

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 423/2015 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

05 июня 2015 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «ИТ-Систем» (далее – Заявитель) на действия ГКУ Краснодарского края «Центр оценки качества образования» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона «Передача неисключительных прав на использование программного обеспечения» (извещение № 0318200061815000017) в части нарушения 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 о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что ООО «ИТ-Систем» неправомерно отказано в допуске к участию в указанном аукционе, так как, неисключительные права на использование программного обеспечения не являются товаром и не имеют страны происхождения.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, считают отклонение правомерным.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

ГКУ Краснодарского края «Центр оценки качества образования» проводился электронный аукцион «Передача неисключительных прав на использование программного обеспечения» (извещение № 0318200061815000017).

Начальная (максимальная) цена контракта – 244 950,00 руб.

Аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг (ч.1 ст.67 Закона о контрактной системе).

Согласно ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, объектом закупки является передача неисключительных прав на использование программного обеспечения.

В соответствии со ст.1226 ГК РФ, на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, **являющееся имущественным правом**, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Согласно ч.2 ст.38 Налогового кодекса Российской Федерации, под имуществом в настоящем Кодексе понимаются виды объектов гражданских прав (**за исключением имущественных прав**), относящихся к имуществу в соответствии с Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации.

Ч.3 ст.38 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что **товаром** для целей настоящего Кодекса **признается любое имущество**, реализуемое либо предназначенное для реализации. В целях регулирования отношений, связанных с взиманием таможенных платежей, к товарам относится и иное имущество, определяемое в соответствии с таможенным [законодательством](#) Таможенного союза и [законодательством](#) Российской Федерации о таможенном деле.

Исходя из вышеизложенного, неисключительные права на использование программного обеспечения не являются товаром, следовательно, отказ в допуске к участию в электронном аукционе ООО «ИТ-Систем», по основаниям, указанным в протоколе, неправомерен.

Указанные действия содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.7.30 КоАП РФ.

В ходе проведения внеплановой проверки, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о

проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

П.1) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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.

В соответствии с ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе, информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены (ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с п.1.1) Проекта государственного контракта, предметом настоящего Контракта является передача неисключительных прав на использование программного обеспечения (далее – Услуги) **Microsoft Office Standard 2013 (далее – Программное обеспечение)**.

П.1.3) Проекта контракта установлено, что срок **передачи Программного обеспечения** осуществляется в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента заключения настоящего Контракта.

В соответствии с разделом 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации объектом закупки является **передача неисключительных прав** на использование программного обеспечения, требования о поставке программного обеспечения отсутствуют.

Таким образом, проект контракта противоречит требованиям аукционной документации, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИТ-Систем» обоснованной.
2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях заказчика - ГКУ Краснодарского края «Центр оценки качества образования» (аукционной комиссии) нарушение ч.3 ст.7, ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику - ГКУ Краснодарского края «Центр оценки качества образования» (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 124

по делу №ЭА-423/2015 о нарушении

законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

05 июня 2015г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Комиссия)

на основании решения №ЭА-423/2015 от 05.06.2015г., принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИТ-Систем» на действия ГКУ Краснодарского края «Центр оценки качества образования» при проведении электронного аукциона

«Передача неисключительных прав на использование программного обеспечения» (извещение № 0318200061815000017) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, предписывает:

1. Заказчику - ГКУ Краснодарского края «Центр оценки качества образования» (аукционной комиссии), устранить нарушение ч.3 ст.7, ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе, а именно:

- отменить протоколы, составленные в ходе размещения закупки;

- аннулировать определение поставщика (подрядчика, исполнителя), объявленное извещением № 0318200061815000017.

2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения предписания. Уведомить участников, подавших заявки на участие в указанном электронном аукционе об отмене протоколов и аннулировании определения поставщика. Отменить протокол проведения аукциона (при наличии). Разблокировать средства участников закупки, внесенные в качестве обеспечения заявки.

3. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 7-ми рабочих дней со дня его получения.

4. В срок до 10.07.2015г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

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

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о закупках вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.