

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-344/23

по результатам рассмотрения жалобы АО «НИИ «Масштаб» на действия (бездействие) заказчика, специализированной организации при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

11.09.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ООО «РТ-ИНФОРМ»: <...>,

ООО «РТ-Комплектимпекс»: <...>, <...>,

АО «НИИ «Масштаб»: <...>,

представители ООО «АСТ ГОЗ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу АО «НИИ «Масштаб» от 23.08.2023 № 1420-06 на действия (бездействие) заказчика ООО «РТ-ИНФОРМ», специализированной организации ООО «РТ-Комплектимпекс» при проведении закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на исполнение программных продуктов (ПО) на условиях простой (неисключительной) лицензии, поставку сертификатов технической поддержки на ПО (извещение № 230144800800, размещенное на сайте www.astgoz.ru), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба АО «НИИ «Масштаб» (далее – Заявитель) от 23.08.2023 № 1420-06 на действия (бездействие) заказчика ООО «РТ-ИНФОРМ» (далее – Заказчик) и специализированной организации ООО «РТ-Комплекстимпекс» (далее – Специализированная организация) при проведении закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на исполнение программных продуктов (ПО) на условиях простой (неисключительной) лицензии, поставку сертификатов технической поддержки на ПО (извещение № 230144800800, размещенное на сайте www.astgoz.ru) (далее – Жалоба, Конкурс).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в случае признания жалобы обоснованной,

может принять решение о необходимости выдачи предписания.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2), в редакции с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 31.05.2023 № 5) (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. извещение размещено на сайте Оператора – 02.08.2023;
2. начальная (максимальная) цена договора – 1 088 000 000 руб.;

3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 01.09.2023;
4. дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе – 06.09.2023;
5. дата оценки и сопоставления заявок участников закупки – 13.09.2023;
6. дата подведения итогов Конкурса – 13.09.2023.

Частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 31.08.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 11.09.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, Специализированной организации, поскольку:

1. Заказчиком, Специализированной организацией ненадлежащим образом описан предмет Конкурса;
2. Заказчиком, Специализированной организацией ненадлежащим

образом указаны условия исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Представители Заказчика, Специализированной организации с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса

Заказчик, Специализированная организация действовали в соответствии

с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке

и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Специализированной организации, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе

о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции

по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком, Специализированной организацией ненадлежащим образом описан предмет Конкурса.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке

в соответствии с положением о закупке. 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 соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться правилами, установленными Законом о закупках, в том числе

в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания

в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, 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.

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках

(при необходимости).

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком

и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации

о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с пунктом 3.1.10 Документации установленные Заказчиком требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам), эксплуатационным характеристикам товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемой продукции потребностям заказчика, изложены в разделе 9 Документации (далее – Техническое задание).

Пунктом 4.6.1 Документации установлено, что описание продукции должно быть подготовлено участником процедуры закупки в соответствии с требованиями пункта 13 раздела 6 «Информационная карта» Документации (далее – Информационная карта).

Вместе с тем согласно пункту 4.6.2 Документации при описании продукции участник процедуры закупки обязан подтвердить соответствие поставляемой продукции требованиям Документации в отношении всех показателей, которые в ней установлены.

Кроме того, пунктом 4.6.3 Документации регламентировано, что при описании продукции участником процедуры закупки должны указываться точные, конкретные, однозначно трактуемые и не допускающие двусмысленного толкования показатели, за исключением случаев, когда допускается представление описания в ином порядке в соответствии с требованиями к продукции (Технического задания) и подразделом 7.4 Документации (далее – Форма технического предложения).

При этом в соответствии с пунктом 4.6.6 Документации нарушение участником процедуры закупки требований к описанию продукции, установленных подразделом 4.6 Документации и пунктом 13 Информационной карты, является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

Пунктом 13 Информационной карты установлено, что подробное

предложение участника процедуры закупки в отношении продукции, включающее в себя указание производителя и страны происхождения товара, предложения в отношении функциональных характеристик (потребительских свойств), эксплуатационных характеристик, количественных и качественных характеристик товара, указывается по Форме технического предложения.

В соответствии с пунктом 3.2 Технического задания закупаемый в рамках Конкурса товар должен иметь две версии – сертифицированную и несертифицированную.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что описание предмета Конкурса сформировано ненадлежащим образом, поскольку в соответствии с положениями Технического задания не представляется возможным определить версию поставляемого по результатам Конкурса программного продукта, что не позволяет надлежащим образом выявить потребность Заказчика.

Представители Заказчика, Специализированной организации на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что разделом 6 Технического задания установлено требование как к сертифицированной, так и к несертифицированной версии закупаемого товара, поскольку средства виртуализации могут быть сертифицированы самостоятельно, либо соответствие требованию Технического задания достигается путем наличия встроенной сертифицированной операционной системы.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Специализированной организации, Комиссией ФАС России установлено, что положения Технического задания содержит противоречивые требования к закупаемому программному продукту, что вводит в заблуждение участников закупки, не позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Конкурсе и, как следствие, ограничивает количество участников закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, Специализированной организации, ненадлежащим образом описавших предмет закупки, противоречат положениям пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают требования пункта 2 части 6.1 статьи 3, пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также содержат

признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком, Специализированной организацией ненадлежащим образом указаны условия исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Раздел 19.15 Положения о закупке содержит порядок и правила проведения закупки с целью заключения договоров с единичными расценками без фиксированного объема продукции.

При этом пунктом 19.15.1 Положения о закупке определено, что требования раздела 19.15 Положения о закупке применяются при закупке продукции, точный объем которой на момент заключения договора не может быть установлен.

Вместе с тем согласно пункту 19.15.6 Положения о закупке договор действует до момента поставки продукции на сумму максимального значения цены договора, либо до истечения срока действия договора, в зависимости от того, какой момент наступит ранее.

Пунктом 1.1 раздела 8 «Проект договора» Документации (далее – Проект договора) установлено, что лицензиар обязуется на обусловленных договором, заказами к нему условиях поставить лицензиату сертификаты технической поддержки на ПО, указанные в прайс-листе, являющимся приложением № 1 к договору, а лицензиат обязуется оплатить стоимость поставленных сертификатов.

Вместе с тем пунктом 1.2 Проекта договора определено, что заказ – оформленный лицензиатом в письменной форме документ, содержащий следующие обязательные условия: наименование программных продуктов/наименование сертификатов, количество единиц программных продуктов/сертификатов, сроки правомерного использования программных продуктов, наименование и адрес конечного пользователя программных продуктов/сертификатов. Заказ

оформляется в соответствии с формой, приведённой в приложении № 3 к договору. Условия предоставления прав и сертификатов содержатся также в техническом задании, являющимся приложением № 5 к договору.

Кроме того, вышеуказанными положениями Проекта договора определен порядок направления заказа, а именно: лицензиат направляет подписанную сканированную копию заказа на электронный адрес лицензиара, указанный в разделе 12 договора. Лицензиар в течение 2 (двух) рабочих дней с момента получения сканированной копии заказа подтверждает принятие последнего ответным письмом на электронную почту лицензиата. При отсутствии письма-подтверждения в двухдневный срок, заказ считается принятым и обязателен для исполнения лицензиаром. Заказы являются неотъемлемой частью договора.

При этом в соответствии с пунктом 1.13 Проекта договора заключаемый по результатам Конкурса договор вступает в действие с даты его подписания сторонами и действует в течение 3 (трех) лет, либо до достижения установленной максимальной стоимости договора согласно пункту 2.1 договора, в зависимости от того, что наступит раньше.

Пунктом 10 Информационной карты установлено, что максимальное значение цены договора составляет 1 088 000 000 руб. (Аналогичное положение содержится в пункте 2.1 Проекта договора).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком, Специализированной организацией в Проекте договора не указаны сведения о сроках направления заявок, указанных в пункте 1.2 Проекта договора.

При этом представители Заказчика, Специализированной организации на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что Конкурс проводится в соответствии с разделом 19.15 Положения о закупке, в связи с чем исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, осуществляется по заявкам Заказчика.

Кроме того, представители Заказчика, Специализированной организации сообщили, что порядок направления заявок по договору, срок действия договора и исполнения обязательств по договору определены в пунктах 1.2, 1.13 Проекта договора.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения

представителей Заказчика, Специализированной организации, Заявителя, Комиссия ФАС России установила, что положения Проекта договора не противоречат требованиям Положения о закупке и Закона о закупках.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил сведений и доказательств, подтверждающих несоответствие положений Проекта договора требованиям законодательства Российской Федерации о закупке товаров, работ и услуг, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «НИИ «Масштаб» (ИНН: 7802777108; ОГРН: 1127847056303) от 23.08.2023 № 1420-06 на действия (бездействие) заказчика ООО «РТ-ИНФОРМ» (ИНН: 7704810710; ОГРН: 1127746501190), специализированной организации ООО «РТ-Комплектимпекс» (ИНН: 7704756043; ОГРН: 1107746456091) при проведении закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на предоставление права на исполнение программных продуктов (ПО) на условиях простой (неисключительной) лицензии, поставку сертификатов технической поддержки на ПО (извещение № 230144800800, размещенное на сайте www.astgoz.ru) обоснованной в части ненадлежащего описания предмета закупки.
2. Признать ООО «РТ-ИНФОРМ», ООО «РТ-Комплектимпекс» нарушившими пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ООО «РТ-ИНФОРМ», ООО «РТ-Комплектимпекс», ООО «АСТ ГОЗ» обязательное к исполнению предписание,

направленное
на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым
решением
от 11.09.2023 по делу № 223ФЗ-344/23.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления
контроля размещения государственного заказа ФАС России
материалы дела
от 11.09.2023 № 223ФЗ-344/23 для рассмотрения вопроса о
возбуждении дела
об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех
месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>