

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Прокарт» (вх. №

019293)

« 25 » декабря 2015 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Плаксин А.В., и.о. заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

Белова А.Н., заместитель начальника отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Трутнева Е.П., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу ООО «Прокарт» (вх. № 019293 от 14.12.2015г.) (далее – заявитель) на действия Пермского государственного унитарного предприятия «Автовокзал» (далее – Организатор торгов) при проведении и организации открытого запроса предложений на заключение договора на предоставление (передачу) прав использования программного обеспечения, предназначенного для работы системы автоматизированного учета и оплаты проезда граждан в любом виде общественного транспорта с использованием технологий бесконтактных смарт-карт и оказание услуг по установке, настройке бизнес-процессов Системы и услуг по технической поддержке программного обеспечения Системы для нужд ПКГУП «Автовокзал» (Извещение № 31503065875, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) (далее – торги),

УСТАНОВИЛА:

14.12.2015 г. в Пермское УФАС России поступила жалоба заявителя на действия заказчика при организации и проведении открытого запроса предложений. Заявитель полагает, что критерии торгов (цена технической поддержки на ПО

Системы за 1 месяц и начальная цена) повторяют друг друга и приводят к повторной оценке одного и того же критерия. В документации по запросу предложений установлены незаконные требования относительно предоставления копий паспортов физических лиц.

Кроме того, по мнению заявителя, нарушены сроки внесения изменений в документацию, а также неправомерно установлено требование о подтверждении квалификации участников закупки рекомендательными письмами.

Также, полагает заявитель, предусмотренная документацией возможность организатора закупки в любой момент отказаться от заключения договора является нарушением ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные возражения на жалобу, согласно которым документация соответствует требованиям действующего законодательства.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1, п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 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».

Порядок и условия проведения процедур закупок товаров, работ и услуг муниципальными унитарными предприятиями установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (п. 1 ч. 2 ст. 1) (далее – Закон о закупках).

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг могут быть обжалованы в антимонопольный орган участниками закупки, указанными в ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, в следующих случаях:

- 1) неразмещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на

таким официальным сайте, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, согласно ч.ч. 1,5 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, осуществляемых в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии со ст. 2, ч. 1 ст. 4 Закона о закупках, при проведении закупок заказчик-муниципальное унитарное предприятие обязан руководствоваться в том числе утверждённым руководителем унитарного предприятия и размещённым на официальном сайте положением о закупке, в котором должны содержаться требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения.

В ч. 2 ст. 4 Закона о закупках установлено, что заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации

(Постановление Правительства РФ от 17.09.2012 г. № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана» (далее – Правила)).

Пунктом 5 Правил установлено, что план закупки формируется заказчиком в соответствии с требованиями, установленными нормативными правовыми актами Российской Федерации, локальными актами заказчика, а также положением о закупке, утвержденным в установленном порядке, в том числе с учетом сроков проведения закупочных процедур исходя из требуемой даты поставки товаров (работ, услуг).

Размещение плана закупки на официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года. План закупки считается размещенным на официальном сайте надлежащим образом после размещения в соответствии с [пунктом 4](#) настоящего Положения в общедоступной части официального сайта структурированного вида плана закупки и (или) электронного вида плана закупки либо структурированного вида плана закупки и графического вида такого плана (п.п. 14, 17 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908).

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, 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.

На основании ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- 1) установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;
- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;
- 4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

- 5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);
- 6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;
- 7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);
- 8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;
- 9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям;
- 10) формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке;
- 11) место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки;
- 12) критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке;
- 13) порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (ч. 12 ст. 4 Закона о закупках).

2. 09.12.2015г. на официальном сайте размещены извещение о проведении открытого запроса предложений, конкурсная документация, иные подлежащие размещению документы.

Предметом запроса предложений является право использования ПО Системы – *автоматизированной системы учета и оплаты проезда во всех видах общественного транспорта с использованием технологии бесконтактных смарт-карт – программно-аппаратный комплекс (ПАК).*

С учетом внесенных в извещение изменений (редакция от 18.12.2015г.) датой окончания подачи заявок является 18.12.2015г., датой рассмотрения заявок указано 22.12.2015 г. Датой подведения итогов указано 22.12.2015 г.

В силу п. 14 Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 г. № 908 (далее – Положение) размещение плана закупки товаров, работ, услуг (далее – план закупки), информации о внесении в него изменений на официальном сайте осуществляется в течение 10 календарных дней с даты утверждения плана или внесения в него изменений.

Размещение плана закупки на официальном сайте осуществляется не позднее 31 декабря текущего календарного года.

При размещении плана закупок на 2015 год, заказчиком нарушен п. 14 вышеуказанного Положения в части публикации плана позднее 31 декабря 2014 года, план закупок ПКГУП «Автовокзал» размещен на официальном сайте лишь 23.03.2015г.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПКГУП «Автовокзал» утверждено приказом и.о. директора Предприятия № 99 от 10.08.2015г. и опубликовано на официальном сайте 21.10.2015г. Разделом 8 предусмотрено проведение закупок способом *открытого запроса предложений*.

Пунктом 13.1.2 Положения о закупке предусмотрено, что договор по результатам закупки заключается **не позднее чем, через 10 рабочих дней** со дня размещения на официальном сайте итогового протокола по результатам закупки.

При этом, п. 13 документации установлены иные сроки для заключения договора - **не ранее 10 календарных дней и не позднее 15 календарных дней.**

Таким образом, имеются противоречия в вышеуказанных пунктах документации и Положения. Условия, содержащиеся в Положении, являются незаконными, ввиду того, что организатор закупки вправе заключить договор уже на следующий день после подведения итогов торгов, либо в этот же, что исключает возможность участников торгов и иных лиц обжаловать результаты закупки в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно [ч. 4 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной [статьей](#), допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным [законом](#).

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [ч. 11 названной статьи](#), направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного названным пунктом, является ничтожным.

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в

антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Прямое указание в [Законе](#) о закупках и [Законе](#) о защите конкуренции о запрете заключать договор по результатам проведения торгов ранее 10 дней свидетельствует о том, что заказчикам необходимо соблюдать установленный [ч. 10 ст. 3](#) Закона о закупках срок для обжалования участниками закупки действий (бездействий) заказчика, аукционных (конкурсных) комиссий.

Согласно [ст. 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Действия ПКГУП «Автовокзал» по установлению в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, фактически исключающего административное вмешательство, лишают обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлены против прав участников закупки на защиту в административном порядке, которая предоставлена им законом.

3. Документация по проведению открытого запроса предложений, утверждена приказом и.о. директора ПКГУП «Автовокзал» № 135 от 09.12.2015г. и размещена на официальном сайте 09.12.2015г.

Пунктом 1.3.2 Положения предусмотрено, что «процедуры закупки, предусмотренные Положением, за исключением торгов (в том числе открытого конкурса и открытого аукциона), не являются какой-либо формой торгов, и, соответственно, не подпадают под регулирование ст. 447-449 ГК РФ и ст. 17 Закона о защите конкуренции, а также не является публичной офертой».

Также, частью 1 Документации предусмотрено, что процедура запроса предложений не является торгами, и ее проведение не регулируется ст. 447-449 ГК РФ, ст. 1057-1061 ГК РФ.

Пунктом 14 документации установлено, что **заказчик вправе на любом этапе до подписания договора отказаться от проведения запроса предложений**, разместив об этом сообщение на официальном сайте. Аналогичная норма содержится в п. 8.21 Положения.

При рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений (ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссия Пермского УФАС России полагает, что действиями организатора закупки была нарушена ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Каких-либо доводов, либо пояснений, указывающих, что выбранный способ закупки - запрос предложений отличен от способа торгов - конкурс, согласно ст. 447 ГК РФ, ст. 3 Закона о закупках, заказчиком в материалы жалобы не представлено. Комиссией Пермского УФАС России таких отличий также не установлено.

Кроме того, положения документации содержат условия о том, что комиссия оценивает и сопоставляет предложения участников в соответствии с критериями оценки предложений (п. 11.1 документации). Пунктом 8.14 Положения предусмотрено, что предложения участников оцениваются согласно критериям, выигравшим признается предложение наиболее выгодное в соответствии с критериями.

Таким образом, победителем будет признан участник, предложивший лучшие условия, что также характеризует процедуру, проводимую ПКГУП «Автовокзал», как конкурс.

В силу ч. 2 ст. 3 Закона о закупках, извещение о проведении конкурса или аукциона размещается в соответствии с ч. 5 ст. 4 настоящего Федерального закона не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе. Выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Однако, как было отмечено ранее в решении Пермского УФАС России, извещение по запросу предложений было размещено 09.12.2015г., а срок окончания подачи заявок, с учетом изменений – 18.12.2015г., то есть извещение было размещено менее, чем за 20 дней до окончания срока подачи заявок, что является нарушением ч. 2 ст. 3 Закона о закупках.

В ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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.

Помимо изложенного, п. 1.1.2 Положения также предусмотрена аналогичная правовая основа проведения закупок.

Следовательно, процедура запроса предложений является разновидностью торгов и порядок ее проведения основывается, в том числе, на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации. Данный вывод также подтверждается судебными актами (Определения Верховного суда РФ № 305-КГ15-3950 от 13.05.2015 г. ; № 305-КГ15-1682; Постановление Семнадцатого ААС № 17АП-2413/2015-АК).

Таким образом, включение заказчиком в положение о закупке и в документацию нормы о том, что заказчик не обязан заключать договор с победителем процедуры запроса предложений, вправе отказаться от проведения запроса предложений в любое время до заключения договора, противоречит Закону о закупках, Гражданскому кодексу РФ.

Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что в рассматриваемом случае право заказчика отказаться от закупочной процедуры (заключения договора) является нарушением антимонопольного законодательства, **так как случаи отказа в закупочной документации не конкретизированы**, не мотивированы, что свидетельствует лишь о формальном, субъективном мнении организатора торгов (заказчика), в связи, с чем соответствующие доводы заявителя признаются обоснованными.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа полагает необходимым предписать организатору запроса предложений - внести соответствующие изменения в документацию и в Положение.

4. Одним из доводов заявителя также являлось то, что требования, содержащиеся в документации, относительно представления участниками рекомендательных писем от действующих операторов Системы (п. 6.2.1 документации), являются неправомерными и ограничивают конкуренцию.

Согласно п. 6.1 документации заявка на участие в запросе должна содержать обязательные документы. При этом, в силу п. 6.2 документации дополнительно к заявке на участие могут быть предоставлены следующие документы:

- рекомендательные письма от действующих операторов Системы на Территориях областей, округов, городов, населенных пунктов РФ, в которых функционируют Системы, содержащие сведения о квалификации Участника: количество территориальных единиц, в которых функционирует Система; суммарное количество единиц транспортных средств, обслуживаемых при помощи Системы; максимальное количество лет бесперебойной работы Системы; суммарное количество смарт-карт, обслуживаемых при помощи Системы; возможность воспользоваться on-line пополнением баланса электронной карты через Интернет (без прикосновения карты к считывателю); временной интервал от момента on-line - пополнения баланса карты через личный кабинет в системе Интернет до момента наступления возможности расплатиться за проезд в транспортном средстве (оригиналы или копии).

Из положений документации предоставление рекомендательных писем не является обязательным требованием, при этом, в силу п. 11.2.4 документации **оценка заявок по критерию «квалификация участника закупки» (то есть балл)**

зависит от наличия у участника рекомендательных писем.

Так, подкритерий «количество территориальных единиц, в которых функционирует Система, подтверждается рекомендательными письмами Оператора Системы территориальных единиц», при отсутствии таких документов присваивается 0 баллов.

Подкритерий «суммарное количество единиц транспортных средств, обслуживаемых при помощи Системы» также подтверждается рекомендательными письмами. При отсутствие таких писем присваивается 0 баллов.

Также, указанными письмами подтверждается максимальное количество лет бесперебойной работы системы; суммарное количество карт, обслуживаемых при помощи Системы; реализованная возможность произвести on-line пополнение баланса электронной карты через Интернет; временной интервал от момента on-line - пополнения баланса карты через личный кабинет в системе Интернет до момента наступления возможности расплатиться за проезд в транспортном средстве. Если документ отсутствует, присваивается 0 баллов, максимальное количество баллов по вышеуказанным подкритериям – 25 баллов.

Таким образом, наличие рекомендательных писем напрямую влияет на количество баллов при оценке заявок по критерию «квалификация участника закупки», так как те участники, которые представят такие письма, получают наивысший бал.

По мнению заявителя, участники запроса предложений должны предоставить рекомендательные письма зависимых от них лиц, которым ранее была поставлена такая система и в настоящее время оказывается техническая поддержка, что влияет на достоверность и объективность информации, содержащейся в письмах.

Как было отмечено ранее, согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Пермское УФАС России отмечает, что условие, содержащееся в документации, о представлении участниками рекомендательных писем противоречит нормам ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, так как может привести к ограничению конкуренции при проведении торгов, что выражается в том, что отдельным участникам торгов, имеющим такие письма, предоставляются необоснованные преференции по отношению к тем, у кого таких писем не будет.

5. Согласно абз. 6 п. 8.1 Проекта договора, являющегося приложением к документации, «исполнитель гарантирует, что до заключения Договора и на весь срок действия Договора права на использование ПО Системы не передавались и не будут передаваться третьим лицам, не находящимся в договорных отношениях с Заказчиком (передача возможна исключительно в части прав, указанных в п. 2.1.1.2 Договора)».

В силу п. 2.1 Договора, «в соответствии с условиями Договора, содержащего элементы Лицензионного договора, Договора об оказании услуг (Договора подряда), и строго для целей осуществления Заказчиком совместно с Исполнителем организации единственной Системы на Территории, Исполнитель

(Лицензиар/Лицензиат) предоставляет (передает) Заказчику права использования ПО Системы, отвечающей всем требованиям Технического задания (Приложение № 1 Договора), Спецификации (Приложение 2,3 Договора) на условиях и способами, указанными в п. 2.1.1.1, п. 2.1.1.2 Договора...». Территорией, в рамках указанного Договора, является *Пермский край*.

Таким образом, участниками торгов (т.е. лицами, кто в дальнейшем сможет исполнить договор) не могут быть хозяйствующие субъекты, права на программное обеспечение которых передавались ранее третьим лицам, а также которые планируют использовать данное программное обеспечение в будущем, в т.ч. по договорам, заключенным с иными заказчиками – организаторами транспортного обслуживания населения.

Комиссия Пермского УФАС России не может согласиться с законностью вышеуказанного ограничения участия в торгах, поскольку заказчиком не приведено какой-либо нормы федерального законодательства, на основании которой оно установлено (п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции).

Доводы о невозможности использования программного обеспечения при наличии прав на его использование у третьих лиц, обоснованным признаны быть не могут, поскольку документально не подтверждены и более того, не опровергают вышеизложенного вывода. Кроме того, необходимо отметить, что допустим тот факт, что ранее действующие договоры не предусматривали такого ограничения.

Следует отметить, что перечень запретов, установленный ст. 17 Закона о защите конкуренции не является исчерпывающим, кроме того, согласно данной статье запрещаются не только действия, которые приводят к ограничению конкуренции, но и те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции, в связи с чем Комиссия Пермского УФАС России считает возможным в данном случае признать в действиях заказчика факт нарушения антимонопольного законодательства РФ выдать предписание, предусмотренное [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Прокарт» (вх. № 019293 от 14.12.2015г.) на действия Пермского государственного унитарного предприятия «Автовокзал» при проведении и организации открытого запроса предложений на заключение договора на предоставление (передачу) прав использования программного обеспечения, предназначенного для работы системы автоматизированного учета и оплаты проезда граждан в любом виде общественного транспорта с использованием технологий бесконтактных смарт-карт и оказание услуг по установке, настройке бизнес-процессов Системы и услуг по технической

поддержке программного обеспечения Системы для нужд ПКГУП «Автовокзал» (Извещение № 31503065875, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Признать в действиях ПГУП «Автовокзал»:

- факт нарушения ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в необоснованном ограничении хозяйствующих субъектов, в том числе ООО «Прокарт», в участии в торгах при проведении запроса предложений, путём установления требований, не предусмотренных федеральным законодательством, а именно: установления в п. 8.1 Проекта договора положения о том, что «исполнитель гарантирует, что до заключения Договора и на весь срок действия Договора права на использование ПО Системы не передавались и не будут передаваться третьим лицам, не находящимся в договорных отношениях с Заказчиком»; установления в п. 11.2.4 документации требований о представлении участниками запроса предложений рекомендательных писем Операторов системы территориальных единиц, что приводит, либо может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг по предоставлению программного обеспечения на территории Пермского края.

- факт нарушения ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившийся в установлении в п. 1.3.2 Положения и ч. 1 документации противоречащей действующему законодательству, в том числе, нормы о том, что запрос предложений не является разновидностью торгов, не подпадает под регулирование статьями 447—449 Гражданского кодекса РФ и поэтому не обязывает заказчика заключать договор с победителем процедуры, оставляет за заказчиком право отказаться от проведения запроса предложений в любое время до заключения договора;

- факт нарушение частей 2, 3 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившееся в нарушении сроков размещения извещения о проведении запроса предложений № 31503065875, а также в неустановлении в Положении о закупках условий применения той или закупки, в том числе, способом запроса предложений и, в то же время, размещения извещения о проведении запроса предложений, фактически отвечающему определению конкурса;

- факт нарушения ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, выразившийся в установлении в п. 13.1.2 Положения о закупках срока для заключения договора по итогам проведения закупки – не позднее, чем через 10 рабочих дней, что фактически исключает административное вмешательство и направлено против

прав участников закупки на защиту в административном порядке, которая предоставлена им законом;

- факт нарушения п. 14 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке», выразившийся в размещении в установленный срок на официальном сайте Плана закупок ПГУП «Автовокзал» на 2015г.

3. Выдать ПГУП «Автовокзал» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупок.

**Заместитель Председателя Комиссии
Плаксин**

А.В.

**Члены Комиссии
Белова**

А.Н.

Трутнева

Е.П.

Путем внесения изменений: в извещение в части срока подачи заявок для участия в запросе предложений; в п. 13.1.2 Положения о закупке в части изменения срока заключения договора по итогам проведения закупки;

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

Трутнева Е.П.,

(342) 235-10-36.

ПРЕДПИСАНИЕ

по жалобе ООО «Прокарт» (вх. № 019293)

«25» декабря 2015 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

Плаксин А.В., и.о. заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

Белова А.Н., заместитель начальника отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Трутнева Е.П., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

на основании решения Комиссии от 25.12.2015 г. по жалобе ООО «Прокарт» (вх. № 019293 от 14.12.2015г.) на действия Пермского государственного унитарного предприятия «Автовокзал» при проведении и организации открытого запроса предложений на заключение договора на предоставление (передачу) прав использования программного обеспечения, предназначенного для работы системы автоматизированного учета и оплаты проезда граждан в любом виде общественного транспорта с использованием технологий бесконтактных смарт-карт и оказание услуг по установке, настройке бизнес-процессов Системы и услуг по технической поддержке программного обеспечения Системы для нужд ПКГУП «Автовокзал» (Извещение № 31503065875, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Пермское краевое государственное унитарное предприятие «Автовокзал» **в срок до 22.02.2016 г.:**

1. Внести изменения в Положение о закупках ПКГУП «Автовокзал» в части обеспечения участникам закупки возможности реализации их права на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган в порядке,

установленном [ст. 18.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», [ч. 10 ст. 3](#) Федерального [закона](#) от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (внесение изменений в Положение о закупке в части установления срока (не ранее десяти дней) со дня размещения итогового протокола на официальном сайте РФ для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru, по истечении которого с победителем торгов может быть заключен договор).

2. Внести изменения в закупочную документацию ПКГУП «Автовокзал» по извещению №31503065875, а также в Положение о закупках в части исключения положений о том, что «заказчик вправе на любом этапе до подписания договора отказаться от проведения запроса предложений».
3. Внести изменения в Проект Договора, являющегося приложением к закупочной документации ПКГУП «Автовокзал» по извещению №31503065875, в части исключения положений п. 8.1, предусматривающего, что «на весь срок действия договора права на использование ПО Системы не передавались и не будут передаваться третьим лицам»; а также исключения положений п. 2.1 Проекта договора, в части установления формулировки «единственная система на территории».
4. Совершить действия, направленные на устранение нарушения порядка размещения информации о закупках на официальном сайте, а именно издать распорядительный документ (приказ, инструкцию и т.п.), содержащий указание соответствующим ответственным сотрудникам о необходимости соблюдения законодательства о закупках и недопустимости нарушения сроков размещения информации на официальном сайте РФ для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет».
5. Продлить срок подачи заявок для участия в запросе предложений.
6. **В срок до 25.02.2016 г.** представить в адрес Пермского УФАС России письменное подтверждение исполнения пунктов 1 - 5 настоящего предписания.

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

Привлечение к административной ответственности за невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа, не является

основанием для освобождения лица от его выполнения.

**Заместитель Председателя Комиссии
Плаксин**

А.В.

**Члены Комиссии
Белова**

А.Н.

Е.П. Трутнева

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

Трутнева Е.П.,

тел.: (342) 235-10-36