

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-302/23

14 июня 2023 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

с участием представителей от ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Заказчик) путём видеоконференцсвязи;

в отсутствие представителей от ООО «ИНТЕРПРО» (далее — Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и способе рассмотрения жалобы;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 05.06.2023 вх. №13878-ЭП/23) ООО «ИНТЕРПРО» на действия заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту носимых аудиовидеорегистраторов и терминалов зарядки и архивирования данных (извещение №32312431878, далее - Закупка), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

29 мая 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение №32312431878 (далее — Извещение) о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту носимых аудиовидеорегистраторов и терминалов зарядки и архивирования данных.

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), Положением о закупках ГУП «Петербургский метрополитен» (Положение о закупке), версия 65 от 22.05.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Извещением.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Максимальная цена договора:	1 000 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	29.05.23
.	Дата и время окончания подачи заявок	-----

3.	Дата и время рассмотрения заявки (по местному времени заказчика)	05.06.2023 в 09:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	06.06.23
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Санкт-Петербург, Лиговский пр., д.88

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре №32312431878 не был заключен договор.

2. Заявитель полагает, что в п. 2.16 Технического задания Извещения содержатся ограничивающие конкуренцию требования к исполнителю о предоставлении документов, подтверждающих право правообладателя программного обеспечения предоставлять третьим лицам работы по восстановлению работоспособности и обновлению программного обеспечения, содержащихся, по мнению Заявителя, у ограниченного круга организаций, что приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки и противоречит Закону №223-ФЗ.

3. Проанализировав Извещение, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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.

ГУП «Петербургский метрополитен» относится к унитарным предприятиям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к

закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как следует из ч. 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «ИНТЕРПРО» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/13747/23 от 07.06.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/13747/23 от 07.06.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Следует п. 3 ч. 9 ст. 4 Закона №223-ФЗ, в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Как следует из п. п. 1, 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующим правилом:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования 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 п. 7 Извещения предметом договора является выполнение работ по текущему ремонту носимых аудиовидеорегистраторов и терминалов зарядки и архивирования данных.

Согласно п. 1.6 Технического задания Извещения объектом производства работ является текущий ремонт носимых аудиовидеорегистраторов (персонального носимого устройства регистрации информации «Дозор-78» БРУА.012345.003), терминалов зарядки и архивирования данных (терминала зарядки, архивирования и хранения данных БРУА.012328.003, терминала зарядки, архивирования и хранения данных БРУА.012306.003, комплекса аппаратно-программного "ПОЛИГРАММ").

Перечень оборудования представлен в Приложении № 2 к данному Техническому заданию.

В разделе 2 Технического задания Извещения содержатся требования к производству работ.

В соответствии с п. 2.15 Технического задания Извещения подрядчик до начала выполнения

работ по восстановлению работоспособности (переустановке), обновлению программного обеспечения должен предоставить Заказчику документы, подтверждающие, что подрядчик уполномочен правообладателями программного обеспечения предоставлять третьим лицам работы по восстановлению работоспособности (переустановке) и обновлению программного обеспечения (примечание: такими документами могут быть лицензионные соглашения, иные контракты/договоры или дилерские соглашения, а также сертификаты, письма от соответствующих официальных дистрибьюторов в Российской Федерации и т.п., либо письма от правообладателя программного обеспечения, подтверждающие, что Подрядчик является уполномоченным лицом на выполнение вышеуказанных работ).

Без данного комплекта документов или при предоставлении комплекта документов, оформленного ненадлежащим образом, Заказчик имеет право отказаться от приёмки предоставленного результата работ. Документы оформляются и передаются в соответствии с условиями настоящего Технического задания. Перечень предоставляемых документов не является исчерпывающим, в случае необходимости Заказчик имеет право запросить дополнительные документы.

В жалобе Заявитель указывает, что возможность предоставить указанные документы имеет только ограниченный круг лиц, что подтверждается, в частности, ответом разработчика и правообладателя данного программного обеспечения — ООО «Байтэрг».

Представитель Заказчика пояснил, что требование п. 2.15 Технического задания Извещения к исполнителю работ установлено согласно ст. 1229 Гражданского кодекса РФ, предусматривающей, что любое использование программы для ЭВМ без согласия правообладателя является незаконным. Следовательно, не допускается использование программы для ЭВМ без получения соответствующего разрешения правообладателя, в том числе проведение работ по восстановлению работоспособности (переустановке) и обновлению, что является предметом Закупки. Таким образом, требование п. 2.15 Технического задания Извещения установлено Заказчиком правомерно и не противоречит Закону №223-ФЗ.

Согласно позиции Заказчика требование п. 2.15 Технического задания Извещения установлено для исполнителя, а не для участника Закупки, таким образом, права Заявителя не могут быть нарушены, так как данное требование не ограничивает ООО «ИНФОПРО» в праве подать заявку и принять участие в процедуре Закупки.

По словам представителя Заказчика, согласно протоколу от 06.06.2023 на участие в Закупке было подано 2 заявки.

Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России также установлено, что требование п. 2.15 Технического задания Извещения установлено Заказчиком для исполнителя на этапе выполнения работ, а не для участника Закупки, что не ограничивает потенциальных участников закупки в праве подать заявку на участие.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит довод жалобы Заявителя неподтвержденным и по доводу жалобы не усматривает нарушений в действиях Заказчика при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 05.06.2023 вх. №13878-ЭП/23) ООО «ИНТЕРПРО» на действия заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970; ОГРН: 1027810223407) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту носимых аудиовидеорегистраторов и терминалов зарядки и архивирования данных (извещение №32312431878) необоснованной.

<...>

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