211530404 и документация о закупке на право заключения договора на поставку программного обеспечения Eset NOD32 Business(500 users) сроком на 1 год (далее - документация о закупке).

Начальная (максимальная) цена договора – 300 468,00 рублей.

08.07.2022 были внесены изменения в извещение и в документацию о закупке.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заявитель в своей жалобе указывает, что в нарушение ФЗ «О закупках» в документации о закупке содержится товарный знак программного обеспечения без указания «или эквивалент».

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках» при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, в том числе в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Пунктом 15.1.1 раздела 15.1 Положения о закупках установлены аналогичные правила.

Согласно пункту 3 документации о закупке объектом закупки является: «Антивирусное программное обеспечение по защите информации Eset NOD32 Business (500 users) сроком на 1 год, 1 усл. ед. Согласно техническому заданию (Приложение № 5 к настоящей документации о проведении аукциона в электронной форме)».

В приложении 5 «Техническое задание» к документации Заказчиком установлено, что в связи с необходимостью поддержания совместимости с установленным на компьютерах и серверах Заказчика программным обеспечением, требуется приобретение лицензий на право использования программного обеспечения на объектах Заказчика, соответствующих лицензиям, указанным в Перечне и объемах поставляемого программного продукта (программного обеспечения). Тип передаваемых прав на использование программного обеспечения – продление имеющейся лицензии на использование программных продуктов, удовлетворяющих техническим требованиям, указанным в Технических требованиях к программным средствам антивирусной защиты.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу, что указание товарного знака без использования значения «или эквивалент» не противоречит пункту 3 части 6.1 статьи 3 ФЗ «О закупках», так как Заказчик установил требования к приобретаемому товару, исходя из своей потребности, из назначения такого товара, а также с учетом уже имеющегося у Заказчика программного обеспечения.

Таким образом, довод Заявителя является необоснованным.

Заявитель в своей жалобе указывает, что предметом закупки является «Лицензия на антивирус Eset NOD32 Business», при этом Указом Президента РФ от 30.03.2022 № 166 «О мерах по обеспечению технологической независимости и безопасности критической информационной инфраструктуры Российской Федерации» установлен запрет на приобретение иностранного программного обеспечения.

В соответствии с Указом Президента РФ от 30.03.2022 № 166 «О мерах по обеспечению технологической независимости и безопасности критической информационной инфраструктуры Российской Федерации» с 31 марта 2022 года заказчики (за исключением организаций с муниципальным участием), осуществляющие закупки в соответствии с ФЗ «О закупках», не могут осуществлять закупки иностранного программного обеспечения, в том числе в составе программно-аппаратных комплексов (далее - программное обеспечение), в целях его использования на принадлежащих им значимых объектах критической информационной инфраструктуры Российской Федерации (далее - критическая

информационная инфраструктура), а также закупки услуг, необходимых для использования этого программного обеспечения на таких объектах, без согласования возможности осуществления закупок с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2017 № 187-ФЗ "О безопасности критической информационной инфраструктуры Российской Федерации" (далее - Закон № 187-ФЗ) объекты критической информационной инфраструктуры - информационные системы, информационно-телекоммуникационные сети, автоматизированные системы управления субъектов критической информационной инфраструктуры.

При этом, субъектами критической информационной инфраструктуры в соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона № 187-ФЗ являются государственные органы, государственные учреждения, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, которым на праве собственности, аренды или на ином законном основании принадлежат информационные системы, информационно-телекоммуникационные сети, автоматизированные системы управления, функционирующие в сфере здравоохранения, науки, транспорта, связи, энергетики, банковской сфере и иных сферах финансового рынка, топливно-энергетического комплекса, в области атомной энергии, оборонной, ракетно-космической, горнодобывающей, металлургической и химической промышленности, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, которые обеспечивают взаимодействие указанных систем или сетей.

В возражениях по жалобе Заказчик указал, что ГУП АО «Фармация» не является владельцем значимых объектов критической информационной инфраструктуры и не имеет доступа к каким-либо объектам критической информационной инфраструктуры Российской Федерации.

Таким образом, довод Заявителя является необоснованным.

В соответствии с частью 13 статьи 3 ФЗ «О закупках» рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Руководствуясь частями 17, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Стиль Торг" необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии А.Г. Пшиншев

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

О.Е. Титова