

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙ ГАРАНТ»,

УСТАНОВИЛА:

31.08.2018 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» (далее – Заявитель) на действия Заказчика - Министерство охраны окружающей среды Кировской области при подписании контракта на оказание услуг по передаче неисключительных (пользовательских) прав на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 professional (номер извещения 0340200003318008545).

Заявитель считает, в нарушение Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" при заключении контракта Заказчик отказался включить в спецификацию, являющуюся приложением к контракту, сведения о товаре, предлагаемом участником в первой части заявки.

Лицам, участвующим в деле, направлены уведомления о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика запрошены необходимые документы по данному размещению закупки, а также письменные пояснения по существу жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 07.09.2018 года.

На заседании Комиссии Кировского УФАС России представитель Заказчика поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях. Отмечено, что в заявке Заявителя содержалось согласие на поставку товара, предусмотренного аукционной документацией, а потому основания для внесения в контракт иного типа лицензии программного обеспечения, не имелось. Сообщил, что Заявителем подписан контракт на условиях аукционной документации. Полагает жалобу необоснованной.

Исследовав представленные документы, заслушав представителя Заказчика, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

29.06.2018 года в ЕИС опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на оказание услуг по передаче неисключительных (пользовательских) прав на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 professional (номер извещения 0340200003318008545). Начальная (максимальная) цена контракта 56 402,68 руб. Дата окончания подачи заявок 06.08.2018 г.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе (в ред. Федерального [закона](#) от 31.12.2017 N 504-ФЗ) Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки указывает функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта 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 или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Заказчик вправе использовать указание на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии 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 требованиями аукционного задания Заказчику требуется программное обеспечение Microsoft Windows 10 professional с типом лицензии «коробочная».

В первой части заявки Заявителя предложено программное обеспечение Microsoft Windows 10 professional с типом лицензии «ESD (Electronic Software Delivery)». При этом, в первой части заявки указано « наша организация дает согласие участника аукциона на поставку товара, оказание услуг и выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией о аукционе. Данное согласие не подлежит изменению по результатам проведения электронного аукциона». Аналогичное согласие дано участником закупки с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки

Согласно ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с ч.10 ст.69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

В соответствии с ч.1 ст.83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

В соответствии с ч.10 ст.83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 15.08.2018 №0340200003318008545-3 аукционная комиссия КОГКУ «Центр по техническому сопровождению государственных закупок» приняла решение признать ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» победителем электронного аукциона, как участника электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка которого соответствует требованиям документации об аукционе.

16.08.2018 г. в 09:44 Заказчиком сформирована карточка контракта.

17.08.2018 г. в 17:21 проект контракт направлен Заказчиком в адрес победителя аукциона для подписания. В спецификации, являющейся неотъемлемой частью контракта, Заказчиком указан тип лицензии «коробочная».

В соответствии с ч.4 ст.83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) указанной статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий **замечания к положениям** проекта контракта, **не соответствующим документации и (или) извещению о закупке** и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

19.08.2018 г. в 20:26 победителем аукциона в адрес Заказчика направлен протокол разногласий с просьбой указать в спецификации к контракту информацию о типе лицензии, указанной победителем аукциона в первой части заявки. В ответ на данный протокол Заказчик отказался вносить изменения в спецификацию контракта. 23.08.2018, 26.08.2018 г. Заявителем повторно направлялись протоколы разногласий с предложением изменения спецификации к контракту в соответствии с информацией, указанной в заявке Заявителя. Указанные изменения Заказчиком в проект контракта внесены не были.

29.08.2018 в 10:10 час. Заказчиком повторно направлена карточка контракта без учета предложений Заявителя. 03.09.2018 г. в 22:30 проект контракта был подписан ООО «СТРОЙ ГАРАНТ».

Оценивая в совокупности нормы Закона о контрактной системе, действия Заказчика, победителя аукциона, Комиссия Кировского УФАС России полагает, что определяющее значение при заключении контракта имеет не столько предложение участника закупки, сколько условия, указанные в извещении об определении поставщика и документации о закупке, поскольку главенствующую роль при осуществлении закупок товаров, работ, услуг занимает удовлетворение потребностей Заказчика, который в рассматриваемом случае в силу п.3 ст.13 Закона о контрактной системе, осуществляет закупку для обеспечения государственных нужд, а именно для выполнения функций и полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации. Аналогичная позиция содержится в определении Верховного Суда РФ от 16.12.2016 N 306-КГ16-17571 по делу N А57-21662/2015.

При этом стоит отметить, что в протоколе разногласий, в силу ч.4 ст.83.2 Закона о контрактной системе, победитель аукциона обязан указать замечания к положениям проекта контракта, которые не соответствуют не только его заявке, но, в первую очередь, документации и извещению о закупке, чего победителем аукциона сделано не было.

При таких обстоятельствах Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях Заказчика при заключении государственного контракта, в связи с чем, довод Заявителя является необоснованным.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 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 Кировского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «СТРОЙ ГАРАНТ» на действия Министерства охраны окружающей среды Кировской области при подписании контракта на оказание услуг по передаче неисключительных (пользовательских) прав на использование программного обеспечения Microsoft Windows 10 professional (номер извещения 0340200003318008545).

2. Отменить приостановление заключения контракта.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.

