

РЕШЕНИЕ

19.09.2018

Дело № 15 142/03-2018

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере законодательства о закупках в составе:

председателя - заместителя руководителя управления –
начальника отдела

<....>;

членов

- начальника отдела <....>;

- ведущего специалиста-эксперта <....>

в присутствии: - от АО «Ульяновский
механический завод»:

1810/559 от 13.09.2018 г.);

- <....> (доверенность № 1810/559 от 13.09.2018 г.);

- <....>. (доверенность № 1810/559 от 13.09.2018 г.);

- <....>. (доверенность № 1810/559 от 13.09.2018 г.),

рассмотрев дело № 15 142/03-2018 по жалобе акционерного общества «Проект 2020» (далее – АО «Проект 2020», заявитель) на положения документации о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31806821466 (наименование объекта закупки – «Предоставление (передача) неисключительных (ограниченных) прав на использование программного обеспечения «Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition» (простая неисключительная лицензия)»; заказчик – Акционерное общество «Ульяновский механический завод»; начальная (максимальная) цена договора – 1 737 500,00 руб., дата и время окончания срока подачи заявок – 11.09.2018 г. в 17:00) по признакам нарушения Федерального Закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон), и в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 4763 от 10.09.2018 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба АО «Проект 2020» на положения документации о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31806821466.

Жалоба АО «Проект 2020» содержит указание на следующее.

При проведении процедуры закупки заказчиком в Разделе 6 «Техническое задание» закупочной документации в объекте закупки указан товарный знак производителя Kaspersky, без указания «или эквивалент», что нарушает пункт 6.1 статьи 3 Закона о закупках. Согласно Федеральному закону от 31.12.2017 г. № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступившему в силу с 01 июля 2018 года, при описании объекта закупки с указанием на товарный знак необходимо использовать слова «или эквивалент». При этом заказчиком в ответе на запрос разъяснений положений документации указано, что «Указание конкретного товарного знака и отсутствие указания «или эквивалент» обосновано п. 3.3.4 СТО ВЦИР.20.06.006-2017 «СМК Положение о закупке» АО «Ульяновский механический завод».

В Разделе 6 «Техническое задание» в качестве обоснования закупки конкретного антивирусного программного обеспечения указано, что данное программное обеспечение используется заказчиком в настоящее время, при этом, после окончания срока действия лицензионного соглашения у заказчика, согласно ГК РФ, не возникает обязательства как использования, так и продления имеющегося антивирусного программного обеспечения.

На российском рынке присутствуют поставщики антивирусного программного обеспечения других производителей, удовлетворяющие всем остальным требованиям технического задания, и указание на товарный знак в предмете закупки ведет к ограничению конкуренции.

На заседание Комиссии 17.09.2018 г. представитель АО «Проект 2020» не явился (доказательство надлежащего извещения – отчет об отправке уведомления по электронной почте 13.09.2018 г. в 10:38).

На заседании Комиссии 17.09.2018 г. представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения (исх. № 1810/399 от 17.09.2018 г.), содержащие, в том числе, указание на следующее.

Жалоба АО «Проект 2020» не может быть рассмотрена по существу в связи с отсутствием оснований, указанных в части 10 статьи 3 Закона о закупках: заявитель жалобы участия в закупке не принимал.

АО «Ульяновский механический завод» во исполнение требований Закона о закупках установило в пункте 3.3.4 Раздела 3.3 «Документация процедуры закупки» Положения о закупке, что заказчик в целях своевременного и полного удовлетворения потребностей в продукции с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств при проведении процедур закупок, вправе при описании предмета закупки указывать в документации о закупке товарные знаки, знаки обслуживания, модели, марки, артикулы, патенты,

полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения продукции или наименования производителей при условии соблюдения положений действующего законодательства Российской Федерации.

Кроме того, в подпункте «в» пункта 3 раздела 5 «Информационная карта» аукционной документации также установлено требование к участникам закупки: заявка участника на участие в аукционе должна содержать техническое предложение, включающее: описание предполагаемых функциональных характеристик (потребительских свойств) продукции, ее количественных и качественных характеристик; указание на зарегистрированные товарные знаки и (или) знаки обслуживания продукции, патенты, полезные модели или промышленные образцы, которым будет соответствовать предлагаемая продукция; указание количества предлагаемой продукции или порядка его определения, оформленное по Форме 3 Раздела 7 документации аукциона.

Ограничение на поставку эквивалентного товара установлено в соответствии с пп.3 (а) части 6.1 статьи 3 Закона о закупках – несовместимость товаров, на которые размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Ранее заказчиком было закуплено программное обеспечение «Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition» и в настоящее время у АО «Ульяновский механический завод» имеется лицензии № 1688-171002-113727-503-877 на использование указанного программного обеспечения.

Закупку № 31806821466 акционерное общество проводит для продления уже имеющейся лицензии, что отражено в разделе 6 «Техническое задание» документации: Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition, 1500-2499 Node 1 year Renewal License, *право на использование*.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 г. № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках не позднее 1 января 2019 года.

Согласно письму Минфина России № 24-04-06/44451, ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018 г. до конца 2018 года заказчик вправе проводить закупки по положению, в котором не учтены поправки к Закону о закупках, вступившие в силу в июле 2018 г.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 15:40 19.09.2018 г. для анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе www.zakupki.gov.ru 15.08.2018 г. были опубликованы извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31806821466 (наименование объекта закупки – «Предоставление (передача) неисключительных (ограниченных) прав на использование программного обеспечения «Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition» (простая неисключительная лицензия)»; заказчик –

Акционерное общество «Ульяновский механический завод»; начальная (максимальная) цена договора – 1 737 500,00 руб., дата и время окончания срока подачи заявок – 11.09.2018 г. в 17:00).

24.08.2018 г. в документацию о проведении открытого аукциона в электронной форме были внесены изменения и размещены в единой информационной системе.

21.08.2018 г., 22.08.2018 г., 28.08.2018 г. в единой информационной системе размещены разъяснения положений документации.

Согласно протоколу № 31806821466-1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 18.09.2018 г. по окончании срока подачи заявок было подано 3 заявки. Решением закупочной комиссии заявки двух участников закупки были допущены к участию в аукционе № 31806821466.

В соответствии с протоколом проведения аукциона в электронной форме от 19.09.2018 г. предложения о цене контракта были поданы всеми допущенными участниками закупки, цена контракта была снижена до 1 662 500,00 руб.

Рассмотрев имеющиеся материалы, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение признать жалобу АО «Проект 2020» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона 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.

Положение о закупке АО «Ульяновский механический завод» (СТО ВЦИР.20.06.006-2017) было утверждено Советом Директоров АО «Ульяновский механический завод» (протокол № 21-2017 от 19.12.2017 г.).

Согласно пункту 5.1 раздела 5 Положения о закупке одним из способов закупки является аукцион.

В соответствии с пунктом 3.3.4 раздела 3.3 «Документация процедуры закупки» Положения о закупке заказчик в целях своевременного и полного удовлетворения потребностей в продукции с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств при проведении процедур закупок, вправе при описании предмета закупки указывать в документации

о закупке товарные знаки, знаки обслуживания, модели, марки, артикулы, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования места происхождения продукции или наименования производителей при условии соблюдения положений действующего законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 3 извещения № 195-0900-2018 о проведении открытого аукциона в электронной форме, пункту 2 раздела 5 «Информационная карта документации № 31806821466 предметом договора является предоставление (передача) неисключительных (ограниченных) прав на использование программного обеспечения «Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition» (простая неисключительная лицензия).

Пункт 5 раздела 6 «Техническое задание» документации открытого аукциона в электронной форме № 31806821466 содержит, в том числе, указание на наличие действующей лицензии № 1688-171002-113727-503-877.

Согласно письменным пояснениям АО «Ульяновский механический завод» (исх. № 1810/399 от 17.09.2018 г.) указанная закупка проводится для продления уже имеющейся лицензии, что отражено в разделе 6 «Техническое задание» документации: Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition, 1500-2499 Node 1 year Renewal License, право на использование.

В соответствии с пунктами 2, 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке 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; в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо 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](#) Закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

При этом часть 6.1 введена в Закон о закупках Федеральным [законом](#) от 31.12.2017 г.

№ 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В соответствии с [частью 3 статьи 4](#) Федерального [закона](#) от 31.12.2017 г. № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года « 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции Федерального закона), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года. Положения о закупке, которые не соответствуют Федеральному [закону](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции Федерального закона), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе. Закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Федерального [закона](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции настоящего Федерального закона), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Учитывая положения [части 3 статьи 4](#) Федерального [закона](#) от 31.12.2017 г. № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями [Закона](#) о закупках в редакции Федерального [закона](#) № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с [Законом](#) о закупках в редакции Федерального [закона](#) № 505-ФЗ от 31.12.2017 г.

Аналогичная позиция изложена в письме Минфина России № 24-04-06/44451, ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018 г. «О позиции Минфина России и ФАС России о приведении положения о закупке в соответствие с Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Таким образом, учитывая, что положение о закупке АО «Ульяновский механический завод» не приведено в соответствие с требованиями Закона о закупках в редакции Федерального закона № 505 от 31.12.2017 г., заказчиком в документации о проведении открытого аукциона в электронной форме № 31806821466 указано наименование программного обеспечения конкретного производителя без сопровождения словами «или эквивалент» на основании норм действующего Положения о закупке АО «Ульяновский механический завод».

Следовательно, жалоба АО «Проект 2020» является необоснованной.

Довод заказчика об исчерпывающем перечне случаев обжалования действий заказчика и комиссии, а также о том, что в жалобе АО «Проект 2020» отсутствуют основания, указанные в части 10 статьи 3 Закона о закупках не может быть признан состоятельным в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе 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, при этом обжалование осуществляется в случае осуществления 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.

Частью 11 статьи 3 Закона о закупках определено, что в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Из анализа указанных норм Закона о закупках следует, что до момента окончания срока подачи заявок на участие в закупке любой участник закупки вправе обжаловать действия заказчика.

Согласно пункту 10 извещения № 195-0900-2018 о проведении открытого аукциона в электронной форме, пункту 15 раздела 5 «Информационная карта документации № 31806821466 дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке определены как 11.09.2018 г. в 17:00. При этом жалоба АО «Проект 2020» была направлена в Ульяновское УФАС России 10.09.2018 г. в 16:08.

Следовательно, у Ульяновского УФАС России отсутствовали правовые основания для возврата жалобы заявителю.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Проект 2020» необоснованной.

Председатель комиссии

<....>

<....>

Члены комиссии

<....>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.