

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 05-10-09/2015 в составе:

Председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя Управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

с участием на заседании Комиссии:

**от Заявителя:**

ООО «Компьютеры Ян»

– директор <...> (паспорт <...> Выписка из ЕГРЮЛ);

**от Ответчиков:**

ООО «МастерСофт»

– представитель по доверенности <...>

**от заинтересованных  
лиц:**

ООО «МастерСофт-ИТ» – представитель по доверенности <...>

в отсутствие представителей ответчиков:

- ООО «ИСС Дистрибьюшн» (Представительства ООО «ИСС Дистрибьюшн» в Приволжском федеральном округе), уведомленного о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии надлежащим образом;

- Компании MERLION- ООО «МЕРЛИОН» уведомленного о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии надлежащим образом;

в отсутствие представителя заинтересованного лица ООО «Бинар», уведомленного о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии надлежащим образом;

в отсутствие представителя лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела:

- УФМС по Оренбургской области уведомленного о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии надлежащим образом;

- ООО «ТриКСервис», уведомленного о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии надлежащим образом,

рассмотрев дело № 05-10-09/2015 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ИСС Дистрибьюшн» (<...>), представительство в Приволжском федеральном округе (<...>); Компанией MERLION - ООО «МЕРЛИОН» (<...>) и Обществом с ограниченной ответственностью «МастерСофт» (<...>) части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, которая привела к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок, а также к отказу от заключения договоров с определенными покупателями (продавцами),

УСТАНОВИЛА:

18.05.2015 в ФАС России (вх. № <...>) и в Оренбургское УФАС России (вх. № <...>) обратилось ООО «Компьютеры Ян» (далее-Заявитель, Общество) с заявлением о возможном нарушении антимонопольного законодательства в сфере закупок программного обеспечения.

Руководствуясь п. 4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 и п. 4.24 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, Федеральная антимонопольная служба уполномочила Оренбургское УФАС России рассмотреть представленное обращение (письмо от <...>, письмо от <...>).

Как следует из материалов дела 20.04.2015 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([zakurki.gov.ru](http://zakurki.gov.ru)) Управлением Федеральной миграционной службы по Оренбургской области для собственных нужд была размещена закупка на оказание услуг по продлению неисключительных пользовательских прав (лицензий) на антивирусную программу

с объявленной начальной максимальной ценой контракта 100 000,00руб. (изв. № 0153100004515000042).

Положениями документации заказа было установлено требование к объекту закупки – продление неисключительных пользовательских прав (лицензии) на антивирусную программу Eset NoD32 Security Business Edition. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» эквивалент не допускался, в связи с тем, что именно данное программное обеспечение используется заказчиком для построения защиты более 80% его IT инфраструктуры.

Рассмотрев объявленную закупку, Заявитель-ООО «Компьютеры Ян» принял решение участвовать в ней.

Ввиду того, что реализация антивирусных решений ESET в России и странах СНГ осуществляется через партнерский канал, представляющий собой цепочку: Дистрибьютор – Партнер – Конечный заказчик.

(Дистрибьюторы – компании, обладающие широкой партнерской сетью. Дистрибьюторы не работают напрямую с конечными пользователями, их основная задача – продвижение и стимулирование продаж решений ESET в партнерской сети (см. [www.esetnod32.ru/partners/collaboration/](http://www.esetnod32.ru/partners/collaboration/). Дистрибьюторами ESET являются MONT, IC, Merlion, SoftKey).

При подготовке к аукциону, следуя партнерской схеме, Заявителем были запрошены ценовые предложения у дистрибьютеров Eset.

Так, дистрибьютером MERLION по предмету закупки была оговорена его стоимость в размере 75 952,18руб.

05.05.2015 в ходе проведения закупки, Заявитель, предложив самое минимальное предложение о цене контракта, был признан победителем по настоящей закупке (см. таблицу № 1). Ценовое предложение победителя ООО «Компьютеры Ян» составило 86 637,00руб.

*Таблица № 1*

*Результат проведения электронного аукциона*

*согласно Протоколу № 0153100004515000042-3 подведения итогов электронного аукциона на*

*оказание услуг по продлению неисключительных пользовательских прав (лицензий) на антивирусную программу для нужд УФМС России по Оренбургской области от 05.05.2015.*

<b>Порядковый номер &lt;...&gt; ранжированный</b>	<b>№</b>	<b>Дата и время (местное, GMT+5) последнего</b>	<b>Наименование участника</b>	<b>Минимальное предложение</b>
---	----------	---	-------------------------------	--------------------------------

по мере убывания цены	заявки	предложения участника	электронного аукциона	о цене ГК, руб.
1	3	05.05.2015 г. в 09:32:44	ООО «Компьютеры ЯН»	<u>86 637.00</u>
2	5	05.05.2015 г. в 09:32:08	ООО «МастерСофт»	<u>87 137.00</u>
3	7	05.05.2015 г. в 09:31	ООО «Ортехлинк»	87 637.00
4	1	05.05.2015 г. в 09:20:36	ИП Сорокина Татьяна Михайловна	89 637.00
5	6	05.05.2015 г. в 09:20:19	ООО «Форвард Софт Бизнес»	91 178.00
6	2	05.05.2015 г. в 09:20:23	ООО «СОФТ Трейд»	91 178.00
7	4	05.05.2015 г. в 09:27	ООО «Инфо-Оберег»	100 000,00

В целях исполнения предмета закупки Заявитель обратился к тому же дистрибьютеру MERLION с заявкой на оформление неисключительных прав для УФМС по Оренбургской области.

Однако, сотрудниками компании в оформлении лицензии было отказано. Со слов Заявителя отказ мотивирован следующим: «...*Eset NoD отказал в размещении заказа, поскольку объявленный аукцион был защищен, неисключительные права необходимо купить только у ООО «Мастер Софт». Сотрудники ООО «Мастер Софт» работали с заказчиком-УФМС по Оренбургской области, устанавливали демонстративные версии продуктов, вели переговоры для склонения заказчика к покупке продуктов Eset NoD...их труд должен быть вознагражден денежно...*».

Согласно письменным пояснениям Заявителя, «...для проведения защищенного аукциона, по результатам которого программные решения Eset NoD32 купят у конкретного партнера, партнеру необходимо до размещения закупки направить электронную форму регистрации сделки. (Форма документа регистрации сделки представлена в материалы дела). Пункт **«предоставление ТЗ на определенное решение, защита тендера от конкурентных решений»** подразумевает заранее составленную заказчику документацию, в которой будут указаны конкретные требования и аукцион становится защищенным для партнера, направившего в Eset NoD32 данную форму. Таким образом, если в аукционе побеждает другой партнер (участник), то победителя заставят купить продукт у нужного партнера, который изначально направил форму и защитил аукцион под себя».

В результате отказа дистрибьютера MERLION и производителя Eset в прямой

выдаче неисключительных (пользовательских) прав (лицензии) на антивирусную программу, Заявитель вынужден был купить права на лицензии антивирусной программы Eset NoD32 у своего конкурента по закупке - ООО «МастерСофт» по цене, на которую «опустился» ООО «МастерСофт» при проведении закупки - 87 137.00 руб. К тому же ООО «МастерСофт» является официальным партнером компании ESET и имеет статус ESET Corporate Premier Partner. Денежные средства были перечислены Заявителем платежным поручением № <...> на расчетный счет ООО «МастерСофт-ИТ» (ИНН <...>).

Со слов Заявителя, в 2014 в аналогичную ситуацию попало ООО «Бинар» (ИНН <...>). При проведении закупки по продлению прав на программное обеспечение Eset NoD32 для Администрации г. Бузулука ООО «Бинар» было признано победителем. При заказе прав на программное обеспечение дистрибьютеры отказали ООО «Бинар» в поставке, направив Общество за покупкой программного продукта в ООО «МастерСофт» по цене, установленной ООО «МастерСофт».

Нормами Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) не допускается ограничение, устранение конкуренции.

Физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1-3 статьи 11 Закона № 135-ФЗ.

Под координацией экономической деятельности следует понимать согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов.

Заявитель ООО «Компьютеры Ян» настаивает на незаконности действий Ответчиков, дополнительных пояснений не представлено.

В устных пояснениях представитель ООО «Мастер Софт» нарушение не признал, настаивает на позиции высказанной и представленной в материалы дела ранее, письменных дополнений, ходатайств не имеется.

Заслушав представителей сторон, исследовав материалы дела, Комиссия решила, что в материалах дела имеются все необходимые документы, имеющие значение для принятия решения.

Согласно ч.1 ст.48.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» перед

окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно пп. 3 п. 1.1 ч. 1 ст. 47 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия антимонопольного органов обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае принятия заключения об обстоятельствах дела. Руководствуясь, пп. 3 п. 1.1 ч. 1 ст. 47, ч. 1,3 ст. 48.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006, Комиссия Оренбургского УФАС России

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № 05-10-09/2015.
2. Назначить дело № 05-10-09/2015 к рассмотрению на **«29» апреля 2016 года на 12 часов 00 минут** по адресу: г. Оренбург, ул. 9 Января, д. 64, ком. 912.

Лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>