

РЕШЕНИЕ № 80-11112-19/7

по жалобе ООО «Центр юридического сопровождения «Авега»

13.03.2019 г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя управления А.Р. Б, начальника отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов Ю.В. Ш, заместителя начальника отдела контроля закупок Т.С. В (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Центр юридического сопровождения «Авега» (далее – ООО «ЦЮС «Авега», Заявитель) на действия Муниципального предприятия «Тольяттинское пассажирское автотранспортное предприятие № 3» (далее – Заказчик, МП «ТПАТП № 3») при проведении конкурса в электронной форме на право оказания услуг по организации безналичной оплаты проезда и учета наличных денежных средств с использованием транспортной системы на территории городского округа Тольятти и Ставропольского района (извещение № 31907543755, <http://zakupki.gov.ru>, <https://www.roseltorg.ru>) (далее – Конкурс),

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

УСТАНОВИЛА:

05.03.2019 г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «ЦЮС «Авега» на действия Заказчика при проведении Конкурса. 11.03.2019г. в Самарское УФАС России поступили дополнения к жалобе ООО «ЦЮС «Авега».

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, а также дополнений к жалобе:

1) Порядок оценки заявок установлен в нарушение Закона о закупках, Положения о закупках, Налогового кодекса РФ и предусматривает дополнительное увеличение цены, предложенной лицом, не являющимся плательщиком НДС, в целях оценки, на 18%;

2) В закупочной документации установлены неизмеряемые требования к участникам закупки, не предусмотренные Положением о закупках;

3) Требования к составу заявки установлены в нарушение действующего законодательства, а именно заказчик не установил требования о лицензировании, не установлены требования в соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015г. № 1236, в технической документации не содержатся требования о применении ФЗ от 22.05.2013г. № 54-ФЗ, конкурсная документация содержит указание на товарный знак «Mifare» без слов «или эквивалент».

Заказчик просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении торгов, представил документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 06.03.2019 г. № 2130/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1.18.02.2019 г. Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещена действующая редакция извещения № 31907543755 о проведении конкурса в электронной форме на право оказания услуг по организации безналичной оплаты проезда и учета наличных денежных средств с использованием транспортной системы на территории городского округа Тольятти и Ставропольского района.

В соответствии с Извещением предметом конкурса в электронной форме является оказание услуг по организации безналичной оплаты проезда и учета наличных денежных средств с использованием транспортной системы на территории городского округа Тольятти и Ставропольского района.

Заказчиком выступило Муниципальное предприятие «Тольяттинское пассажирское автотранспортное предприятие № 3».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу 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.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что 06.02.2019г. в ЕИС Заказчиком размещена действующая на момент размещения Извещения редакция Положения о закупке товаров, работ, услуг МП ТПАТП № 3 на 2019 год (далее – Положение).

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

2. В соответствии с подпунктами 12,13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Положение о закупках, документация о закупке не содержат указания на подобный, указанному Заявителю, порядок оценки заявок, а именно на увеличение цены, предложенной участником закупки, освобожденным от уплаты НДС и (или) применяющим упрощенную систему налогообложения. Соответствующее лицо не лишено возможности при формировании цены предложения в соответствующей графе таблицы указать ставку НДС-0%. Соответствующая графа проекта контракта, указывающая на включение в цену в т.ч. НДС, заполняется при подписании контракта и также может устанавливаться ставка НДС равную 0%, в силу чего не ограничивает возможность участия участников закупки, применяющих упрощенную форму налогообложения.

В соответствии с частью 6 статьи 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.

В конкурсной документации не ограничено право заключения контракта с участником, применяющим специальный налоговый режим. Контракт заключается и исполняется по цене, предложенной победителем, независимо от применяемой системы налогообложения. В случае, если участник закупки не является плательщиком НДС в соответствии с Налоговым кодексом РФ, при заключении контракта вместо суммы налога ставится прочерк. При оплате товаров (работ, услуг) цену контракта не уменьшают на сумму НДС.

Заявитель указывает на установленные, по его мнению, не измеряемые требования к участникам закупки, не предусмотренные Положением о закупках, а именно не представляется возможным установить, какая именно транспортная система действует на территории Самарской области, как данная система должна совмещаться, в каком объеме, каким способом и через какой носитель; что значит распространенность платформы, какая распространенность считается достаточной и что берется за платформу; что будет считаться пунктами пополнения.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 Закона при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно требованиям пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В рассматриваемой ситуации, несмотря на оценочный характер применяемых критериев, документацией о закупке установлен порядок их оценки по каждому из критериев.

Предполагается, что каждый участник закупки является профессиональным участником по оказанию на рынке соответствующей работы или услуги и обладает необходимыми знаниями, компетенцией и опытом в соответствующей сфере.

Доводы Заявителя о невозможности и затруднительности формирования предложения опровергаются фактом подачи двумя участниками закупки заявок на участие в процедуре торгов.

При наличии действительной возможности оказания услуги, являющейся предметом закупки, Заявитель имел возможность предложить ее к поставке путем подачи необходимой документации. При необходимости участник закупки вправе запросить разъяснения положений документации о закупке.

Заявитель указывает, что Заказчик не установил требования о лицензировании. Персональные данные граждан в систему, обеспечивающую безналичную оплату проезда, не вносятся. Транспортные карты, в том числе карта школьника, студента и т.д. являются картами на предъявителя и не содержат какие-либо персональных данных владельца. Персональные данные владельца Социальной карты жителя Самарской области хранятся у эмитента карты, которым является Министерство социально-демографической и семейной политики Самарской области, персональные данные владельцев банковских карт хранятся в соответствующих выпустивших их банках.

В момент предъявления к оплате соответствующей карты, в том числе, банковской карты и социальной карты жителя Самарской области происходит регистрация поездки. При этом, в системе отображается только обезличенный идентификационный номер карты. Данные об идентификационном номере карты, по которой совершена поездка регистрируются в системе и передаются эмитенту карты, который и обеспечивает хранение и защиту персональных данных. Иные данные, кроме обезличенного номера карты в систему не поступают.

Заявитель полагает, что в нарушение закона не установлены требования в соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 №1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее-Постановление №1236), которым установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее -программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также отсутствует обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

Требование о запрете на допуск программ, происходящих из иностранных государств в отсутствие обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения не устанавливалось ввиду следующего.

Как следует из преамбулы и пункта 2 Постановления №1236, постановление принято в соответствии с Федеральным законом "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" и Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и

устанавливает соответствующие ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Таким образом, поскольку закупка осуществляется в соответствии с Законом о закупках, то требования Постановления №1236 к закупке не применяются.

Заявитель указывает, что в технической документации не содержатся требования о применении Федерального закона от 22.05.2003 №54-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов с использованием электронных средств платежа".

В документации о закупке не установлено требование о применении норм Федерального закона от 22.05.2003 №54-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов с использованием электронных средств платежа". При этом, положения документации о закупке не ограничивают право победителя закупки на применение контрольно-кассовой техники при наличии к тому законодательного предписания. Вопросы соблюдения требований действующего законодательства Российской Федерации находятся в исключительной компетенции лица, признанного победителем закупки.

Заявитель жалобы указывает, что MIFARE - это товарный знак, правообладатель: NL, High Tech Campus 60 NL-5656 AG EINDHOVEN, NXP, конкурсная документация содержит указание на товарный знак, а именно "MIFARE" без указания "или эквивалент".

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

В пункте 3.13.6 Технического задания содержатся следующие требования:

Требования по стандартизации и унификации.

Транспортная система должна использовать стандартные решения, базирующиеся на применении типовых протоколов и интерфейсов взаимодействия, предусматривающих возможность сопряжения и совместной работы оборудования и программного обеспечения разных производителей, а также для сопряжения с внешними информационными системами.

В качестве базового стандарта взаимодействия устройств регистрации проезда (Транспортных терминалов), Терминалов пополнения и Транспортных карт, входящих в состав ТРАНСПОРТНОЙ СИСТЕМЫ, принимаются спецификации MIFARE 1K.

Данное требование включено в конкурсную документацию в связи с тем, что данный стандарт применяется в уже выпущенных Социальных картах жителя Самарской области, взаимодействие с которыми должно быть обеспечено при оказании услуги по созданию системы безналичных платежей. В случае не включения требования о поддержке стандарта MIFARE в конкурсную документацию владельцы социальных карт будут лишены возможности проезда по указанным картам, возникнет необходимость замены данных карт, что повлечет дополнительные финансовые затраты.

При этом указание на стандарт MIFARE вызвано наличием большого количества уже выпущенных карт, действующих в этом стандарте и обеспечение прав владельцев данных карт на бесперебойное обслуживание.

В п.3.16.5.3 Технического задания установлено, что транспортный терминал должен оборудоваться устройством для чтения/записи карт с бесконтактным микропроцессором стандарта MIFARE classic 1K, MIFARE Plus, а также транспортный терминал и Транспортные карты должны взаимодействовать согласно стандарту ISO/IEC 14443, транспортный терминал должен иметь разрешение для работы с банковскими картами в транспортных приложениях в MasterCard, VISA, МИР.

Помимо указания на поддержание стандарта MIFARE classic 1K, MIFARE указано на необходимость взаимодействия по стандарту ISO/IEC 14443, а также с банковскими картами.

Таким образом, указание в документации о закупке на стандарт

MIFARE имеет исключительно цель обеспечения технологической совместимости и возможности взаимодействия между уже существующими у населения картами и приобретаемыми услугами по организации безналичного проезда.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что Заявителем направлена заявка на участие в спорной закупке, что свидетельствует о согласии данного участника с условиями документации о закупке и их выполняемости для Заявителя.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Центр юридического сопровождения «Авега» необоснованной.