

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 834/2019-КС о нарушении

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

10 июня 2019 года  
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

в присутствии представителя Уполномоченного органа – департамента по регулированию контрактной системы КК Перекрестовой Ю.Н. (доверенность в материалах дела), в отсутствие представителя ООО «ГАЗОБЪЕКТ», рассмотрев жалобу ООО «ГАЗОБЪЕКТ» (далее – Заявитель) на действия департамента по регулированию контрактной системы КК при проведении электронного аукциона: «Услуги по сопровождению, технической поддержке и развитию региональной информационной системы Краснодарского края, используемой в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (извещение № 0318200063919001873) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации аукциона в электронной форме и указывает, что Заказчиком не учтены требования ст.14 Закона о контрактной системе и постановления Правительства РФ от 16 ноября 2015 г.

№ 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства РФ № 1236).

Представителем Уполномоченного органа представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, письменные пояснения по существу доводов жалобы. Представитель Уполномоченного органа не согласен с доводами жалобы и считает, что аукционная документация составлена в соответствии с Законом о контрактной системе и Постановлением Правительства № 1236.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – департаментом по регулированию контрактной системы КК проводился электронный аукцион: «Услуги по сопровождению, технической поддержке и развитию региональной информационной системы Краснодарского края, используемой в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (извещение № 0318200063919001873).

Начальная (максимальная) цена контракта – **16 111 000, 00 рублей.**

Согласно ч.3 ст.14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. **В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию.** Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 16.11.2015г. № 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей

осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее постановление Правительства РФ от 16.11.2015 №1236) установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

- а) в реестре отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;
- б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

Согласно п. 2 Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 1236 (далее – Порядок, утвержденный постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236) обоснование подготавливается заказчиком при осуществлении закупки программного обеспечения в следующих случаях:

- а) в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр) отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;
- б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

Согласно подпункту «г» п.2.1 постановления Правительства 1236 для целей применения пункта 2 настоящего постановления под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения следующих контрактных обязательств: оказание

услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав.

В ч.1 ст. 1296 ГК РФ исключительное право на программу для ЭВМ, базу данных или иное произведение, созданные по договору, предметом которого было создание такого произведения (по заказу), принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

Согласно документации открытого аукциона в электронной форме Заказчиком закупается доработка уже существующей Региональной информационной системы КК, используемой в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, с учетом изменений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

В п.25 Раздела 1 «Информационной карты» аукционной документации указано:

В главе «Назначение системы» Раздела 2 «Описание объекта закупки» аукционной документации Уполномоченным органом установлено:

В разделе 2 «Описание объекта закупки» Заказчиком в аукционной документации предусмотрены услуги по развитию Системы, предполагающие наличие исключительных прав.

Департаменту по регулированию контрактной системы КК на основании лицензионного договора от 16.10.2018г. правообладателем ООО «НПО «Криста» на условиях простой (неисключительной) лицензии была передана Система.

Закупаемые доработки на момент исполнения государственного контракта не принадлежат исполнителю. Исключительные права на продукт разработки, в силу указанной нормы ГК РФ возникают впервые и будут принадлежать только департаменту по регулированию контрактной системы КК, в качестве первого правообладателя.

В разрезе создания новых модулей не предполагается расширение ранее представленных неисключительных прав на Систему, они сохраняются в прежнем объеме.

Таким образом, исключительные права на доработанные подсистемы Системы принадлежат, а не предоставляются или переходят Заказчику после окончания оказания услуг, если иное не предусмотрено договором.

Постановление № 1236 в данном случае не применимо.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 23 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ГАЗОБЪЕКТ» необоснованной.
2. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318200063919001873).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.