

Заказчик –

МУП ГПТ «Яргортранс»

e-mail: ot@yargortrans.ru

<...>

Заявитель –

ООО «Бортовые системы»

e-mail: sistemy16@list.ru

**Электронная торговая
площадка –**

ООО «РТС-тендер»

e-mail: ko@rts-tender.ru

(для сведения)

**Решение по результатам рассмотрения жалобы
на нарушение порядка проведения закупки**

№ 076/10/18.1-1042/2021

11 ноября 2021 года
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 16.11.2021 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления Паутов И. Г., члены Комиссии – врио начальника отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С. А., специалист-эксперт Артамонов А. О.

с участием:

от МУП ГПТ «Яргортранс» - <...>, <...>(по доверенностям),

от ООО «Бортовые системы» - <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «Бортовые системы» (вх. № 10379 от 15.10.2021) на действия (бездействие) заказчика – МУП ГПТ «Яргортранс» (ИНН 7604012273, ОГРН 1027600690457)

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

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «Бортовые системы» (вх. № 10379 от 15.10.2021) на действия (бездействие) заказчика – МУП ГПТ «Яргортранс», при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки бесконтактных микропроцессорных пластиковых карт (Извещение – 32110665888).

Обжалуемые действия (бездействие): несоответствие положений аукционной документации требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», непредоставление заказчиком ответа на запрос о даче разъяснений положений аукционной документации.

На заседании Комиссии представители заказчика предоставили документы, запрошенные уведомлением от 19.10.2021 № 6886/06-07, с доводами, указанными в жалобе, не согласились.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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» (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.

Комиссией установлено следующее.

23.09.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru МУП ГПТ «Яргортранс» размещено извещение № 32110665888 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки бесконтактных микропроцессорных пластиковых карт (далее – аукцион, закупка).

15.10.2021 закупочной комиссией заказчика рассмотрены первые части заявок на участие в закупке, что подтверждается протоколом от 15.10.2021 № 32110665888.

По результатам рассмотрения первых частей заявок к дальнейшему участию в процедуре запроса предложений допущены три участника – ООО «Смарт Системз», ООО «Капитал Инвестиции», ООО «Бортовые Системы».

18.10.2021 закупочной комиссией заказчика рассмотрены вторые части заявок на участие в закупке, подведены итоги аукциона, в результате чего победителем признано ООО «Смарт Системз», что подтверждается протоколом от 18.10.2021

№ 32110665888.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при осуществлении закупки заказчику надлежит руководствоваться принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться 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 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.

Согласно пункту 6 технического задания на поставку бесконтактных микропроцессорных пластиковых карт, являющегося неотъемлемой частью документации о проведении рассматриваемого аукциона в электронной форме (далее – документация), карта должна быть совместима с транспортной системой «Электронный проездной» г. Ярославль. Бесконтактный микропроцессорный чип пластиковой карты должен позволять производить чтение и запись данных в свои сектора терминалами транспортной системы «Электронный проездной» г. Ярославль.

Каждой карте присваивается 19-значный уникальный номер карты в формате Системы электронных транспортных карт Ярославской области. Для обеспечения совместимости при электронной предперсонализации (разметки) бесконтактных чипов микропроцессорных пластиковых транспортных карт для использования в Системе электронных транспортных карт Ярославской области, Поставщику необходимо иметь соглашение о неразглашении конфиденциальной информации с правообладателем программного комплекса «Процессинговый центр ТС Электронный проездной» ЗАО «Золотая корона» для использования алгоритмов программного комплекса «Процессинговый центр ТС Электронный проездной».

Номер записывается в защищенную зону чипа и печатается на обратной стороне карты в соответствии с оригинал-макетом.

Совместимость карты с аппаратно-программным комплексом должна быть подтверждена заключением правообладателя программного комплекса «Процессинговый центр ТС Электронный проездной» ЗАО «Золотая корона».

Как следует из содержания жалобы, изначальный выбор конкретной транспортной системы, правообладателем которой является ЗАО «Золотая корона», влечет за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, которые вместо собственного программного обеспечения вынуждены использовать программное обеспечение ЗАО «Золотая корона».

Подтверждением необоснованного ограничения количества участников закупки, по мнению заявителя, является невозможность обеспечения взаимодействия с ЗАО «Золотая корона» и отказ последнего от заключения лицензионного договора,

что, по мнению общества, подтверждается направленным в его адрес письмом ЗАО «Золотая корона» от 13.10.2021 исх. № 10/25.

Изложенное, по мнению ООО «Бортовые системы», свидетельствует о нарушении МУП ГПТ «Яргортранс» пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На вопросы участников закупки, направивших в адрес заказчика запросы разъяснений положений документации о необходимости подтвердить совместимость транспортных карт с программным комплексом «Процессинговый центр ТС Электронный проездной» до подачи заявки или после заключения договора по результатам конкурса (вопрос № 9 разъяснений № 2 к рассматриваемому аукциону), МУП ГПТ «Яргортранс» дал следующий ответ: «Совместимость карты с аппаратно-программным комплексом должна быть подтверждена заключением правообладателя программного комплекса «Процессинговый центр ТС Электронный проездной» ЗАО «Золотая корона» до подачи заявки» (далее также – заключение).

На основании изложенного, заявитель полагает, опираясь на данный ответ заказчика, что само требование к участнику закупки о наличии соглашения о неразглашении с ЗАО «Золотая корона» для предоставления технологической информации, заключения данного Общества о совместимости произведенных карт с программным комплексом «Процессинговый центр ТС Электронный проездной», является неисполнимым, так как ЗАО «Золотая Корона» отказалось от предоставления технологической информации без использования программного обеспечения системы «Электронный проездной» в ответе, адресованному ООО «Бортовые системы», от 13.10.2021 № 10/25.

Кроме того, заявитель также полагает, что разработанная ЗАО «Золотая корона» Система приобретена заказчиком с нарушением положений Закона о закупках.

На заседании Комиссии представителями заказчика представлен договор № ТК-20210929 от 22.09.2021.

Согласно пояснениям представителей заказчика данный договор был заключен МУП ГПТ «Яргортранс» с ЗАО «Золотая корона», в соответствии с условиями которого ЗАО «Золотая корона» передает заказчику право использования программного обеспечения «Мобильный транспортный терминал» на условиях простой (неисключительной) лицензии. Данный договор заключен МУП ГПТ «Яргортранс» по результатам осуществления закупки у единственного поставщика на основании пункта 24.2.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МУП ГПТ «Яргортранс», поскольку цена договора не превышает 300 000 рублей.

Таким образом, по мнению представителей заказчика, условие о совместимости карт с транспортной системой «Электронный проездной», правообладателем которой является ЗАО «Золотая корона», обусловлена имеющимся у МУП ГПТ «Яргортранс» договором с данным Обществом и в соответствии с этим потребностью заказчика в использовании именно рассматриваемой системы.

Кроме того, по мнению заказчика, запрос ООО «Бортовые системы», направленный в адрес ЗАО «Золотая корона», относится к закупке № 32110677665, о чем свидетельствует первый абзац данного запроса (указание на проведение

аукциона по закупке № 32110677665), и не должен учитываться при обжаловании закупки № 32110665888.

Что касается требований о наличии соглашения о неразглашении информации и заключения на момент участия в закупке, то представители заказчика отметили, что в соответствии с документацией данные требования предъявляются к победителю закупки – исполнителю по договору, а не к участникам закупки. При даче разъяснений положений документации заказчиком были даны ошибочные сведения ввиду отсутствия у заказчика информации о порядке предоставления технологической информации и дачи заключения ЗАО «Золотая корона».

Пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках установлено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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.

В рассматриваемом случае ООО «Бортовые системы» обжалует правомерность заключения МУП ГПТ «Яргортранс» и ЗАО «Золотая корона» договора № ТК-20210929 от 22.09.2021, что свидетельствует об отсутствии у Комиссии оснований для рассмотрения данного довода в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссией установлено, что описание предмета закупки, которым в соответствии с пунктом 1 технического задания является поставка транспортных карт (электронная предперсонализация (разметка) бесконтактного чипа микропроцессорной пластиковой карты, нанесение визуальных данных на лицевую и оборотную стороны карты, комплектация сопроводительными документами и доставка заказчику), не содержит указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов.

Комиссия не согласна с доводом заказчика, в соответствии с которым данный запрос не должен учитываться при рассмотрении жалобы, так как он направлен в рамках другой закупки.

Комиссия приходит к выводу, что запрашиваемая ООО «Бортовые системы» информация по своему содержанию относится как к закупке № 32110677665, так и к рассматриваемой закупке № 32110665888.

Тем не менее, из ответа ЗАО «Золотая корона» заявителю не следует вывод об отказе разработчика от заключения лицензионного договора-оферты. Кроме того, ЗАО «Золотая корона» прямо указывает, что обеспечение совместимости взаимодействия карт с действующей транспортной системой Ярославской области может осуществляться при дальнейшем использовании ООО «Бортовые системы» программного обеспечения системы «Электронный проездной».

Таким образом, заявителем не представлены доказательства невозможности применения при оказании закупаемых услуг системы ЗАО «Золотая корона» в связи с отказом разработчика от заключения лицензионного договора. Изложенное свидетельствует об отсутствии в обжалуемых действиях заказчика нарушения положений пункта 2 части 1, пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлено, что в пункте 6 технического задания указано, что соглашение о неразглашении информации и заключение необходимо иметь поставщику для обеспечения совместимости при электронной предперсонализации (разметки) бесконтактных чипов транспортных карт.

Комиссией установлено, что в пункте 12 документации среди необходимых документов как в рамках первой части заявки, так и в рамках второй части заявки отсутствует обязанность предоставлять соглашение о неразглашении информации и заключение.

Адресованность рассматриваемого требования победителю закупки подтверждается также тем, что все заявки участников закупки, допущенных к участию в аукционе, не имеют в своем составе ни соглашения о неразглашении информации, ни заключения.

Комиссия приходит к выводу, что требование совместимости с транспортной системой «Электронный проездной» г. Ярославля, для реализации которого необходимо иметь соглашение о неразглашении информации и заключение, предназначено для исполнения именно победителем закупки – исполнителем по договору. В противном случае участникам еще до победы в аукционе пришлось бы изготавливать и осуществлять электронную предперсонализацию транспортных карт для, что противоречит сущности проведения закупки, проводимой с целью заключения договора на поставку рассматриваемых карт. Исходя из абзаца 1 технического задания следует, что предперсонализация транспортных карт непосредственно входит в предмет договора.

В рамках дополнений к жалобе, направленных в адрес Ярославского УФАС России (вх. № 11095 от 08.11.2021), заявитель также отметил, что при установлении требования о наличии заключения заказчиком указано ненадлежащее программное обеспечение. Так как взаимодействие карт осуществляется с транспортными терминалами, то и совместимость должна подтверждаться с программным обеспечением данных транспортных терминалов «Мобильный транспортный терминал».

В дополнительных письменных пояснениях заказчик указал следующее: «Программное обеспечение «Мобильный транспортный терминал» является частью транспортной системы (подсистемой), представляет собой совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования транспортных терминалов и обеспечивает обслуживание бесконтактных карт транспортной системы «Электронный проездной» (регистрация факта поездки (формирование транзакции по транспортной карте) и дальнейшая ее передача в Процессинговый центр системы для обработки).

Программное обеспечение «Процессинговый центр ТС Электронный проездной» также является частью системы (подсистемой), предназначенной для обеспечения

функционирования системы в автоматическом режиме, обработки транзакций, подступающих с транспортных терминалов и их хранения, а также хранения информации об транспортных картах, используемых в системе, формирования отчетов, обеспечения информационной безопасности системы, протоколирования событий, резервного копирования данных в режиме реального времени.

Процессинговый центр содержит алгоритмы генерации данных для осуществления предперсонализации (разметки) микропроцессорных чипов карт при их производстве. В случае некорректной предперсонализации карта будет определяться транспортным терминалом как действующая, но процессинговый центр на получаемую транзакцию будет выдавать отказ в связи с несоответствием информации в процессинговом центре и в памяти карты».

Комиссией установлено, что для функционирования транспортных карт, а именно для успешной транзакции, передачи иной информации, необходимо подтвердить их совместимость с подсистемой транспортной системы «Электронный проездной» г. Ярославля «Процессинговый центр ТС Электронный проездной».

Вместе с тем, требование совместимости, установленное заказчиком в пункте 6 технического задания, не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе Закону о закупках, направлено на достижение целей проведения закупки.

06.10.2021 заказчиком на официальном сайте zakupki.gov.ru размещены разъяснения положений закупочной документации.

Как полагает заявитель, при ответе на запросы участников закупки, а также самого заявителя о даче разъяснений положений (разъяснения № 1, разъяснения № 2) закупочной документации заказчик уклонился от предоставления сведений по ряду вопросов.

Так, на вопросы 1, 6 разъяснений № 1, вопрос 3 разъяснений 2, касающиеся предперсонализации (разметки) транспортных карт, заказчик сообщил, что запрашиваемые сведения предоставляются разработчиком транспортной системы — ЗАО «Золотая корона».

Более того, по мнению ООО «Бортовые системы» непредоставление заказчиком рассматриваемой информации не позволяют потенциальному исполнителю определить объем работ и цену предмета закупки.

Представители заказчика на заседании Комиссии отметили, что техническое задание позволяет определить объем работ и цену предмета закупки. Кроме того, в приложении № 2 к лицензионному договору-оферте указаны тарифы при определении стоимости оказания услуг.

Комиссией установлено, что 04.10.2021 ООО «Бортовые системы» запросило у ЗАО «Золотая корона» необходимую технологическую информацию для производства транспортных карт (письмо исх. № 387 от 04.10.2021).

Как было установлено ранее, в ответ на письмо заявителя ЗАО «Золотая корона» сообщило, что обеспечение совместимости взаимодействия с действующей транспортной системой Ярославской области может осуществляться при дальнейшем использовании ООО «Бортовые системы» программного обеспечения

системы «Электронный проездной» (письмо исх. № 10/25 от 13.10.2021).

На заседании Комиссии представители заказчика пояснили, что не обладают технологической информацией, необходимой для предперсонализации карт, в связи с чем указали на необходимость получения данных сведений напрямую от разработчика. Кроме того, как сообщил заказчик, в соответствии с пунктом 8.1 заключенного между МУП ГПТ «Яргортранс» и ЗАО «Золотая корона» договора № ТК-20210929 информация о программном обеспечении, а также информация об исполнении данного договора является конфиденциальной и не подлежит разглашению.

Вместе с тем, в пункте 8.2 договора № ТК-20210929 предусмотрено право стороны договора передавать информацию по данному договору с письменного согласия другой стороны.

В ответ на запрос Ярославского УФАС России (исх. № 7010/06-07 от 26.10.2021) ЗАО «Золотая корона» указало на то, что в адрес общества от МУП ГПТ «Яргортранс» не поступали запросы о предоставлении письменного согласия на передачу конфиденциальной информации третьим лицам.

Частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрена обязанность заказчика в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса о даче разъяснений положений закупочной документации осуществить данные разъяснения и разместить их в единой информационной системе.

Вместе с тем, действующее законодательство не предусматривает обязанность третьих лиц предоставлять данные разъяснения, и не регламентирует срок их предоставления.

Кроме того, заказчиком в ответе на вопрос № 9 разъяснений № 2 к аукциону, рассмотренный выше, была представлена информация, противоречащая документации, в частности, пункту 6 технического задания.

В рассматриваемом случае заказчик в нарушение положений части 3 статьи 3.2 Закона о закупках, а также закрепленного в пункте 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункте 2.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП ГПТ «Яргортранс» принципа информационной открытости надлежащим образом не исполнил обязанность по даче разъяснений положений закупочной документации, посчитав достаточным указать на третье лицо, обладающее запрашиваемыми сведениями, но не наделенное обязанностью по предоставлению таких сведений потенциальным участникам закупки.

Комиссия не согласна с доводом заявителя о невозможности определить объем работ и цену предмета закупки.

Комиссией установлено, что другие участники закупки определили объем работ и цену предмета закупки.

Кроме того, заказчиком для определения размера начальной максимальной (максимальной) цены договора в адрес ООО «ОПЭНКАРД», ООО «Страна Карт» было направлено рассматриваемое техническое задание, в результате чего данными юридическими лицами были сформулированы коммерческие предложения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о нарушении МУП ГПТ «Яргортранс» пункта 2.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП ГПТ «Яргортранс», пункта 1 части 1 статьи 3, части 3 статьи 3.2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Бортовые системы» (вх. № 10379 от 15.10.2021) на действия (бездействие) заказчика – МУП ГПТ «Яргортранс» (ИНН 7604012273, ОГРН 1027600690457), при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки бесконтактных микропроцессорных пластиковых карт (Извещение – 32110665888) обоснованной.

2. Признать МУП ГПТ «Яргортранс» нарушившим пункт 2.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП ГПТ «Яргортранс», пункт 1 части 1 статьи 3, часть 3 статьи 3.2 Закона о закупках.

3. Выдать МУП ГПТ «Яргортранс» предписание об отмене протокола подведения итогов аукциона в электронной форме от 18.10.2021 № 32110665888, повторной даче разъяснений с учетом изложенных в настоящем решении нарушений, продлении срока подачи заявок на участие в закупке № 32110665888.

Председатель Комиссии

И. Г. Паутов

Члены Комиссии

С. А. Шарутина

А. О. Артамонов