

РЕШЕНИЕ по делу № 136-кз/2016 о нарушении законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд от 04 мая 2016 года

Исх.номер <...> ИП-04/6708 от 12.05.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе: <...> в присутствии представителей государственного заказчика – Межрайонной инспекции федеральной налоговой службы № 16 по Республике Татарстан <...> (удостоверение № 780566), <...> (удостоверение № 780046), в отсутствие представителя заявителя ООО «СУО РОСТ», извещенного о времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев жалобу ООО «СУО РОСТ» на действия государственного заказчика - Межрайонной инспекции федеральной налоговой службы № 16 по Республике Татарстан при проведении электронного аукциона № 0111100006016000013 на предмет: «Поставка, установка и настройка оборудования системы управления очередью для нужд Межрайонной ИФНС России №16 по РТ»,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении электронного аукциона №0111100006016000013, размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru 11.04.2016г.

Государственный заказчик – Межрайонная инспекция федеральной налоговой службы № 16 по Республике Татарстан.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 306 400,00 руб.

Суть жалобы: по мнению заявителя, аукционная документация заказчика размещена с нарушениями законодательства о контрактной системе.

Изучив материалы о проведении данной закупки, Комиссия сочла доводы, изложенные в жалобе, частично обоснованными ввиду следующего.

1. Относительно довода заявителя, что заказчик установил в документации требование ограничивающее количество участников аукциона.

На заседании Комиссии Татарстанского УФАС России установлено, что заказчик в п.12.1 Раздела 2 «Информационная карта аукциона» предусмотрел требование к участникам аукциона в составе первой части заявки в виде согласия на предоставление партнерского сертификата от компании разработчика СУО «ДАМАСК» по версии СУО ДАМАСК-ФНС.

Согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе **согласие на использование товара**, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при

наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также **конкретные показатели** используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчик устанавливает требование **обладания участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты**, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно с пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать в том числе **документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе**, или копии этих документов.

В силу части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается. Кроме того в соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что требование

заказчика о согласии на предоставление партнерского сертификата от компании разработчика СУО «ДАМАСК» по версии СУО ДАМАСК-ФНС в составе первой части заявки носит неправомерный характер. Заказчик имеет право требовать предоставления документов подтверждающих обладание участником аукциона исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности в составе вторых частей заявки на участие в электронном аукционе.

Более того, партнерский сертификат от компании разработчика СУО «ДАМАСК» по версии СУО ДАМАСК-ФНС не является надлежащим документом подтверждающим обладание участником аукциона соответствующими исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности. На основании этого документа невозможно установить какими правами обладает участник аукциона на соответствующее программное обеспечение (простая (неисключительная) лицензия; исключительная лицензия и т.д.).

На основании вышеизложенного Комиссия Татарстанского УФАС приходит к выводу о нарушении заказчиком требований части 6 статьи 66, части 6 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод заявителя признан обоснованным.

2. Относительно довода жалобы, что заказчиком в техническом задании при указании товарных знаков не предусмотрена возможность поставки эквивалентного товара.

На заседании Комиссии Татарстанского УФАС установлено, что заказчик в пункте 3.1.1.1. Технического задания требует наличия совместимости ПО на уровне баз данных с системой СУО ДАМАСК.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Таким образом, законодательство о контрактной системе устанавливает

исчерпывающий перечень случаев, в которых при описании объекта закупки возможно указание на товарный знак. В такой перечень включен также случай необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком.

Из пояснений представителей заказчика следует, что у заказчика имеется необходимость обеспечить функционирование единой централизованной информационной сети налоговых органов в рамках СУО (система управления очередью).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что указание в документации о закупке требования наличия совместимости ПО на уровне баз данных с системой СУО ДАМАСК не противоречит требованиям законодательства о контрактной системе.

Таким образом, довод заявителя признан необоснованным.

3. Относительно довода заявителя, что заказчик установил требование не относящееся к предмету закупки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить **объективный характер**.

Как установлено Комиссией Татарстанского УФАС России пункте 3.1.2 Технического задания заказчика предусмотрено: «В рамках единой централизованной системы отчетности УФНС по РТ требуется совместимость на уровне баз данных с функционирующими в налоговых органах в Республике Татарстан ПО СУО ДАМАСК». Однако закупка проводится для нужд Межрайонной инспекции ФНС № 16 по Республике Татарстан. Следовательно, данное требование заказчика не относится к предмету закупки.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что заказчик нарушил требования пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод заявителя признан обоснованным.

Кроме того в ходе внеплановой документарной проверки установлено следующее.

1. Согласно части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе (с отсылочной нормой на статью 42 Закона о контрактной системе) извещение должно содержать наименование и описание объекта закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации об электронном аукционе должно быть указано наименование и описание объекта закупки.

При этом во избежание ввода участников аукциона в заблуждение наименование объекта закупки в извещении и документации не должны отличаться.

Заказчиком в извещении и документации указаны неидентичные наименования объекта закупки. Согласно извещению объектом закупки является «Поставка, установка и настройка оборудования системы управления очередью для нужд Межрайонной ИФНС России №16 по РТ». При этом в документации указано: «На

право заключения Государственного контракта, на выполнение работ по созданию программно-аппаратного комплекса автоматизации обслуживания граждан и организаций в Межрайонной ИФНС России № 16 по Республике Татарстан (поставка оборудования, передача неисключительных (пользовательских) прав на программное обеспечение, монтажные и пуско-наладочные работы)». В частности наименование объекта закупки в документации содержит положение о необходимости передачи неисключительных (пользовательских) прав, чего не предусмотрено в извещении. Более того в извещении наименование закупки указано «Поставка...», а в документации «...на выполнение работ...». Следовательно, данное обстоятельство вводит участников аукциона в заблуждение.

Таким образом, заказчик нарушил требования части 5 статьи 63 с отсылочной нормой на статью 42 Закона о контрактной системе, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с пунктом 7 частью 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

В соответствии с частью 4 статьи 14 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает **условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств**, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, определены в Приказе Министерства экономического развития Российской Федерации N 155 от 25.03.2014 года «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Приказ N 155).

Код ОКПД2 26.20.30.000 выбранный заказчиком входит в перечень предусмотренный Приказом N 155.

Следовательно, в извещении о проведении электронного аукциона N 0111100006016000013 государственный заказчик должен указать условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами. Таких положений в извещении не содержится.

Таким образом, государственным заказчиком допущено нарушение пункта 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

3. Согласно наименованию объекта закупки и техническому заданию заказчика закупка осуществляется, в том числе на выполнение работ. Однако заказчиком выбран код ОКПД2 26.20.30.000 «Устройства автоматической обработки данных прочие». При осуществлении закупок на выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд необходимо учитывать следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно Указу Президента РФ от 28.11.2015 N 583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики», в целях защиты национальной безопасности и национальных интересов Российской Федерации, защиты граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и в соответствии с федеральными законами от 30.12.2006 N 281-ФЗ «О специальных экономических мерах» и от 28.12.2010 N 390-ФЗ «О безопасности» Правительство Российской Федерации должно утвердить прилагаемый перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года.

В соответствии с утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 N 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой республики» (далее – Постановление N 1457) перечнем отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года в том числе, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, заказчик обязан был установить в извещении и документации о проведении электронного аукциона запрет и ограничение к участникам закупки о привлечении к выполнению работ работников из числа граждан Турецкой Республики, не состоящих в трудовых и (или) гражданско-правовых отношениях с указанными работодателями, заказчиками, согласно вышеуказанному постановлению.

Вместе с тем, заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона и документации не установлены запреты, ограничения допуска работ, выполняемых

иностранным лицами в соответствии с требованиями, установленными в Постановлении N 1457.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования части 3 статьи 64 с отсылочной нормой на пункт 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

4. Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Согласно наименованию объекта закупки в предмет аукциона в электронной форме включена, в том числе, передача неисключительных прав на поставляемое программное обеспечение.

Положениями [части 4](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что передача неисключительных прав на использование программного обеспечения оформляется лицензионным/сублицензионным договором. Существенными условиями таких договоров в соответствии пунктом 5 статьи 1242 ГК РФ являются предмет и способы использования результатов интеллектуальной деятельности.

Вместе с тем, проект государственного контракта документации об аукционе в электронной форме не содержит ни предмета, ни способа использования результатов интеллектуальной деятельности применительно к поставляемому программному обеспечению.

Таким образом, отсутствие в проекте государственного контракта и документации об аукционе в электронной форме указания на предмет и способ использования результатов интеллектуальной деятельности применительно к поставляемому программному обеспечению не соответствует пункту 1 статьи 34, пункту 1 части 1 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

5. Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В государственном контракте заказчика в пункте 2.2 предусмотрено, что цена контракта включает в себя НДС. Закон о контрактной системе не предусматривает корректировку заказчиком цены контракта, предложенной победителем электронного аукциона, применяющего упрощенную системы налогообложения. В результате чего при оплате товаров (работ, услуг), поставляемых (выполняемых, оказываемых) в рамках государственного контракта, заключенного с победителем электронного аукциона, в том числе являющимся налогоплательщиком,

применяющим упрощенную систему налогообложения, уменьшение цены контракта на сумму налога на добавленную стоимость не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте. Данное положение контракта ограничивает конкуренцию и ставит в неравное положение лиц, не являющихся плательщиками НДС (применяющих УСН т.д.), так как такие участники не могут принять уплаченные суммы НДС к вычету в соответствии со статьей 171 НК РФ. В результате такие участники платят по государственному контракту большую сумму, нежели участники являющиеся плательщиками НДС.

Таким образом, заказчик нарушил требования части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Исходя из вышеуказанного, руководствуясь пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СУО РОСТ» на действия государственного заказчика - Межрайонной инспекции федеральной налоговой службы № 16 по Республике Татарстан при проведении электронного аукциона № 0111100006016000013 на предмет: «Поставка, установка и настройка оборудования системы управления очередью для нужд Межрайонной ИФНС России №16 по РТ», частично обоснованной.

2. Признать государственного заказчика - Межрайонную инспекцию федеральной налоговой службы № 16 по Республике Татарстан нарушившим требования части 6 статьи 66, части 6 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 7 части 5 статьи 63, пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 статьи 34, пункта 2 статьи 34, части 5 статьи 63 с отсылочной нормой на статью 42, части 3 статьи 64 с отсылочной нормой на пункт 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать государственному заказчику – Межрайонной инспекции федеральной налоговой службы № 16 по Республике Татарстан, предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

4. Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

