

## Решение № 05-6/1-216-2016

14 декабря 2016 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. - руководитель управления,

члены Комиссии:

- Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок,

- Виноградова Ю.Д.- специалист - эксперт отдела контроля закупок,

- Журавлёва Е.В. - специалист 1 разряда отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Федерального казенного учреждения Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной службы исполнения наказаний (далее – Заказчик): \*\*\*

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «ЮСофт» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7 – 7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) и Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

## установила:

В Тверское УФАС России 07.12.2016 поступила жалоба Общества, полагающего, что аукционной комиссией при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на предоставление неисключительных прав (лицензий) на использование программных средств (продление лицензий программного средства антивирусной защиты) (извещение от 28.11.2016 № 0336100002116000056) нарушены требования Закона в части отказа Обществу в допуске к участию в аукционе.

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения по существу жалобы.

На момент рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

28.11.2016 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение № [0336100002116000056](http://www.zakupki.gov.ru) о проведении электронного аукциона на предоставление неисключительных прав (лицензий) на использование программных средств (продление лицензий программного средства антивирусной защиты) и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 330 200 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктом 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта (пункт 1); требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе (пункт 2).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются

функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

Согласно разделу 7 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: «*согласие участника такого аукциона на поставку товара в*

*случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией».*

Таким образом, требования к первой части заявки установлены Заказчиком в соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 3 статьи 66 Закона.

Раздел 20 Информационной карты документации об аукционе содержит следующее описание объекта закупки:

Предоставление неисключительных прав (лицензий) на использование программных средств (на продление лицензий программного средства антивирусной защиты):

Наименование: Kaspersky Endpoint Security для бизнеса - Стандартный Russian Edition. 250-499 Node2 year Renewal License с правом пользования 2 (два) года; количество (шт) 254.

При этом, согласно Приложению № 1 к контракту поставка эквивалента не предусмотрена в связи с необходимостью обеспечения совместимости приобретаемого товара с товаром используемым заказчиком.

Согласно пункту 1 статьи 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Согласно пункту 2 статьи 1233 ГК РФ к договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статья 307 – 419) и о договоре (статья 420 – 453).

Согласно пункту 1 статьи 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого

результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Согласно пункту 1 статьи 1236 ГК РФ лицензионный договор может предусматривать:

1) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия);

2) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Согласно пункту 2 статьи 1236 ГК РФ если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

Таким образом, с учетом содержания приведенных норм ГК РФ, объектом закупки при проведении вышеуказанного аукциона является неисключительное право на использование антивирусного программного обеспечения для продления действия существующей лицензии для нужд заказчика; то есть, объект закупки не является товаром, работой или услугой, а представляет собой передачу неисключительного неимущественного права.

При этом контракт на неисключительное право на использование антивирусного программного обеспечения для продления действия существующей лицензии для нужд заказчика не является договором поставки товара.

Несмотря на отсутствие надлежащего правового регулирования осуществления Заказчиками закупок неисключительных прав на использование программного обеспечения, Комиссия считает, что правильным является установления требований к содержанию заявок в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона, то есть, о содержании в такой заявке согласия на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

В соответствии с частью 4 статьи 67 Закона участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) Закона, или предоставления недостоверной информации (пункт 1); несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) Закона, требованиям документации о таком аукционе (пункт 2).

В соответствии с частью 5 статьи 67 Закона отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным [частью 4](#) статьи 67 Закона, не допускается.

Согласно [протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 06.12.2016 №0336100002116000056-1](#) для участия в аукционе заявки подали восемь участников закупки, в том числе Общество, заявка которого зарегистрирована под порядковым номером 7. По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в аукционе допущены шесть участников закупки, Обществу отказано в допуске к участию в аукционе со следующим обоснованием: «Отказать в допуске в соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 67 № 44-ФЗ в связи с непредоставлением информации, предусмотренной абзацем первым раздела «Первая часть заявки» ч. 7

*Документации об электронном аукционе и ч. 3 ст. 66 № 44-ФЗ (не указано наименование программного обеспечения)».*

Согласно [протоколу проведения электронного аукциона от 09.12.2016 № 0336100002116000056-2](#) в аукционе приняли участие пять участников закупки, минимальное предложение по цене контракта поступило от участника закупки, заявка которого зарегистрирована под порядковым номером 8, и чье предложение о цене контракта составило 269 732, 76 руб.

Из материалов дела следует, что первая часть заявка Общества содержит согласие «заключить контракт на оказание услуг полностью соответствующих документации об аукционе и товарных знаков, указанных в ней».

Учитывая, что заявка Общества содержит согласие на оказание услуг на условиях, изложенных в документации об аукционе, аукционная комиссия, отказав Обществу в допуске к участию в аукционе, нарушила требования пункта 1 части 4 и части 5 статьи 67 Закона.

Жалоба Общества является обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

**решила:**

1. Признать жалобу ООО «ЮСофт» обоснованной.
2. Признать аукционную комиссию Федерального казенного учреждения Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной службы исполнения наказаний нарушившей требования пункта 1 части 4 и части 5 статьи 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Федеральному казенному учреждению Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной службы исполнения наказаний, аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд.

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

## ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-216-2016

### об устранении нарушения в сфере закупок

14 декабря 2016 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. - руководитель управления,

члены Комиссии:

- Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок,

- Виноградова Ю.Д.- специалист - эксперт отдела контроля закупок,

- Журавлёва Е.В. - специалист 1 разряда отдела контроля закупок,

в присутствии представителя Федерального казенного учреждения Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной службы исполнения наказаний: \*\*\*,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «ЮСофт»,

на основании решения от 14.12.2016 по делу № 05-6/1-216-2016 и в соответствии с частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

#### 1. В срок до 19.01.2017:

1.1 Федеральному казенному учреждению Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной службы исполнения наказаний и аукционной комиссии отменить протоколы, сформированные в ходе проведения аукциона на право заключения контракта на предоставление неисключительных прав (лицензий) на использование программных средств (продление лицензий программного средства антивирусной защиты) (извещение от 28.11.2016 № 0336100002116000056) (далее – Аукцион) и назначить новую дату рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе, дату проведения Аукциона, а также разместить на официальном сайте Российской Федерации в информационно -

телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) информацию об отмене протоколов, сформированных в ходе проведения аукциона.

При этом дата рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе должна быть назначена не ранее чем через 6 дней со дня отмены протоколов, сформированных в ходе проведения аукциона.

1.2 Оператору электронной площадки не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего предписания:

- отменить [протокол проведения электронного аукциона от 09.12.2016 № 0336100002116000056-2;](#)

[- назначить время проведения аукциона и разместить информацию о времени проведения аукциона;](#)

[- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе, об отмене](#) протоколов, сформированных в ходе проведения аукциона, о новой дате рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, дате и времени проведения аукциона, а также необходимости наличия на счетах на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытых участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае если в их отношении блокирование прекращено.

1.3. Оператору электронной площадки осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционе через 4 рабочих дня со дня направления оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 1.2 настоящего предписания.

1.4. Аукционной комиссии повторно рассмотреть первые части заявок участников закупки, поданные участниками закупки до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе и в отношении которых участниками закупки внесено обеспечение, с учетом требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и решения от 14.12.2016 по делу № 05-6/1-216-2016.

1.5 Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 1.4 настоящего предписания и продолжить проведение аукциона с последнего (минимального) предложения о цене контракта, поданного участником закупки с номером заявки 8, то есть, с цены контракта - 269 732,76 рублей. В случае отсутствия при продолжении проведения аукциона предложений о снижении размера последнего (минимального) предложения о цене контракта, предложение участника закупки с номером заявки 8 считать лучшим.

1.6 Оператору электронной площадки, Федеральному казенному учреждению Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной



службы исполнения наказаний, аукционной комиссии осуществить дальнейшие проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

2. Федеральному казенному учреждению Научно-исследовательский институт информационных технологий Федеральной службы исполнения наказаний, аукционной комиссии и оператору электронной площадки **в срок до 25.01.2016** представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

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