

**Решение № 03-10.1/240-2017**  
о признании жалобы необоснованной

31 августа 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «АЗАЛ» (далее – Заявитель, Общество) на действия Министерства имущественных отношений Омской области (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0152200003417000257) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителей Заявителя, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей Заказчика – .....

У С Т А Н О

**1.** В Омское УФАС России поступила (вх. № 6868э от 25.08.2017) жалоба Заявителя, из которой следует, что Заказчик нарушил требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе), неправоммерно приняв решение о признании ООО «АЗАЛ» уклонившимся от заключения контракта.

Кроме того, жалоба содержит доводы, связанные с обжалованием положений документации об аукционе.

Однако частью 4 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе, в том числе предусмотрено, что жалоба на положения документации о таком аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Учитывая требования части 4 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе, жалоба принята и рассматривается исключительно в части обжалования действий Заказчика при заключении контракта.

**2.** На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7050 от 28.08.2017) Заказчиком были представлены материалы электронного аукциона (вх. № 6998 от 30.08.2017), из которых следует, что 25.07.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 447183,45 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 04.08.2017 на участие в закупке поступило десять заявок, все участники закупки допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 07.08.2017 наименьшее ценовое предложение 378372,40 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 11 (Заявителем).

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 09.08.2017, заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе. Победителем признано ООО «АЗАЛ».

28.08.2017 заказчик разместил на официальном сайте ЕИС протокол отказа от заключения контракта, в соответствии с которым ООО «АЗАЛ» признано уклонившимся от заключения контракта.

**3.** В результате рассмотрения жалобы Заявителя, представленных материалов, пояснений представителей Заказчика и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

**3.1.** В силу части 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе **в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта**, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Согласно части 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, **в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий**, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе **в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта** либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. **При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона.**

Исходя из части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе, **победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если** в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя

такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В жалобе Заявителя указано следующее:

*«По результатам проведенной закупки с реестровым номером №0152200003417000257 Заказчиком 10.08.2017 направлен в наш адрес проект контракта. Однако данный проект контракта не соответствовал вышеуказанным требованиям в части:*

*1) Приложение 1 «Техническое задание» к Контракту (далее – ТЗ) содержало неполное описание объекта закупки, являющееся Приложением 1 к Документации об электронном аукционе (далее – ООЗ). Были удалены: таблица, содержащая конкретное наименование предмета закупки, его количество, и информация о невозможности применения эквивалента.*

*2) В Контракте отсутствовал адрес электронной почты для передачи лицензий, хотя в ООЗ прямо указано, что «лицензионный ключ передается в электронном виде» (п.3 Приложения № 1 к документации об электронном аукционе).*

*3) В нарушение ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе в Контракте полностью отсутствовали Спецификация и прочая информация из нашей заявки на участие.*

*4) Не был указан способ обеспечения исполнения контракта, осуществляемого Исполнителем (в виде денежных средств).*

*5) Цена Контракта была указана с НДС, хотя мы в своей анкете во второй части заявки указывали на то, что работаем без НДС на основании п. 2 ст. 346.11 главы 26.2 Налогового Кодекса РФ. Кроме того, передача прав не подлежит налогообложению (пп. 26 п. 2 ст. 149 НК РФ).*

*После первого протокола разногласий Заказчик не согласился с нами по пунктам 1,2,3, но в то же время вместо того, чтобы опубликовать ООЗ в полном объеме, он добавил в ТЗ частичные условия из нашей заявки, но уже в качестве требования, что является полным абсурдом. Выходит, что Заказчик имеет право изменить, дополнить Государственный контракт по своему усмотрению и желанию.*

*После размещения с нашей стороны второго протокола разногласий Заказчик наконец-то согласился указать в Контракте адрес своей электронной почты для передачи лицензий в электронной форме. Остальные пункты Протокола разногласий он оставил без внимания, то есть Приложение 1 к Контракту не привел в соответствие с ООЗ, а вместо этого потребовал не затягивать процесс подписания, в противном случае угрожал признать нашу организацию уклонившимися от заключения государственного контракта.*

*Мы, в свою очередь, считаем также необходимым сообщить, что нами 12.08.2017 оплачено обеспечение исполнения Контракта, лицензии для поставки по Контракту закуплены, следовательно, затягивать процесс подписания не в наших интересах.*

*Изменения, произведенные Заказчиком, в контракте не были согласованы с Исполнителем.*

*Учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, Заказчиком допущено нарушение части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе».*

*Заказчиком представлены следующие возражения в отношении доводов жалобы:*

*«09.08.2017 опубликован протокол подведения итогов электронного аукциона, победителем электронного аукциона признано ООО «АЗАЛ».*

10.08.2017 Министерством направлен проект контракта ООО «АЗАЛ».

15.08.2017 ООО «АЗАЛ» направлен протокол разногласий.

17.08.2017 Министерством направлен доработанный проект контракта ООО «АЗАЛ» с частичным учетом замечаний.

21.08.2017 ООО «АЗАЛ» направлен второй протокол разногласий Министерству.

22.08.2017 Министерством направлен доработанный проект контракта ООО «АЗАЛ» с частичным учетом замечаний.

23.08.2017 истек 13-дневный срок направления ООО «АЗАЛ» протокола разногласий. Государственный контракт со стороны ООО «АЗАЛ» подписан не был.

25.08.2017 ООО «АЗАЛ» Министерству была направлена информация о продлении срока подписания государственного контракта.

28.08.2017 Министерством принято победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

ООО «АЗАЛ» в своей жалобе указывает на несоответствие контракта требованиям части первой статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ).

Утверждение о неполном описании объекта закупки не соответствует действительности, так как в адрес заявителя был направлен проект государственного контракта с приложениями (техническое задание, калькуляция), содержащие полное наименование предмета закупки, товарный знак и его количество. Кроме того, в заявке ООО «АЗАЛ» содержалась общая информация, которая не имела отношения к условиям документации об электронном аукционе и не требовала включения в техническое задание государственного контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт. Предметом закупки являются услуги по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10.

На основании части 10 статьи 70 Закона № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Таким образом, техническое задание является приложением к государственному контракту, которое в свою очередь является приложением к документации об электронном аукционе, а, следовательно, является ее неотъемлемой частью.

Следовательно, довод заявителя об отсутствии спецификации является необоснованным.

Вместе с тем, замечания заявителя по протоколу разногласий в части описания объекта закупки в Техническом задании государственного контракта были учтены Минимуществом при направлении повторного проекта государственного контракта, а именно:

«Исполнитель подтверждает, что он действует в пределах прав и полномочий, предоставленных ему правообладателем Ю, и на момент предоставления (передачи) Заказчику неисключительных (пользовательских) лицензионных прав на ПО обладает ими в необходимом объеме (наличие у Исполнителя лицензионного документа (договора, соглашения, сертификата и т.п.), подтверждающего права на распространение и информационное обслуживание указанного ПО).

Права на использование ПО предоставляются бессрочно с момента предоставления неисключительных (пользовательских) прав на ПО. Подтверждением передачи прав является Акт оказанных услуг.

Исполнитель несет ответственность по гарантийным обязательствам в соответствии с законодательством Российской Федерации. Исполнитель гарантирует, что обладает полномочиями (надлежащими правами) на передачу прав на ПО третьим лицам, а также отсутствие запрета и ограничений на использование результата интеллектуальной деятельности со стороны владельца исключительных прав. За качество, гарантию от подделки ответственность несет Исполнитель в течение всего срока использования ПО. В течение срока предоставления гарантий качества Исполнитель гарантирует, что ПО пригодно для целей, для которых обычно используется, соответствует условиям контракта и своему целевому назначению, а также качественным и функциональным характеристикам, указанным в документации об электронном аукционе на ПО».

Также в государственный контракт Минимуществом был добавлен адрес электронной почты для передачи электронной информации.

Кроме того, обращаем внимание, что в описании объекта закупки предусмотрена передача лицензионных ключей в электронном виде посредством присоединения к существующему аккаунту в системе Microsoft Volume Licensing Service Center, а также возможность использования более ранней версии программного обеспечения Microsoft Windows Pro, что подразумевает под собой корпоративный вид лицензирования (OLP) и не имеет двойной трактовки.

По поводу отсутствия информации о невозможности применения эквивалента было прописано изначально в документации о закупке, поскольку данная информация необходима только на этапе подачи заявок. На этапе подписания контракта является очевидным, что заказчик приобретает лицензию определенного производителя, что исключает наличие эквивалента.

Учитывая тот факт, что государственный контракт заключается на условиях документации о закупке, полагаем, у заказчика отсутствует обязанность дублировать в государственном контракте всю информацию, содержащуюся в документации о закупке, что не является нарушением Закона № 44-ФЗ.

Заявитель утверждает, что заказчик не указал способ обеспечения исполнения контракта.

В силу части 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Учитывая изложенное, Минимуществом в первом варианте проекта государственного контракта было предложено два варианта способа обеспечения исполнения контракта, что не противоречит части 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ.

В дальнейшем, при направлении повторного проекта государственного контракта, заказчик учел замечания заявителя и указал способ обеспечения исполнения контракта в виде денежных средств.

ООО «АЗАЛ» утверждает, что цена контракта была прописана с НДС, хотя заявитель в своей анкете прописывал, что работает без НДС.

Учитывая изложенное, Минимуществом в первом варианте проекта государственного контракта было предложено два варианта цены контракта (с НДС и без НДС), что не противоречит части 3 статьи 96 Закона № 44-ФЗ.

В дальнейшем при направлении повторного проекта государственного контракта, заказчик учел замечания заявителя и указал цену контракта без учета НДС».

Соглашаясь с данной позицией Заказчика, Комиссия, помимо указанного, отмечает, что поскольку пунктом 3 приложения № 1 «Описание объекта закупки» к документации об аукционе (далее - приложение № 1) было предусмотрено, что «лицензионный ключ передается в электронном виде в системе Microsoft Volume Licensing Service Center», то для передачи лицензий не требовалось указания в проекте контракта адреса электронной почты Заказчика.

Кроме того, учитывая, что в соответствии с подпунктом «а» пункта 3 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе заявка участника закупки должна содержать согласие на оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, то в силу требований части 1 статьи 34 и части 10 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе Заказчик должен указывать в контракте исключительно условия, которые предусмотрены извещением об осуществлении закупки и документацией об аукционе.

Исходя из того, что в установленные статьей 70 Федерального закона о контрактной системе сроки Заявителем не был направлен Заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя, а также не предоставлено обеспечение исполнения контракта, 28.08.2017 Заказчиком был составлен протокол отказа от заключения контракта, в котором указано:

*«Министерство имущественных отношений Омской области (далее государственный заказчик) приняло решение о признании победителя электронного аукциона на оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10 общество с ограниченной ответственностью «АЗАЛ» (далее - ООО «АЗАЛ») уклонившимся от заключения государственного контракта в связи с тем, что в сроки, предусмотренные статьей 70 Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон) он не направил государственному заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя электронного аукциона».*

В силу указанного, Комиссия считает, что у Заказчика имелись правовые основания для отказа от заключения контракта с Обществом.

При таких обстоятельствах Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, считает жалобу Заявителя **необоснованной**.

**3.2.** На основании пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно подпункту «а» пункта 3 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе **при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги**, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **согласие** участника такого аукциона на выполнение работы или **оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги, 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.

В силу требований пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с требованиями пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального 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.

Данные требования были установлены Заказчиком в приложении № 1, в том числе требования к товару, используемому при оказании услуги с указанием на товарный знак.

При этом в приложении № 1 указано: «Приобретение эквивалента невозможно в связи с необходимостью обеспечения взаимодействия с уже имеющимся у Заказчика оборудованием и программным обеспечением (пункт 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»)».

Руководствуясь вышеуказанными нормами Федерального закона о контрактной системе, Заказчик в пункте 1 части 18 документации об аукционе **правомерно** установил требование к содержанию первой части заявки на участие в аукционе:

*«Первая часть заявки должна содержать согласие участника электронного аукциона на оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе.*

*Предоставление других документов и сведений в составе первой части заявки на участие в электронном аукционе не требуется».*

В соответствии с требованиями части 1 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе 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.

На основании пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации.

В Приложении № 1 указано следующее:

*«1. Предоставление неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение других разработчиков, отличных от Microsoft, не допускается ввиду необходимости обеспечения совместимости, взаимодействия и интеграции с существующими у Заказчика информационными системами и пакетами программного обеспечения.*

*Предоставляемое право предусматривает именно право его использования и включает в себя право на воспроизведение, инсталляцию (установку и размещение), копирование и запуск (выполнение программного кода программного обеспечения) и использование программного обеспечения в соответствии с его функциональным назначением.*

*2. Требования к качеству, техническим характеристикам услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам), требования к размерам, упаковке, отгрузке, результатам услуг: неисключительные права (лицензии) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10 SNGL OLP NL Legalization GetGenuine wCOA (FQC-09481). Неисключительные права на программное обеспечение для ЭВМ поставляются Заказчику в виде лицензий на использование программного обеспечения или в иной форме распространения, которую определяет автор или правообладатель вышеуказанных программных продуктов.*

*3. Порядок предоставления права использования программ: лицензионный ключ передается в электронном виде в системе Microsoft Volume Licensing Service Center. Поставляемая лицензия должна быть добавлена к существующему аккаунту Заказчика в системе Microsoft Volume Licensing Service Center и обладать возможностью использования более ранней версии Microsoft Windows.*

*В момент передачи прав на использование программного обеспечения Исполнитель обязуется обеспечить Заказчику возможность загрузки и активации программного обеспечения с использованием соответствующего электронного ключа.*

*Вместе с указанным программным обеспечением Исполнитель передает Заказчику все предусмотренные компанией-разработчиком признаки подлинности предоставляемых прав на использование программного обеспечения и документы, подтверждающие право Исполнителя на передачу неисключительных прав на их использование».*

Изучив первые части заявок на участие в аукционе всех участников закупки, Комиссия установила, что заявка Заявителя содержала согласие участника на оказание услуг в соответствии с требованиями документации об аукционе.



«Настоящим организация, сведения о которой указаны во второй части заявки, изучив извещение о проведении аукциона в электронной форме, включая опубликованные изменения (при их наличии), и документацию об аукционе на право заключения вышеупомянутого контракта, а также применимые к данному аукциону законодательство и нормативно-правовые акты, сообщает о согласии участвовать в аукционе на условиях, установленных в указанных выше документах, и направляет настоящую заявку».

Вместе с тем заявка содержала дополнительную информацию, в частности:

| №  | Наименование услуги  | Кол-во, шт.                     |
|----|--|---------------------------------|
| 1. | Оказание услуг** по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10* (страна происхождения Ирландия) | 35 штук<br>(1 штука=1 лицензия) |

### Спецификация

\* - Ввиду предложения для поставки товара, указание на товарный знак которого содержится в аукционной документации (в Техническом задании, в обосновании цены контракта, расчете НМЦК и пр.), характеристики данного товара соответствуют условиям Технического задания (подпункты а и б пункта 1 части 3 Статьи 66 Федерального закона 44-ФЗ).

\*\* - Предметом закупки является оказание **услуг** по передаче прав (а не поставка товаров). По существу части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта, допускается использование эквивалентов. Исполнитель гарантирует, что электронные лицензии полностью удовлетворяют требованиям, вытекающим из предмета закупки, и будут достигнуты цели закупки полностью. Так как корпоративная (OLP), коробочная (BOX) и OEM версии программных продуктов является типом поставки, и никаким образом не влияет на их качественные и технические характеристики, требования к типу поставки (корпоративный (OLP), OEM, коробочный (BOX) и т.п.) является существенным нарушением Федеральных законов ФЗ-135 «О защите конкуренции» и 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

1. Исполнитель передает Заказчику неисключительные права в электронном виде (ключи активации). Все необходимые сертификаты, документации по установке имеются, находятся на сайте производителя и доступны при установке. Вся установочная документация представлена на русском языке.

2. В настоящее время продукция Microsoft, являющаяся предметом настоящей закупки, доступна по каналам электронной дистрибуции. Электронная лицензия всех программных продуктов Microsoft, **в том числе и предлагаемого к поставке программного обеспечения, является полноценной заменой корпоративной (OLP), коробочной (BOX) и OEM версий, о чем имеется подтверждающее письмо от производителя данных программных обеспечений Корпорации Майкрософт. (См. Приложение 1 к настоящей Заявке).** Следовательно, Исполнитель гарантирует, что электронные лицензии полностью удовлетворяют требованиям, вытекающим из предмета закупки, и будут достигнуты цели закупки полностью. Так как корпоративная (OLP), коробочная (BOX) и OEM версии программных продуктов является типом поставки, и никаким образом не влияет на их качественные и технические характеристики, требования к типу поставки (корпоративный (OLP), OEM, коробочный (BOX) и т.п.) является существенным нарушением Федеральных законов ФЗ-135 «О защите конкуренции» и 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Из указанного следует, что заявка Общества содержала противоречивые

взаимоисключающие сведения, а именно - согласие участника аукциона на оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об аукционе и одновременно предложение иных условий, следовательно, данная заявка в силу требований пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе подлежала отклонению единой комиссией, поскольку участником закупки фактически не было выражено однозначно согласие на оказание услуг, соответствующих потребностям заказчика.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

**1.** Признать **необоснованной** жалобу ООО «АЗАЛ» на действия Министерства имущественных отношений Омской области при осуществлении закупки «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0152200003417000257).

**2.** Признать в действиях Министерства имущественных отношений Омской области и его единой комиссии нарушение требований пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе.

**3.** В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Министерству имущественных отношений Омской области и его единой комиссии, оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии

Члены Комиссии:

#### **ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/240-2017**

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

31 августа 2017 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «АЗАЛ» на действия Министерства имущественных отношений Омской области при осуществлении закупки «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав (лицензий) на программное обеспечение Microsoft Windows Pro 10» путем проведения электронного аукциона (извещение №

0152200003417000257) (далее – электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях Министерства имущественных отношений Омской области и его единой комиссии нарушение требований пункта 1 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе, на основании своего Решения от 31.08.2017 № 03-10.1/240-2017, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

## П Р Е Д П И С

**1.** Министерству имущественных отношений Омской области и его единой комиссии **в срок до 14.09.2017** отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона (далее – Протоколы) и назначить новую дату рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, дату проведения электронного аукциона, а также разместить на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок информацию об отмене Протоколов.

**2.** Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего предписания:

- отменить протокол проведения электронного аукциона;
- назначить время проведения электронного аукциона и разместить информацию о времени проведения электронного аукциона;
- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе, об отмене Протоколов, протокола проведения электронного аукциона, о новой дате рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, дате и времени проведения электронного аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытых участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае если в их отношении блокирование прекращено.

**3.** Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в электронном аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» уведомления, указанного в пункте 2 настоящего предписания.

**4.** Единой комиссии рассмотреть первые части заявок, поданные участниками закупки до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе и в отношении которых участниками закупки внесено обеспечение, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом Решения от 31.08.2017 по делу 03-10.1/240-2017.

**5.** Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» обеспечить возможность исполнения пункта 4 настоящего предписания и продолжить проведение электронного аукциона с предпоследнего предложения о цене контракта, поданного участником закупки с номером заявки 4, то есть с 380608,53 руб. В случае отсутствия при

продолжении проведения электронного аукциона предложений о снижении размера предпоследнего предложения о цене контракта, предложение участника закупки с номером заявки 4 считать лучшим.

**6.** Министерству имущественных отношений Омской области и его единой комиссии, оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» осуществить дальнейшее проведение процедуры определения исполнителя в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом Решения от 31.08.2017 по делу № 03-10.1/240-2017.

**7.** Министерству имущественных отношений Омской области, оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1-5 настоящего предписания **в срок до 15.09.2017** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии .....

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

- должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель Председателя Комиссии

Члены Комиссии: