

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6322/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
13.04.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей ПАО «Промсвязьбанк» - <...>

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 09.04.2020 № ПО/19226/20);

рассмотрев жалобу <...> (далее также — Заявитель) на действия ПАО «Промсвязьбанк» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на предоставление права использования программного обеспечения для обработки данных на условиях простой (неисключительной) лицензии для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (реестровый № 32009053982) (далее — Конкурс),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в установлении в Конкурсной документации требований, влекущих ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее -

Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении закупки, размещено в ЕИС — 27.12.2019.

Извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора в размере 252 000 000,00 руб. размещено на Официальном сайте 01.04.2020.

По мнению Заявителя, Заказчиком установлены неправомерные требования к программному обеспечению в части требования о том, что участник должен являться правообладателем уже готового к использованию Программного продукта либо быть лицом, обладающим правом его использования.

На заседании Комиссии представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и пояснили, что в соответствии с условиями Конкурса, предметом планируемого к заключению договора является оказание услуг по предоставлению ПАО «Промсвязьбанк» лицензионного права на условиях неисключительной лицензии на использование программного продукта, позволяющего обеспечить создание и обработку заявок, по результатам получения которых предоставляются банковские и финансовые продукты ПАО «Промсвязьбанк».

Согласно пункту 14.1.10 Информационной карты участник должен являться правообладателем Программного продукта либо быть лицом, обладающим правом использования Программного продукта в пределах, необходимых для

исполнения Договора, заключенного между Участником и правообладателем Программного продукта.

Пунктом 3 Технического задания установлено, что целью оказания услуг по предоставлению лицензионного права использования программного продукта является возможность формирования (создания) и обработки заявок со стороны партнеров Заказчика для целей оказания банковских услуг Заказчиком соответствующим заинтересованным лицам.

Подробные требования к приобретаемому лицензионному продукту отражены в Приложении 1 к Техническому заданию.

Требования к приобретаемой продукции установлены в строгом соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках, в описание предмета закупки отсутствуют 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 этом Заказчиком установлены в описании предмета закупки функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики закупаемой продукции, а также ожидаемый результат.

Вместе с тем на этапе подготовки Конкурса, Заказчиком был проведен анализ рынка на предмет наличия на действующем товарном рынке продукции, отвечающей требованиям Заказчика. По итогам проведенной работы было установлено, что существует по меньшей мере 8 программных продуктов, со схожими требованиями (соответствующие выписки из реестра ФИПС приобщены к материалам дела).

Комиссия, изучив представленные материалы и сведения, отмечает, 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, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 <...> на действия ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912) при проведении Конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 09.04.2020 № ПО/19226/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).