

РЕШЕНИЕ

г. Саратов

Резолютивная часть решения оглашена 9 февраля 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено 24 февраля 2011 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области (далее – Саратовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

1. <...>	– руководитель управления, Председатель Комиссии;
2. <...>	– заместитель руководителя управления, член Комиссии;
3. <...>	– начальник отдела, член Комиссии;
4. <...>	– старший государственный инспектор, член Комиссии,

в присутствии представителей:

Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области: <...>. (доверенность № 17 от 02.02.2011), <...> (доверенность № 16 от 02.02.2011); Прокуратуры Саратовской области: прокурора отдела прокуратуры <...>,

рассмотрев дело № 18-10/03 по признакам нарушения Управлением Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области (410600, г. Саратов, Театральная пл., д. 11) ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступило представление Прокуратуры Саратовской области (исх. № 7/1-10-2010 от 15.10.2010) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области (далее также - УФССП).

Из представленных материалов следует, что Прокуратурой Саратовской области была проведена проверка соблюдения законодательства при размещении заказов для государственных нужд на 2 полугодие 2010 года в деятельности Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области. В ходе проведения проверки были выявлены нарушения требований действующего законодательства.

Так, 06.05.2010 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на приобретение программного обеспечения антивирусной защиты служебных рабочих станций и серверов Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области. Приобретение неисключительных (пользовательских), лицензионных прав на программное обеспечение для защиты рабочих станций и серверов KL4853RAUFR Kaspersky BusinessSpace Security Russian Edition. 500-999 User 1 year Renewal License или эквивалент на 889 рабочих мест, а также конкурсная документация.

В нарушение требований ст. 11, ч. 2.1 ст. 22 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее также – Федеральный закон "О размещении заказов") в разделе 13 "Привлечение соисполнителей (субподрядчиков) к исполнению государственного контракта" конкурсной документации открытого конкурса "На право заключения государственного контракта на приобретение программного обеспечения антивирусной защиты служебных рабочих станций и серверов Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области" (далее также – Конкурсная документация) установлен запрет на привлечение таких соисполнителей (субподрядчиков).

В ходе рассмотрения дела представитель Прокуратуры Саратовской области поддержал доводы, изложенные в представлении (исх. № 7/1-10-2010 от 15.10.2010), а также указал, что при проведении указанного открытого конкурса также выявлены такие нарушения как:

- Несоответствие государственного контракта Конкурсной документации (в Конкурсной документации указана такая характеристика как наличие модуля администрирования в корпоративной сети, однако в государственном контракте это не отражено).

- В Конкурсной документации в разделе 30 "Критерии оценки заявок по участию в конкурсе и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе" наличие модуля администрирования в корпоративной сети отнесено к качеству услуг и (или) квалификации участника конкурса. Вместе с тем, наличие этого модуля не является технической характеристикой для программного обеспечения.

- Не заключен государственный контракт с победителем открытого конкурса - ООО "Програмос" (Самарская обл., г. Тольятти, ул. Фрунзе, д. 14Б, оф. 237Д). Однако сведения об отказе ООО "Програмос" в заключении государственного контракта в антимонопольный орган направлены не были, ООО "Програмос" нет в реестре недобросовестных поставщиков.

- Несоответствие по месту указания услуг. В частности, в государственном контракте указано, что программное обеспечение антивирусной защиты должно быть установлено на информационных ресурсах центрального аппарата УФССП, расположенного в г. Саратове на Театральной площади, д.11. Между тем установлено, что данное оборудование должно быть установлено во всех подразделениях УФССП на территории Саратовской области.

Представители УФССП в ходе рассмотрения дела пояснили, что с нарушением не согласны, доказательств того, что установление условия о недопустимости соисполнительства повлекло либо могли повлечь недопущение, ограничение или устранение конкуренции, Прокуратурой Саратовской области не представлено. Из письменных пояснений УФССП (вх. № 7846 от 06.12.2010) следует, что исполнение государственного контракта лично участником размещения заказа,

признанного победителем торгов, является одним из условий исполнения государственного контракта и служит дополнительной гарантией своевременного выполнения условий контракта.

Относительно не заключения государственного контракта с ООО "Програмос" УФССП пояснило (вх. № 418 от 24.01.2011), что государственный контракт был заключен УФССП с участником конкурса, которому присвоен второй номер – ООО "Научно-производственная компания "Контакт", в виду отказа победителя от заключения контракта, что не противоречит ч. 2 ст. 29 Федерального закона "О размещении заказов". Отказ победителя от заключения контракта подтверждается письмом последнего. После заключения государственного контракта с ООО "Научно-производственная компания "Контакт", в адрес Саратовского УФАС России 06.08.2010 за исходящим номером 06-12/24709 УФССП были направлены сведения в отношении ООО "Програмос" с приложением соответствующих документов.

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

06.05.2010 на официальном сайте

www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на приобретение программного обеспечения антивирусной защиты служебных рабочих станций и серверов Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области. Приобретение неисключительных (пользовательских), лицензионных прав на программное обеспечение для защиты рабочих станций и серверов KL4853RAUFR Kaspersky BusinessSpace Security Russian Edition. 500-999 User 1 year Renewal License или эквивалент на 889 рабочих мест, а также конкурсная документация.

07.05.2010 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о внесении изменений в Конкурсную документацию. Согласно данному извещению, предмет открытого конкурса следует читать: "На право заключения государственного контракта на приобретение программного обеспечения антивирусной защиты служебных рабочих станций и серверов Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области. Приобретение неисключительных (пользовательских), лицензионных прав на программное обеспечение для защиты рабочих станций и серверов KL4853RAUFS Kaspersky BusinessSpace Security Russian Edition. 500-999 User 1 year Base License или эквивалент на 889 рабочих мест".

Информационная карта Конкурсной документации содержит пункт 13 "Привлечение соисполнителей (субподрядчиков) к исполнению государственного контракта", согласно которому привлечение таких субисполнителей не допускается.

Части 1, 2 статьи 11 Федерального закона "О размещении заказов" (в редакции, действующей на момент размещения заказа) устанавливают исчерпывающий перечень требований к участникам размещения заказа при проведении торгов, которые вправе установить заказчик, уполномоченный орган.

Так, согласно ч. 1 ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов" при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа:

- 1) соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в

соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

2) непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

В соответствии с ч. 2 ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов" при размещении заказа путем проведения торгов заказчик, уполномоченный орган вправе установить также следующие требования к участникам размещения заказа:

1) обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением государственного или муниципального контракта заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, за исключением случаев размещения заказа на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

2) отсутствие в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа.

При рассмотрении Конкурсной документации Комиссией установлено, что Информационная карта Конкурсной документации содержит пункт 11 "Требования к участникам размещения заказа". Перечисленные в указанном пункте 11 Конкурсной документации требования к участникам размещения заказа соответствуют требованиям, установленным ст. 11 Федерального закона "О размещении заказа".

Согласно ч. 1 ст. 1 Федерального закона "О размещении заказов" настоящий Федеральный закон устанавливает единый порядок размещения заказов в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулировании такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исходя из приведенной выше нормы права, в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям.

Согласно ч. 2 ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции" наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Условие о выполнении работ, являющихся предметом открытого конкурса, без привлечения субподрядчиков может рассматриваться как нарушающее ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции", если будет доказано, что это условие включено в конкурсную документацию специально для того, чтобы обеспечить победу в открытом конкурсе конкретному хозяйствующему субъекту. В данном случае Прокуратура Саратовской области подобных доказательств в материалы дела не представила.

Таким образом, Комиссия не может сделать вывод о наличии в действиях Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области нарушения ч. 2 ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции" в виду отсутствия достаточных данных.

Комиссией установлено, что в разделе 30 "Критерии оценки заявок по участию в конкурсе и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе" Информационной карты Конкурсной документации установлены следующие критерии:

1. Ценовые критерии оценки: значимость 0,8.
2. Качество услуг и (или) квалификация участника конкурса: значимость 0,2:
 - 2.1. Наличие модуля администрирования в корпоративной сети, "да" - 40 баллов, "нет" – 10 баллов.
 - 2.2. Установка программного обеспечения в г. Саратове: "да" – 30 баллов, "нет" – 10 баллов.
 - 2.3. Установка программного обеспечения в Саратовской области: "да" – 30 баллов, "нет" – 10 баллов.

Частью 4 и 4.1 статьи 28 Федерального закона "О размещении заказов" установлены допустимые критерии оценки заявок на участие в конкурсе, такие как: цена контракта и иные критерии, указанные в конкурсной документации. При этом критериями оценки заявок на участие в конкурсе помимо цены контракта могут быть:

1) функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара;

1.1) качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг;

2) расходы на эксплуатацию товара;

3) расходы на техническое обслуживание товара;

4) сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг;

5) срок предоставления гарантии качества товара, работ, услуг;

6) объем предоставления гарантий качества товара, работ, услуг.

Конкурсная комиссия при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе в соответствии с критерием, предусмотренным пунктом 1.1 части 4 настоящей статьи, вправе оценивать *деловую репутацию участника конкурса*, наличие у участника конкурса *опыта выполнения работ, оказания услуг*, наличие у него *производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов* и иные показатели, необходимые для выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, в том числе *квалификацию работников* участника конкурса, в случае, если это установлено содержащимся в конкурсной документации порядком оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе.

Согласно ч. 6 ст. 28 Федерального закона "О размещении заказов" не допускается использование иных, за исключением предусмотренных частью 4 настоящей статьи, критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с ч. 7 ст. 28 Федерального закона "О размещении заказов" порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается Правительством Российской Федерации. При установлении порядка оценки заявок на участие в конкурсе Правительством Российской Федерации предусматриваются виды критериев из указанных в части 4 настоящей статьи, их содержание и значимость таких критериев в зависимости от видов товаров, работ, услуг.

Пунктом 26 Постановления Правительства РФ от 10.09.2009 № 722 "Об утверждении Правил оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд" (далее также – Правила) установлено, что оценка заявок по критерию "качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ оказание услуг" может производиться в случае, если предметом конкурса является выполнение работ, оказание услуг. Содержание указанного критерия, в том числе его показатели, определяется в конкурсной документации в соответствии с частью 4.1 статьи 28 Федерального закона.

Согласно п. 32 Правил, при оценке заявок по критерию "качество работ, услуг и (или) квалификации участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг" *наибольшее количество баллов присваивается заявке с лучшим предложением по качеству работ, услуг и (или) квалификации участника конкурса*, а в случае если результатом выполнения работ (оказания услуг) является создание товара – лучшему предложению по функциональным характеристикам (потребительским свойствам) или качественным характеристикам создаваемого товара.

Пунктом 2 Информационной карты Конкурсной документации установлено, что предмет государственного контракта – право заключения государственного контракта на приобретение программного обеспечения антивирусной защиты служебных рабочих станций и серверов Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области.

Согласно пп. 2.1 п. 30 Информационной карты Конкурсной документации, наличие модуля администрирования в корпоративной сети отнесено к качеству услуг и (или) квалификации участника конкурса. Вместе с тем, наличие данного модуля не влияет на качество исполнения предмета государственного контракта, и не относится к квалификации участника конкурса, и к показателям критерия, предусмотренным п. 1.1 ч. 4 ст. 28 Федерального закона "О размещении заказов".

Согласно пп. 2.2 и 2.3 п. 30 Информационной карты Конкурсной документации к качеству услуг и (или) квалификации участника конкурса отнесены такие критерии, как установка программного обеспечения в г. Саратове и в Саратовской области. Вместе с тем, место исполнения государственного контракта также не относится к установленным законом критериям качества исполнения услуг и квалификации участников конкурса.

Кроме того, пп. 2.1, 2.2 и 2.3, п. 30 Информационной карты Конкурсной документации предусмотрено максимальное количество баллов в случае наличия критерия оценки и минимальное количество баллов в случае отсутствия критерия оценки в заявках на участие в открытом конкурсе.

Согласно п. 28 Правил для определения рейтинга заявки по критерию "качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ оказание услуг" в конкурсной документации устанавливаются:

а) предмет оценки и исчерпывающий перечень показателей по данному критерию;

б) максимальное значение в баллах для каждого показателя указанного критерия – в случае применения нескольких показателей. При этом сумма максимальных значений всех установленных показателей составляет 100 баллов;

в) максимальное значение в баллах для указанного критерия, равное 100 баллам, - в случае неприменения показателей.

Исходя из приведенных выше норм закона, критерии "качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса", установленные в пп. 2.1, 2.2 и 2.3, п. 30 Информационной карты Конкурсной документации, а также способ определения рейтинга заявки по данному критерию, не соответствующий нормам действующего законодательства.

Согласно Протоколу № 100506/001123/223/1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 07.06.2010, поступило 5 заявок на участие в открытом конкурсе.

Как следует из Протокола № 100506/001123/223/2 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 09.06.2010, ЗАО "Современные Технологии" отказано в допуске к участию в конкурсе в связи с несоответствием заявки требованиям Конкурсной документации (наименование поставляемого товара в приложении к предложению о стоимости исполнения контракта отличное от наименования Заказчика в извещении о проведении открытого конкурса и в конкурсной документации, у Заказчика KL4853RAUF).

В проекте государственного контракта предметом контракта является передача права пользования АПО с Дистрибутивом и ключевым файлом АПО для обеспечения комплексной защиты информационных ресурсов центрального аппарата Федеральной службы судебных приставов, расположенного в административном здании по адресу: 410012, г. Саратов, Театральная пл., 11.

В материалах дела имеется переписка ООО "Програмос" с УФССП. Так, в запросе ООО "Програмос" (исх. № 134 от 12.05.2010) пишет, что в форме Заявки на участие в конкурсе указан критерий "Установка программного обеспечения в Саратовской области". В акте обозначены только 3 места и многоточие. В связи с этим ООО "Програмос" просит УФССП перечислить все места поставки и установки программного обеспечения по г. Саратову и Саратовской области.

В ответ УФССП письмом (исх. № 06-12/12794з от 14.05.2010) сообщило ООО "Програмос" что, поставку/установку программного продукта необходимо произвести в УФССП по Саратовской области и его территориальные отделы, расположенные по 49 адресам на территории Саратовской области.

Согласно Протоколу № 100506/001123/223/3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 15.06.2010 присвоен первый номер заявке и признан победителем конкурса ООО "Програмос" (Самарская обл., г. Тольятти, ул. Фрунзе, д. 14Б, оф. 237Д).

Письмом (исх. № 187 от 05.06.2010, вх. № 9063 от 08.07.2010) ООО "Програмос" сообщает УФССП о невозможности заключения государственного контракта с УФССП и просит заключить государственный контракт с участником размещения заказа, занявшим второе место по результатам проведения открытого конкурса.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции" при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

Учитывая выше изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что при проведении открытого конкурса "На право заключения государственного контракта на приобретение программного обеспечения антивирусной защиты служебных рабочих станций и серверов Управления Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области. Приобретение неисключительных (пользовательских), лицензионных прав на программное обеспечение для защиты рабочих станций и серверов KL4853RAUFS Kaspersky BusinessSpace Security Russian Edition. 500-999 User 1 year Base License или эквивалент на 889 рабочих мест" Управлением Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области был нарушен порядок определения победителя торгов, что привело к ограничению конкуренции.

Таким образом, Управление Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области нарушило п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции".

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Управление Федеральной службы судебных приставов по Саратовской области нарушившим п. 3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. В связи с отсутствием оснований предписания не выдавать.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

