

Исх. №АЯ-04/1577 от 21.02.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО «СЕТЕВАЯ КОМПАНИЯ» – <...> – (должностное лицо) (по доверенности), <...> – (должностное лицо) (по доверенности), <...> – (должностное лицо) (по доверенности), в отсутствие представителей заявителя ООО «ИЭЛЭС ТЕХНОЛОДЖИС», о месте и времени рассмотрения жалобы извещенных надлежащим образом, рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи жалобу заявителя ООО «ИЭЛЭС ТЕХНОЛОДЖИС» (вх. №1520 от 15.02.2024 г.) на действия заказчика АО «СЕТЕВАЯ КОМПАНИЯ» при проведении закупки по извещению № 32413257626 на предмет: «2024/9-71 Оказание услуг по сопровождению системы электронного документооборота «Практика»»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении закупки №32413257626 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 07.02.2024 года.

Начальная (максимальная) цена договора: 5 000 000,40 руб.

Способ осуществления закупки - предложение делать оферты в электронной форме.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проведена с нарушениями норм действующего законодательства.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения, а также материалы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 г. № 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.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее – Положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, 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.

Закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Татэнергосбыт» (далее – Положение), а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителей на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

Относительно довода заявителя об установлении требований в документации, ограничивающих количество участников.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального 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 (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на

приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно доводам жалобы из содержания условий размещенного технического задания закупочной документации заявителем не была определена информация о том, кому принадлежат права на сопровождаемую систему СЭД «Практика». По мнению заявителя, указанная информация является важной, поскольку потенциальный исполнитель, не имея прав на модификацию системы, не может участвовать в закупке. В целях уточнения информации в полном объеме заявителем был направлен запрос разъяснений Заказчику. Из представленного ответа на запрос следовало, что Заказчик обладает неисключительными правами на систему и не имеет прав на модификацию системы, на передачу прав по модификации системы потенциальному исполнителю на время оказания услуг по закупке. Данные обстоятельства указывают на то, что в закупке сможет принять участие только та компания, которая является правообладателем системы, а также только те компании, которые смогут выкупить лицензию на модификацию системы.

В ходе анализа представленных пояснений Заказчика, а также размещенных сведений в извещении Комиссией Татарстанского УФАС России установлено следующее.

Согласно пп. 9 п. 2 ст. 1270 Гражданского кодекса РФ под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

В соответствии со ст. 1280 Гражданского кодекса РФ лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения осуществлять действия, необходимые для функционирования программы для ЭВМ или базы данных (в том числе в ходе использования в соответствии с их назначением), включая запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), внесение в программу для ЭВМ или базу данных изменений исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя, исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем.

Предметом рассматриваемой закупки является оказание услуг по сопровождению системы электронного документооборота «Практика».

Согласно техническому заданию и в соответствии с пунктом 3 таблицы пункта 2 Приложения № 2.3 к техническому заданию закупочной документации в перечень услуг по сопровождению системы были включены в себя в том числе услуги по разработке, установке изменению ПО (патч, небольшое обновление),

устраняющих выявленные ошибки.

В соответствии с пунктом 3 Приложения № 2.3 к Техническому заданию разработка, установка изменений ПО (патч, небольшое обновление), устраняющих выявленные ошибки включает в себя следующие работы (в нерабочее время):

- Разработку изменений ПО (патч).
- Резервное копирование ПО с данными (backup).
- Установку патча.
- Диагностику и локализацию ошибок, устранение неполадок.
- Прочие работы.
- Отметка о выполнении заявки.

В разработку изменений входит устранение выявленных ошибок функционирования обслуживающих компонент прикладного ПО Системы электронного документооборота «Практика» (система управления базой данных (СУБД), Web-сервер и т.д.).

Техническое задание и перечень работ не предусматривают внесения изменений в исходный код программы и не требуют наличия исключительных прав со стороны пользователя или передачи прав исполнителю, а также не содержат условий о том, что исполнителем должны выполняться работы по модификации.

Согласно представленным пояснениям Заказчика услуги по разработке, установке изменений ПО (патч, небольшое обновление) направлены на устранение выявленных ошибок и должны будут оказываться в рамках ст. 1280 Гражданского кодекса РФ и необходимы для функционирования программы для ЭВМ или базы данных (в том числе в ходе использования в соответствии с их назначением), включая запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), внесение в программу для ЭВМ или базу данных изменений исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя, исправление явных ошибок. Следовательно, потенциальному исполнителю не требуется передача прав на модификацию перед началом оказания услуг. Соответственно, при таких обстоятельствах количество участников закупки не будет ограничиваться исключительно правообладателем системы или компаниями, которые выкупили у правообладателя лицензию на модификацию.

Комиссия Татарстанское УФАС России по результатам анализа приходит к следующим выводам.

Все участники закупки находятся в равных условиях относительно требования о поставке товара, оказания услуги, соответствующего условиям документации.

В силу положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Требования, установленные заказчиком в равной мере были отнесены ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке.

Все основные условия и порядок заключения договора были сформулированы и отражены Заказчиком в закупочной документации в достаточном объеме и в надлежащей форме, не противоречащей требованиям действующего законодательства.

Учитывая, что заявителем не было представлено достаточных доказательств, подтверждающих изложенное в жалобе, в указанном случае довод заявителя не находит подтверждения и признан необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу заявителя ООО «ИЭЛЭС ТЕХНОЛОДЖИС» (вх. №1520 от 15.02.2024 г.) на действия заказчика АО «СЕТЕВАЯ КОМПАНИЯ» при проведении закупки по извещению №32413257626 на предмет: «2024/9-71 Оказание услуг по сопровождению системы электронного документооборота «Практика»» необоснованной.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)