

РЕШЕНИЕ № 8-01/63

по делу № 027/01/18.1-56/2019

18 апреля 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Хабаровского УФАС России

в присутствии представителей:

- ООО «Транснефть – Дальний Восток» – <...> – по доверенности, <...> по доверенности, <...> – по доверенности,

- ООО «СерчИнформ» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своих представителей в заседание комиссии не обеспечило,

рассмотрев жалобу ООО «СерчИнформ» на действия ООО «Транснефть – Дальний Восток» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по лоту № 31907504715 «0001-208-К-171-05731-2018 «Обновление Программ «КИБ СерчИнформ 5.0» (право на новые версии)» (извещение №31907504715), материалы дела **027/01/18.1-56/2019**,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «СерчИнформ» на действия ООО «Транснефть – Дальний Восток» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по лоту № 31907504715 «0001-208-К-171-05731-2018 «Обновление Программ «КИБ СерчИнформ 5.0» (право на новые версии)» (извещение №31907504715).

Из жалобы следует, что проведение заказчиком закупки противоречит Федеральному закону от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», так как заказчиком неверно определен способ закупки. Учитывая, что заказчику необходимо обновление ранее установленной программы ПО КИБ СерчИнформ 5.0, им должна была быть осуществлена закупка у единственного поставщика.

Из письменных возражений ООО «Транснефть – Дальний Восток» следует, что в соответствии с техническими требованиями, утвержденными 24.01.2019 и размещенными в составе закупочной документации, требуется поставка лицензионных программных средств – программного обеспечения для защиты информации за пределы сегментов вычислительных сетей. Далее по тексту технических требований конкретизируется состав программного обеспечения и те технические задачи, которые должны решаться в результате его использования. Из текста технических требований, а также предоставленного в составе закупочной документации проекта договора не следует, что заказчик осуществлял закупку

исключительно обновления для имеющегося программного продукта. Так в проекте договора нет положений о том, что в ходе его исполнения контрагент должен выполнить действия по обновлению существующего программного продукта, а заказчик – принять результат такого обновления. В содержании технических требования также не указано, что оно предусматривает внесение изменений в существующую компьютерную программу.

Доводы, изложенные в возражениях, представители ООО «Транснефть – Дальний Восток» в заседании комиссии поддержали в полном объеме.

Заслушав представителей общества, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе ООО «СерчИнформ» в порядке ч. 14.1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 16:00 18.04.2019.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1,2 статьи 2 Закона №223-ФЗ 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.

Закон №223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупке – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Согласно части 1 статьи 1 Закона №223-ФЗ целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ заказчики обязаны исходить из принципа целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе: 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. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (п. 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (п. 2); 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 (п. 3); требования к участникам такой закупки (п. 9).

Данные правовые нормы позволяют сделать вывод о том, что именно заказчик (организатор торгов) наделен правом установить в документации о торгах порядок и условия их проведения, установить требования к закупаемому товару, исходя из имеющихся у заказчика потребности. Иные лица подобным правом не обладают.

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 из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

07.02.2019 ООО «Транснефть – Дальний Восток» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о закупке №31907504715 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «0001-208-К-171-05731-

2018 «Обновление Программ «КИБ СерчИнформ 5.0» (право на новые версии)». Дата начала срока подачи заявок – 07.02.2019. Дата и время окончания подачи заявок – 25.02.2019. Дата проведения квалификационного отбора – 05.03.2019. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 05.03.2019. Дата подведения итогов – 11.03.2019. Начальная (максимальная) цена – 5 008 730,00 руб.

Пунктом 2 инструкции для участника закупки следует, что требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика, а так же требования к безопасности, качеству, условиям, параметрам, характеристикам и результатам информационно-технологических работ (услуг), связанные с определением соответствия информационно-технологических работ (услуг) потребностям заказчика, указаны в форме 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» и приложениях к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии), формы 2РЦ «Расчет цены договора (цены лота)» и приложениях к ней (форма 2аРЦ, 2бРЦ и т.д., при наличии). Форма 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» и приложения к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии), форма 2РЦ «Расчет цены договора (цены лота)» и приложения к ней (форма 2аРЦ, 2бРЦ и т.д., при наличии), являются неотъемлемой частью документации о закупке, представлены в электронном виде в формате разработки MS Excel и приложены отдельным файлом в комплекте документов документации о закупке.

Пунктом 3 инструкции для участника установлены требования к описанию участником закупки поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик.

Абзацем 4 пункта 3.1 инструкции для участника закупки установлено, что для подтверждения соответствия поставляемого товара (если документацией о закупке предусмотрена поставка товара) потребностям заказчика участник закупки в составе заявки на участие в закупке, с учетом указанных в столбце «Наименование ПО/Перечень передаваемых прав использования программ для ЭВМ/Наименование продукции» (или «наименование оборудования, программ для ЭВМ, экземпляры которых поставляются», «Наименование программ для ЭВМ, право использования которых предоставляется Лицензиату (включая перечень компонентов)» и т.п.) формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» и приложения к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии), формы 2РЦ «Расчет цены договора (цены лота)» и приложения к ней (форма 2аРЦ, 2бРЦ и т.д., при наличии) требований к поставляемому товару, должен отразить качественные, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) поставляемого товара в свободной форме (рекомендуемая форма - форма 2.1) или в столбце «Примечание» формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» и приложения к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии), Формы 2РЦ «Расчет цены договора (цены лота)» и приложения к ней (форма 2аРЦ, 2бРЦ и т.д., при наличии) только для тех товаров, по которым в столбце «Требование к описанию участником закупки поставляемого товара (продукции)» формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» и приложения к ней (форма 2а, 2б и т.д., при наличии), формы 2РЦ «Расчет цены договора (цены лота)» и приложения к ней (форма 2аРЦ, 2бРЦ и т.д., при наличии) установлена необходимость описания участником закупки предлагаемого к поставке товара (имеется указание «установлено»).

Согласно форме 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», являющейся неотъемлемой частью документации о закупке, в столбце «Возможность поставки эквивалента» в отношении позиции товара указано значение «да», следовательно, информация об эквивалентном товаре указывается в столбце «Наименование товара, программного обеспечения, продукции, включая артикул, предлагаемого к поставке участником закупки».

В соответствии с Техническими требованиями, утвержденных 24.01.2019 к поставке требуется лицензионные программные средства (п. 2.1) – программного обеспечения для защиты информации (система), обеспечивающий контроль над процессом передачи конфиденциальной информации за пределы сегментов вычислительных сетей (п. 1.1).

Разделом 4 Технических требований установлены технические требования к программному обеспечению.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 25.02.2019 № 0001-208-К-171-05731-2018/Р на участие в запросе предложений в электронной форме поданы следующие заявки: участник №6711, участник №1801. Конкурсная комиссия отклонила заявку участника №6711 в соответствии с п. 8.5.2 Положения о закупке - несоответствие участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке, в связи с непредоставлением формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара» (п. 10.3.1 инструкции для участника закупки). Решением закупочной комиссии участник №1801 был допущен для участия в запросе предложений в электронной форме.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 05.03.2019 № 0001-208-К-171-05731-2018/КО закупочной комиссией заявка участника №1801 признана соответствующей квалификационным требованиям, установленным документацией о закупке и допущен для участия в закупке.

В соответствии с итоговым протоколом от 11.03.2019 №0001-208-К-171-05731-2018/И закупочная комиссия решила на основании п. 3.28.6 Положения о закупке заключить договор с победителем закупки АО «Компания КРОК» с ценовым предложением – 4 963 717,50 руб.

Из представленной заявки участником №6711 следует, что в составе первой части заявки не приложена форма 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», что повлекло отклонение закупочной комиссией заказчика его заявки.

Из заявки АО «Компания КРОК» следует, что приложены все необходимые в соответствии с закупочной документацией документы, в числе которых Форма 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», где предлагает к поставке лицензию на право использования программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor Enterprise Edition в составе: - компоненты программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Traffic Monitor for Mail, Web, Printers, Jabber (XMPP), FTP, HTTPS, MAPI, POP3, IMAP4, Thin clients, Device Monitor, Application Control, Cloud Service Monitor (для 1149 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch OCR module (для 1149 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Crawler (для 1080 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного

обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Lync (OCS) Adapte Adapter (для 1149 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Clipboard Monitor / License for the InfoWatch Traffic Monitor software component: InfoWatch Clipboard Monitor (для 1149 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Person Monitor (для 1149 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Traffic Monitor for Telegram Messenger (для 1149 рабочих станций) на 1 год;- компонент программного обеспечения InfoWatchTraffic Monitor content filtering base (Нефть, газ) (Oil & Gas) (для 1149 рабочих станций) на 1 год; - компонент программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor: InfoWatch Network Share Monitor (для 1149 рабочих станций) на 1 год.

Производить обновления ПО КИБ СерчИнформ 5.0, являющегося объектом интеллектуальных прав ООО «СерчИнформ» (Свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ от 25.05.2015 №2015615812 КИБ Серчинформ), имеет право только правообладатель либо лицо, с которым правообладателем заключен лицензионный договор с правами на обновление ПО.

Материалами дела подтверждается, что АО «Компания КРОК» предложило к поставке товар иного разработчика, а именно лицензию на право использования программного обеспечения InfoWatch Traffic Monitor Enterprise Edition , в связи с чем заключение лицензионного (сублицензионного) договора с ООО «СерчИнформ» не имеет оснований, в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу признать жалобу ООО «СерчИнформ» необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СерчИнформ» на действия ООО «Транснефть – Дальний Восток» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками

которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по лоту № 31907504715 «0001-208-К-171-05731-2018 «Обновление Программ «КИБ СерчИнформ 5.0» (право на новые версии)» (извещение №31907504715) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

<...>

<...>