

1. ООО «Азон»

127550, Москва, ул. Прянишникова, д. 23А, стр. 2, оф. 37

2. АО «Россельхозбанк»

119034, Москва, пер. Гагаринский, д. 3

3. ООО «ЭТП»

420097, Казань, ул. Достоевского, д. 66

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-817/77-16 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения

16 мая 2016 года г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

в присутствии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «Азон» на действия Заказчика — АО «Россельхозбанк» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на предоставление права использования программного обеспечения «VMware» и предоставление права на получение технической поддержки программного обеспечения «VMware» для нужд АО

«Россельхозбанк» (реестровый № 31603492326),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба ООО «Азон» (далее — Заявитель) на действия заказчика — АО «Россельхозбанк» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на предоставление права использования программного обеспечения «VMware» и предоставление права на получение технической поддержки программного обеспечения «VMware» для нужд АО «Россельхозбанк» (реестровый № 31603492326), (далее — Аукцион).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими

правила закупки.

Согласно части 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.

В Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Россельхозбанк» (далее — Положение о закупках).

30.03.2016 в ЕИС Заказчиком размещено Извещение о проведении Аукциона.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона от 30.03.2016 дата окончания подачи заявок – 20.04.2016, дата окончания рассмотрения заявок – 26.04.2016, дата подведения итогов – 27.04.2016.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 25.04.2016 №31603492326-01 конкурсной комиссией было принято решение признать несоответствующей требованиям аукционной документации заявку Заявителя в соответствии с пунктом 3.8 Положения об организации закупочной деятельности в АО «Россельхозбанк» № 409-П, пунктами 2.9.1.1, 2.9.1.2 раздела I «Общая часть аукционной документации» аукционной документации: в составе заявки отсутствует отсканированный договор об отчуждении исключительного права на ПО «VMware», либо лицензионный/сублицензионный договор, подтверждающий право на предоставление права использования ПО «VMware» Сублицензиату/Лицензиату в объеме и на срок, необходимом и достаточном для заключения договора согласно требованиям, указанным в разделе III «Техническая часть» и в разделе IV «Проект договора» Аукционной документации.

Согласно пункту 3.8 раздела 3 «Требования к участникам процедур закупки и закупаемой продукции. Основания для отказа в доступе к участию в процедуре закупки» Положения о закупках установлено, что участники процедуры закупки не допускаются к участию в конкурентной процедуре закупки в случае:

- несоответствия их требованиям, предъявляемым к участникам процедуры закупки и закупаемой продукции в соответствии с настоящим Положением и документацией процедуры закупки (извещением о проведении процедуры закупки);
- несоответствия заявки (окончательного предложения) требованиям к составу заявки (окончательному предложению) на участие в процедуре закупки, в том числе непредоставления обязательных документов и сведений, предусмотренных документацией процедуры закупки (извещением о проведении процедуры закупки) (в том числе, непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, если требование обеспечения таких заявок указано в документации процедуры закупки (извещении о проведении процедуры закупки);
- наличия в заявках (окончательных предложениях) предложения о цене

договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (общую начальную (максимальную) цену единиц товаров, работ, услуг), установленную Банком в документации процедуры закупки (извещении о проведении процедуры закупки));

- предоставления в составе заявки (окончательного предложения) недостоверных сведений об участнике процедуры закупки или о товарах, работах, услугах, являющихся предметом процедуры закупки;
- нарушения порядка и срока подачи заявки (окончательного предложения) на участие в процедуре закупки;
- несоответствия привлекаемых участником процедуры закупки субподрядчиков (соисполнителей) установленным в документации процедуры закупки (извещении о проведении процедуры закупки) требованиям к таким субподрядчикам (соисполнителям) в случае установления в документации процедуры закупки и/или проекте договора таких требований);
- несоответствия лиц (одного из лиц), выступающих на стороне этого участника процедуры закупки, требованиям к участникам процедуры закупки, выступающим на стороне одного участника процедуры закупки, установленным в документации процедуры закупки (извещении о проведении процедуры закупки) требованиям к таким участникам (в случае установления в документации процедуры закупки и/или проекте договора таких требований).

Согласно подпункту 2.9.1. пункта 2.9. «Условия допуска к участию в Аукционе. Отказ в допуске к участию в Аукционе» раздела I «Общая часть аукционной документации» участники процедуры закупки не допускаются к участию в Аукционе в случаях:

- несоответствия их требованиям, предъявляемым к участникам процедуры закупки и закупаемой продукции в соответствии с Положением о закупке и настоящей аукционной документацией (извещением о проведении Аукциона);
- несоответствия заявки требованиям к составу заявки на участие в Аукционе, в том числе непредоставления обязательных документов и сведений, предусмотренных настоящей аукционной документацией;
- наличия в заявках предложения о цене договора, превышающей начальную (максимальную) цену договора (общую начальную (максимальную) цену единиц товаров, работ, услуг), установленную Банком в аукционной документации (извещении о проведении Аукциона);
- предоставления в составе заявки недостоверных сведений об участнике процедуры закупки или о товарах, работах, услугах, являющихся предметом договора; нарушения порядка и срока подачи заявки на участие в Аукционе;
- несоответствия привлекаемых участником процедуры закупки к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) установленным в настоящей аукционной документации (извещении о проведении Аукциона) требованиям к указанным третьим лицам (в случае установления в аукционной

документации и/или проекте договора таких требований);

- несоответствия лиц (одного из лиц), выступающих на стороне этого участника процедуры закупки, требованиям к участникам процедуры закупки, выступающим на стороне одного участника процедуры закупки, установленным в аукционной документации (извещении о проведении Аукциона) требованиям к таким участникам (в случае установления в аукционной документации и/или проекте договора таких требований).

Согласно подпункту 15.1.8. пункта 15 раздела II «Информационная карта» Аукционной документации Заказчика, участник процедуры закупки должен иметь право на предоставление права использования ПО «VMware» Сублицензиату/(Лицензиату) в объеме и на срок, необходимом и достаточном для заключения договора согласно требованиям, указанным в разделе III «Техническая часть» и в разделе IV «Проект договора» настоящей документации. Конкурсная комиссия рассматривает как равноценные собственным документам, подтверждающим право на предоставление права использования ПО «VMware» участника процедуры закупки, документы, подтверждающие право на предоставление права использования ПО «VMware» лиц, выступающих на стороне участника процедуры закупки, а также привлекаемых к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) при условии, что в составе заявки на участие в аукционе участник процедуры закупки представит подписанные с двух сторон соглашения между участником процедуры закупки и каждым указанным третьим лицом о намерении (в случае заключения Банком с таким участником процедуры закупки договора по итогам закупки) заключить между участником процедуры закупки и таким третьим лицом договор, определяющий в том числе виды деятельности, осуществляемые третьим лицом, а также наименования и объемы передачи права (с учетом сведений, указанных в Плане распределения объемов передачи права согласно пункту 16.1.11 Информационной карты, в котором отражено требование отсканированного Плана распределения объемов передачи права).

Согласно подпункту 16.1.9 пункта 16 раздела II «Информационная карта» Аукционной документации Заказчика указаны документы, представляемые в составе заявки, в том числе отсканированный договор об отчуждении исключительного права на ПО/лицензионный/сублицензионный договор, подтверждающий право на предоставление права использования ПО «VMware» Сублицензиату/(Лицензиату) в объеме и на срок, необходимом и достаточном для заключения договора согласно требованиям, указанным в разделе III «Техническая часть» и в разделе IV «Проект договора» настоящей документации. Конкурсная комиссия рассматривает как равноценные собственным документам, подтверждающим право на предоставление права использования ПО «VMware» участника процедуры закупки, документы, подтверждающие право на предоставление права использования ПО «VMware» лиц, выступающих на стороне участника процедуры закупки, а также привлекаемых к исполнению обязательств по договору третьих лиц (субподрядчиков, субисполнителей) при условии, что в составе заявки на участие в аукционе участник процедуры закупки представит подписанные с двух сторон соглашения между участником процедуры закупки и каждым указанным третьим лицом о намерении (в случае заключения Банком с таким участником процедуры закупки договора по итогам закупки) заключить между участником процедуры закупки и таким третьим лицом договор, определяющий в том числе виды деятельности,

осуществляемые третьим лицом, а также наименования и объемы передачи права (с учетом сведений, указанных в Плане распределения объемов передачи права согласно пункта 16.1.11 настоящей Информационной карты).

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией было установлено, что в составе заявки Заявителя были представлены следующие документы: письмо VMware International Ltd. в адрес неопределенного круга лиц о присвоении Merlion Trade Worldwide Ltd. статуса официального дистрибьютора ПО «VMware» (далее — Письмо); договор между Merlion Trade Worldwide Ltd. и ООО «ВЕРИСЕЛ-Трейдинг» о передаче последнему неисключительных прав на использование программного обеспечения «Commvault» от 20.11.2015 (далее — Договор); лицензионный договор между ООО «ВЕРИСЕЛ-Трейдинг» и ООО «Азон» о передаче последнему неисключительных прав на использование неопределенного программного обеспечения от 26.03.2012 (далее — Лицензионный договор).

Указанные документы позволяют сделать вывод о наличии у Merlion Trade Worldwide Ltd. статуса официального дистрибьютора ПО «VMware» и возможности лицензировать программное обеспечение через авторизованных реселлеров конечным пользователям на территории РФ.

Реализуя указанное право, Merlion Trade Worldwide Ltd. осуществило передачу ООО «ВЕРИСЕЛ-Трейдинг» неисключительных прав на программное обеспечение «Commvault». В соответствии с пунктами 2.1, 2.2 раздела 2 Договора, представленного в составе заявки Заявителя, Merlion Trade Worldwide Ltd. были переданы права исключительно на ПО «Commvault». При этом в составе заявки не представлено документов, подтверждающих передачу в том числе и прав на предоставление права использования ПО «VMware» в адрес ООО «ВЕРИСЕЛ-Трейдинг».

Таким образом Комиссия установила, что документы, представленные в составе заявки Заявителя не подтверждают наличие у ООО «Азон» прав на предоставление права использования ПО «VMware», которые указаны в пункте 15.1.8 раздела II «Информационная карта» Аукционной документации, а также свидетельствует о несоответствии заявки Заявителя требованиям пункта 16.1.9 раздела II «Информационная карта» Аукционной документации.

Доказательств наличия в составе заявки Заявителя документов, подтверждающих право на предоставление права использования ПО «VMware», Заявителем в рамках заседания Комиссии не предоставлено.

Таким образом, согласно пункту 3.8 раздела 3 Положения Аукционной документации, заявка Заявителя правомерно отклонена от участия в Аукционе в связи с тем, что не содержала обязательных к предоставлению документов.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения на проведение торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.05.2016 № ИШ/18962.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.