

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7416/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.04.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителей ООО «ВБ-Сервис» - <...> (по доверенности от 24.03.2020 № 7), <...> (по доверенности от 27.04.2020 № 9),

в отсутствие представителей ООО «Первая объединенная сервисная компания» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 27.04.2020 № ПО/23824/20),

рассмотрев жалобу ООО «Первая объединенная сервисная компания» (далее - Заявитель) на действия ООО «ВБ-Сервис» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию 10 лифтов «KONE» на объекте по адресу: г. Москва, Пресненская набережная, д.10, стр. 1 (реестровый № 32009071087) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика, выразилось в установлении требований Конкурсной документации противоречащих Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг учреждения в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно Закупочной документации документами, подтверждающими соответствие требованиям, предъявляемым к участнику закупки, являются:

- копии сертификатов, писем и иных документов фирм-производителей, выданных участнику закупки, на право обслуживания, наладки и ремонта лифтов и эскалаторов KONE, а так же систем голосовой связи и мониторинга лифтов, заверенные подписью участника закупки и печатью (при её наличии);

- иметь лицензионное соглашение от разработчика программного обеспечения, выданное участнику закупки, на право использования неисключительных прав на установку, восстановление, обновление программного обеспечения центрального процессора лифта, панелей TS DOP с помощью оригинальной SD карты программирования KONE и обновления программного обеспечения системы голосовой связи и мониторинга лифтов E-link.

Исходя из текста жалобы, Заявитель считает включение данных обязательных требований неправомерным, ограничивающим количество участников.

Комиссией установлено следующее.

Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» установлено, что сертификация - форма осуществляемого органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров.

Указанный закон не предусматривает обязательного порядка сертификации услуг (работ) на обслуживание лифтов.

С учетом изложенного, установление Заказчиком требования об обязательном наличии у участника закупки в составе заявки копии сертификатов, писем и иных документов фирм-производителей, выданных участнику закупки, на право обслуживания, наладки и ремонта лифтов и эскалаторов KONE не соответствует положениям пунктов 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Требование о представлении сертификата от производителя на этапе подачи заявки обременяет участника Закупки заблаговременно обратиться к производителю товара, а также налагает дополнительные обязательства на участника для целей принятия участия в Закупке.

В отсутствие обязанности производителя товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о предоставлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом обслуживания оборудования, возможность участников подать заявку на участие в Закупке в соответствии с указанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителей, что ограничивает возможность участия в Закупке.

При этом вышеуказанные сертификаты могут быть получены участником Закупки после заключения договора по результатам Закупки. Однако указанное требование Закупочной документации понуждает участников обратиться к производителям товара за получением соответствующих сертификатов, т.е. по сути данное требование является понуждением участника заключить соответствующие соглашения с третьими лицами в любом случае, независимо от победы в Закупке, что противоречит принципу свободы предпринимательской деятельности и накладывает на участников необоснованные обременения.

Заказчиком на заседании Комиссии не представлено объективное обоснование

установления данного требования именно на этапе подачи заявок, как и не представлено доказательств влияния представления указанных документов на возможность исполнения условий договора.

Комиссия усматривает в действиях Заказчика, выразившихся в установлении в Закупочной документации вышеуказанного квалификационного требования на этапе подачи заявки, нарушение требований пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и признает довод жалобы обоснованным.

Учитывая то обстоятельство, что предъявление спорного требования может привести к ограничению количества участников закупки путем постановки их в зависимость от действий третьих лиц, Комиссия считает необходимым выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Относительно требования о наличии лицензионного соглашения от разработчика программного обеспечения, выданного участнику закупки, на право использования неисключительных прав на установку, восстановление, обновление программного обеспечения центрального процессора лифта, панелей TS DOP с помощью оригинальной SD карты программирования KONE и обновления программного обеспечения системы голосовой связи и мониторинга лифтов E-link Комиссией установлено следующее.

Исходя из возражений Заказчика, в центральном процессоре лифта производства KONE, установлено программное обеспечение KONE E-Link. В руководстве пользователя программного обеспечения KONE E-Link™ 5.1, выданного фирмой KONE, указано, что KONE E-Link™ является торговой маркой корпорации KONE в различных странах, авторское право на которое принадлежит Корпорации KONE, все права защищены в соответствии с международной конвенцией по авторским правам. Никакая часть данного документа не может быть скопирована, воспроизведена или передана в любой форме и любыми средствами, либо переведена на другой язык или в другой формат, целиком или частично, без письменного разрешения корпорации KONE.

На основании этого и руководствуясь ст. 1235 Гражданского кодекса Российской Федерации, Заказчик установил требование, что у участника Закупки должно быть лицензионное соглашение от разработчика программного обеспечения (корпорации KONE), выданное участнику Закупки, на право использования неисключительных прав на данное программное обеспечение.

Таким образом, данное требование установлено Заказчиком, исходя из объективной потребности, а довод жалобы признается необоснованным.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Первая объединенная сервисная компания» (ОГРН: 1197746305943, ИНН: 9718137174) на действия ООО «ВБ-Сервис» (ОГРН: 1027739150900, ИНН: 7709266211) при проведении Закупки обоснованной в части.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 1 и 2 части 1 статьи 3,

пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-7416/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.04.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 28.04.2020 по делу № 077/07/00-7416/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «ВБ-Сервис» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию 10 лифтов «KONE» на объекте по адресу: г. Москва, Пресненская набережная, д.10, стр. 1 (реестровый № 32009071087) (далее — Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику рассмотреть заявки, поданные на участие в Закупке, с учётом решения Комиссии от 28.04.2020 по делу № 077/07/00-7416/2020, то есть без учета требования о предоставлении копии сертификатов, писем и иных документов фирм-производителей, выданных участнику закупки, на право обслуживания, наладки и ремонта лифтов и эскалаторов KONE, а так же систем голосовой связи и мониторинга лифтов, заверенные подписью участника закупки и печатью (при её наличии).
 2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
 3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 08.06.2020.
 4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 10.06.2020 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

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

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.