

РЕШЕНИЕ

06.05.2011
2011

Дело № 7436/03-

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...>

рассмотрев дело № 7436/03-2011, возбужденное по жалобе общества с ограниченной ответственностью «МобилКом ОПТ» (далее – ООО «МобилКом ОПТ», заявитель) на действия аукционной комиссии (заказчик – ОГУ «Управление делами Ульяновской области» (далее - заказчик), уполномоченный орган – Министерство экономики Ульяновской области (далее - уполномоченный орган)) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168200002411000740 на право заключить государственный контракт на поставку компьютеров в сборе для нужд Правительства Ульяновской области (начальная (максимальная) цена контракта – 785 088,00 руб., дата подведения итогов открытого аукциона в электронной форме – 29.04.2011 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 3787 от 28.04.2011 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «МобилКом ОПТ» на действия аукционной комиссии при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме.

Содержание жалобы составило указание на следующее.

По мнению заявителя, ООО «МобилКом ОПТ» необоснованно отказано в допуске к участию в открытом аукционе в связи с непредставлением сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов: не указаны конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара, а именно не указан конкретный показатель по программному обеспечению для позиций 1,2.

Как указывает заявитель, в аукционной заявке ООО «МобилКом ОПТ» был указан конкретный показатель по программному обеспечению для позиций 1; 2, а именно: «Программное обеспечение: предустановленное, Windows 7 Pro 32/64-bit. Программное обеспечение установлено и готово к активации».

По лицензионному соглашению производителя данного программного обеспечения существует возможность установки и использования операционной системы любой битности (32/64-bit), и при желании заказчика ООО «МобилКом ОПТ» как поставщик имеем возможность в любой момент переустановить операционную систему той битности какую потребует заказчик.

На заседании Комиссии 05.05.2011 г. представитель заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержал.

Представитель заказчика на заседании Комиссии 05.05.2011 г. с доводами, изложенными в жалобе, не согласилась, представила письменные пояснения (вх. № 4064 от 05.05.2011 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Аукционная комиссия на основании ст. 41.9 Закона о размещении заказов проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, на поставки которых размещается заказ.

Согласно п. 4 ст. 41.8. Закона о размещении заказов первая часть заявки должна содержать сведения по конкретным показателям, соответствующие значениям, установленным документацией предлагаемого для поставки товара.

На основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в указанном открытом аукционе в электронной форме аукционной комиссией принято решение о допуске к участию в открытом аукционе двух участников размещения заказа (9 и 10) и об отказе в допуске других участников размещения заказа к участию в открытом аукционе.

Согласно ст. 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае не предоставления либо несоответствия сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Заявителем в аукционной заявке не указаны конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, что, по мнению заказчика, привело к нарушению ООО «МобилКом ОПТ» п.4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов.

Представитель уполномоченного органа на заседании Комиссии 05.05.2011 г. с доводами, изложенными в жалобе, не согласилась, представила письменные пояснения (вх. № 4063 от 05.05.2011 г.), содержащие указание, в том числе, на

следующее.

В соответствии со статьей 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме, в том числе, должна содержать требования к техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Учитывая вышеуказанные нормы Закона о размещении заказов, а также особенности закупаемых товаров, государственным заказчиком был определен перечень и требования к характеристикам необходимого товара. Указаны максимальные и (или) минимальные значения характеристик.

Согласно пункту 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, пункту 27 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме участники размещения заказа в первой части заявки на участие в открытом аукционе должны были предоставить конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара.

По результатам рассмотрения первых частей заявок участников размещения заказа, членами аукционной комиссии было выявлено, что 5 участников, в том числе и заявитель жалобы, не представил сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, а именно не указали конкретные показатели предлагаемого для поставки товара. В связи с этим руководствуясь нормой пункта 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия приняла решение, указанное в протоколе от 22.04.2011 г. № 0168200002411000740-1.

Из текста представленной жалобы усматривается, что заявитель согласен с тем, что он не указал в первой части заявки конкретные показатели поставляемого товара, тем самым нарушил требования Закона о размещении заказов. Указание эквивалентных показателей разрядности системы (32/64 bit) может привести к неправильному толкованию потребителем значений предлагаемого к поставке товара и введению его в заблуждение.

На основании изложенного, уполномоченный орган считает, жалобу ООО «МобилКом ОПТ» необоснованной.

ООО «Сервис Телеком» с доводами, изложенными в жалобе, не согласилось, представило письменные пояснения (вх. № 4053 от 04.05.2011 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Для установки программы Windows 7 Pro 32 bit и Windows 7 Pro 64 bit используются разные носители информации, а именно разные диски, которые являются самостоятельными продуктами (имеют четко определенные производителем названия и номенклатурные номера) и имеют разный программный код. С носителя Windows 7 Pro 32 bit нельзя установить Windows 7 Pro 64 bit и наоборот, т.е.

ООО «МобилКом ОПТ» в аукционной заявке не предоставил конкретные сведения о предустановленной операционной системе, в нарушение требований Закона о размещении заказов.

Представитель ООО «ТК «Альфа» поддержал доводы, изложенные в жалобе ООО «МобилКом ОПТ».

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 14:00 06.05.2011 г. для представления дополнительных материалов по делу. У заявителя и ООО «ТК «Альфа» было запрошено документальное подтверждение наличия программного обеспечения с обозначением «Windows 7 Pro 32/64-bit».

На заседании Комиссии 06.05.2011 г. после перерыва ООО «МобилКом ОПТ» и ООО «ТК «Альфа» были представлены следующие документы:

- копия электронной переписки с Центром Информационной и Технической поддержки Microsoft;
- два бокса от программного обеспечения (Microsoft Product description GGK-Win Pro 7 32-bit/x64 Rus);
- распечатки с сайтов интернет магазинов о продаже программного обеспечения «Windows 7 Pro 32/64-bit».

Представитель заказчика на заседание Комиссии 06.05.2011 г. представила запрос, направленный в адрес ООО «Майкрософт рус», о возможности одновременного использования 32 и 64-битной операционной систем Windows 7 Pro и ответ на указанный запрос.

Представитель уполномоченного органа на заседании Комиссии 06.05.2011 г. представила дополнительные пояснения (вх. № 4093 от 06.05.2011 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

1. Предметом рассматриваемого открытого аукциона является непосредственно поставка товара - компьютеров в сборе (с предустановленным ПО). Соответственно согласно установленным заказчиком требованиям к функциональным и качественным характеристикам товара в Технической части документации об аукционе, результатом проведения аукциона должна была быть поставка товара - компьютеров в сборе с предустановленным ПО, а именно: с одной операционной системой Microsoft Windows 7 Pro 32 или 64-bit в зависимости от конкретного предложения участника аукциона, ставшего победителем.

Параметр 32 или 64-bit является параметром разрядности операционной системы, соответственно одна операционная система не может одновременно обладать

двумя различными параметрами разрядности.

Кроме того важно обратить внимание, что в данном случае мы не рассматриваем ПО Microsoft Windows 7 Pro 32 / 64-bit как самостоятельную услугу в области информационных технологий отдельно от поставляемого компьютера, так как на рынке указанных услуг существуют различные версии ПО Microsoft Windows 7 Pro и их различное комплектование.

2. При указании заказчиком требований к функциональным и качественным характеристикам товара в Технической части документации об аукционе ПО Microsoft Windows 7 Pro 32 / 64-bit.

Косая черта « / » рассматривалась как знак альтернативности параметров разрядности операционной системы, должна быть установлена на новые компьютеры.

Косая черта « / » всегда используется в значении союза «или», как в русском языке, так при указании каких либо характеристик/параметров. В подтверждение данных доводов прилагается распечатка с сайта www.gramota.ru - справочного информационного интернет-портала «Русский язык».

3. При формировании заказчиком ТЭЗ по данному аукциону рассматривался наиболее экономичный вариант приобретения новых компьютеров с предустановленным ПО Microsoft Windows 7 Pro - ОЕМ-версия. Такие версии очень широко представлены на рынке, имеются у различных поставщиков и представлены в двух разных вариантах Microsoft Windows 7 Pro 32-bit или Microsoft Windows 7 Pro 64-bit (прилагается в качестве примера прайс в сайта www.larga.ru).

Возможна также установка на новые компьютеры коробочных версий ПО Microsoft Windows 7 Pro 32 или 64-bit, но это более дорогое ПО. Учитывая, что возможна поставка компьютеров с предустановленным ПО Microsoft Windows 7 Pro 32 / 64-bit как OEM-версии, так и коробочной версии, заказчиком при установлении требований к функциональным и качественным характеристикам товара в Технической части документации об аукционе не было установлено конкретное указание на версию ПО, так как заказчик стремился не ограничивать варианты предложений участников размещения заказов и предоставить им право выбора версий установки ПО.

4. На сайте www.microsoft.com, правила/принципы лицензирования продуктов Microsoft, в том числе Microsoft Windows 7 (прилагается).

Согласно указанным принципам лицензирования:

Windows 7, как и предыдущие версии настольных операционных систем, лицензируется на копию и на устройство.

Варианты поставки:

- для клиентов, покупающих новые ПК, наиболее экономичным вариантом приобретения Windows является OEM-версия, предустановленная на новый компьютер и поставляемая вместе с ним.

- частные лица, у которых уже есть ПК без операционной системы, могут купить

полную версию Windows в коробке.

- организации, использующие нелегальные копии ОС Windows 7 и предыдущих версий, могут воспользоваться решением для легализации - GGK/GGWA.

- полные версии Windows поставляются только в перечисленных выше вариантах поставки. Лицензии на Windows для организаций поставляются только в версиях обновления. Их могут приобрести компании, у которых есть ПК с предыдущей версией операционной системы или с операционными системами третьих фирм.

Windows 7 Профессиональная (Professional) представлена в OEM-версии, коробочной версии (FPP), также по программам корпоративного лицензирования

При этом по программам корпоративного лицензирования поставляются только лицензии на обновление настольных операционных систем (Upgrade).

Соответственно, по мнению уполномоченного органа, рассматривая указанный аукцион, возможны предложения от участников только по установке OEM-версии и коробочной версии (FPP), а доводы заявителя жалобы ООО «МобилКом ОПТ» и представителя ООО «Торговая компания «Альфа» по предложению установки на новые компьютеры ПО Microsoft Windows 7 Pro 32 / 64-bit по программам корпоративного лицензирования не соответствуют действительности, не находят своего документального подтверждения и будут являться нарушением правил лицензирования продуктов Microsoft.

В зависимости от варианта поставки Windows 7 пользователю предоставляются различные права. Учитывая особенности лицензирования, про установке OEM-версии и коробочной версии (FPP) Windows 7 у пользователя отсутствуют права на возможность установки и использования несколько копий операционной системы на одном ПК.

Соответственно, по мнению уполномоченного органа, доводы заявителя жалобы ООО «МобилКом ОПТ» и представителя ООО «Торговая компания «Альфа» по возможности установки на новые компьютеры ПО Microsoft Windows 7 Pro сразу двух операционных систем как 32-bit, так и 64-bit на одном компьютере не соответствуют действительности, не находят своего документального подтверждения и будут являться нарушением правил лицензирования продуктов Microsoft.

Рассмотрев имеющиеся материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «МобилКом ОПТ» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 41.9 Закона о размещении заказов аукционная комиссия проверяет заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на

поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Согласно подпункту «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, в том числе, должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

В ходе документального анализа заявок на участие в указанном аукционе в электронной форме Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что техническая часть заявки ООО «МобилКом ОПТ» не содержит конкретных показателей товаров, предлагаемых к поставке, а именно: программное обеспечение указано как «**Windows 7 Pro 32/64-bit**».

Таким образом, из заявки ООО «МобилКом ОПТ» невозможно однозначно определить конкретные характеристики программного обеспечения, которое будет установлено на компьютере.

В соответствии с пунктом 2 частью 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме, в том числе, в случае непредставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, или предоставления недостоверных сведений.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0168200002411000740-1 от 22.04.2011 г. ООО «МобилКом ОПТ» отказано в допуске к участию в указанном аукционе на основании части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Следовательно, аукционной комиссией обоснованно отказано в допуске к участию в аукционе в электронной форме ООО «МобилКом ОПТ».

Кроме того, ООО «МобилКом ОПТ» и ООО «ТК «Альфа» на заседании Комиссии документов, подтверждающих возможность установки на новые компьютеры программного обеспечения именуемого «Windows 7 Pro 32/64-bit» представлено не было.

Таким образом, жалоба ООО «МобилКом ОПТ» является необоснованной.

Учитывая, что жалоба ООО «МобилКом ОПТ» признана необоснованной и в действиях аукционной комиссии не установлено нарушений Закона о размещении заказов, оператору электронной торговой площадки необходимо прекратить приостановление размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме № 0168200002411000740.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным

регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «МобилКом ОПТ» необоснованной.

<...>

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