

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/07/00-14320/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.08.2021

г.

Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия),

при участии представителей ООО «ИНФОСЕЙФ»; АО «ДОМ.РФ»,

рассмотрев жалобу ООО «ИНФОСЕЙФ» (далее - Жалоба) на действия АО «ДОМ.РФ» при проведении аукциона в электронной форме на предоставление права использования программного обеспечения Kaspersky KATA на условиях простой (неисключительной) лицензии для нужд АО «ДОМ.РФ», АО «Банк ДОМ.РФ» (реестровый № 32110356720) далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно доводам жалобы, Заявитель неправомерно признан уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 04.06.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок было опубликовано извещение о проведении закупки и закупочная документация.

Согласно Протоколу подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 28.06.2021 № 18/153-ЭА04-07-21/2 Заявитель был признан победителем закупки.

02.08.2021 Заказчик разместил Протокол от № 18/153-ЭА04-07-21/3 о признании победителя открытого аукциона в электронной форме на предоставление права использования программного обеспечения Kaspersky KATA на условиях простой (неисключительной) лицензии для нужд АО «ДОМ.РФ», АО «Банк ДОМ.РФ» уклонившимся от заключения договора.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках названный закон устанавливает, что 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.

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 их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (ч. 2 ст. 2 Закона о закупках).

На основании ч. 15 статьи 3.2 Закона о закупках Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Так пунктом 16.1 Закупочной документации установлено, что Договор заключается не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после размещения в ЕИС итогового протокола проведения конкурентной закупки. В случае уклонения, отстранения победителя закупки от заключения договора, договор заключается с участником закупки, которому присвоен второй номер, не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после размещения в ЕИС протокола об отказе от заключения договора или протокола отстранения победителя от участия в закупке. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Согласно п. 16.11 Закупочной документации Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. Для подписания участником закупки проекта договора заказчик, организатор закупки в течение 10 дней с даты размещения итогового протокола закупки направляет с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки заполненный в соответствии с заявкой участника закупки не подписанный со своей стороны проект договора. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки в течение 5 дней с даты направления проекта договора. Заказчик в течение 3 дней с даты получения протокола разногласий рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Изложенное означает, что Заказчику необходимо предоставить Заявителю проект Договора в соответствии с его заявкой.

Итоговый протокол был размещен Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее — Официальный сайт ЕИС) — 29.06.2021.

С учетом изложенного и принимая во внимание п. 16.1 Закупочной документации, договор подлежал заключению до 19.11.2019 (включительно).

Вместе с тем, проект договора был направлен Заявителю — 19.07.2021, что не оспаривается Заказчиком.

Так согласно п. 2.3 Приложения 3.1 к Закупочной документации «Проект договора» Право использования предоставляется с даты подписания Сторонами Акта передачи прав, составленного по форме Приложение № 3 к Договору (далее – Акт) на срок действия исключительных прав Правообладателя на ПО.

На основании п. 3.3 «Проекта договора» Право использования предоставляется с даты подписания Сторонами Акта передачи прав на срок действия исключительных прав правообладателя.

Вместе с тем Заявителем в составе Заявки было представлено следующее наименование товара: Предоставление простой (неисключительной) лицензии на право использования программного обеспечения Kaspersky KATA с технической поддержкой Premium Plus, включающей в себя настройку, техническую поддержку и консультации по решению инцидентов в процессе установки и бесплатные обновления на 13 месяцев (правообладатель АО «Лаборатория Касперского»).

В п. 16.11 Закупочной документации установлено, что в случае, если по истечении 20 дней с даты размещения итогового протокола закупки не предоставлен в адрес заказчика подписанный проект договора и обеспечение исполнения договора (в случае, если установлено такое требование), структурное подразделение, уполномоченное на организацию закупочной деятельности, выносит на заседание закупочной комиссии вопрос о признании такого участника закупки уклонившимся от заключения договора.

Относительно нарушения Заказчиком сроков направления проекта договора на подписание, представитель Заказчика пояснил, что в период с 30.06.2021 по 19.07.2021 проводилась работа по согласованию проекта договора с победителем Закупки в рабочем порядке.

Однако, при согласовании в рабочем порядке проекта договора Заявитель потребовал указать срок лицензии 12 месяцев и срок технической поддержки 12 месяцев. Что является заведомо невыгодным условием для заказчика и такие изменения не могут быть внесены в проект договора и техническое задание при заключении договора.

Относительно срока формирования и размещения протокола признания победителя уклонившимся от заключения договора Представитель Заказчика пояснил следующее.

19.07.2021 заказчиком направлен проект договора на подписание,

20.07.2021 заказчиком получен протокол разногласий №1 к проекту договора на 8 страницах,

27.07.2021 заказчиком направлен ответ что проект договора необходимо подписать в направленном виде,

29.07.2021 заказчиком получен протокол разногласий №2 в аналогичной редакции.

03.08.2021 заказчиком размещен протокол уклонения от заключения договора.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что у

Заказчика не имелось оснований для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора, поскольку в соответствии с положениями документации, для подписания участником закупки проекта договора заказчик, организатор закупки в течение 10 дней с даты размещения итогового протокола закупки направляет с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки заполненный в соответствии с заявкой участника закупки не подписанный со своей стороны проект договора (п. 16.11).

В этой связи Комиссия приходит к выводу о том, что порядок заключения договора был нарушен самим Заказчиком, поскольку его действия не соответствовали п. 16.1 собственной Закупочной документации.

При этом Комиссия отмечает, что Заказчиком на этапе допуска и сопоставления заявок участников, в случае выявления несоответствия заявки участника требованиям Закупочной документации, такая заявка подлежала отклонению.

Вместе с тем, Заявитель был допущен к дальнейшему участию в процедуре, в последующем признан Победителем, а равно, договор должен быть заключен с Победителем в соответствии с заявкой участника, что прямо предусмотрено положением Закупочной документации.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИНФОСЕЙФ» (ИНН: 9703000280; ОГРН: 1197746499390) на действия АО «ДОМ.РФ» (ИНН: 7729355614; ОГРН: 1027700262270) при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 16.11 Закупочной документации.

3. Выдать обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в

течение трех месяцев со дня его выдачи.