

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-110/24

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Гарпикс» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

08.04.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Россети»: <...> (доверенность от 20.11.2023 № 20-23), <...> (доверенность от 26.05.2023 № 281-23), <...> (доверенность от 28.07.2023 № 339-23), <...> (доверенность от 12.06.2023 № 9-23),

ООО «Гарпикс»: <...> (доверенность от 02.04.2024 б/н), <...> (доверенность от 02.04.2024 б/н),

представители ООО «РТС-тендер» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Гарпикс» от 28.03.2024 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по созданию автоматизированной системы «Корпоративный портал «ПАО «Россети» (извещение № 32413310766), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Гарпикс» (далее – Заявитель) от 28.03.2024 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Россети» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по созданию автоматизированной системы «Корпоративный портал «ПАО «Россети» (извещение № 32413310766) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации 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 проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым

стандартом

о закупке продукции для нужд ПАО «Россети», утвержденным решением совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), документацией о конкурентной закупке (далее – Документация):

1. Извещение размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) – 21.02.2024;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 399 059 827,37 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 10.04.2024;
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Конкурсе — 22.04.2024;
5. Дата подведения итогов – 27.04.2024.

В ходе заседания 03.04.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов объявлен перерыв до 08.04.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося

в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении
о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1) Заказчиком в Документации не установлен объем и требования к выполнению работ этапа № 4 «Поставка прав на прикладное и системное программное обеспечение» (далее — Этап № 4), выполняемых в рамках Конкурса;

2) Заказчиком неправомерно в Документации установлена обязанность по передаче исключительных и неисключительных прав на прикладное программное обеспечение, поставляемое в рамках Конкурса.

3) Заказчиком неправомерно в Документации не предусмотрена возможность поставки эквивалентного программного обеспечения.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили,
что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными

в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации не установлены объем и требования к выполнению работ Этапа № 4 в рамках Конкурса, а также отсутствует список отчетных документов, что не позволяет участникам закупки сформировать ценовое предложение.

В силу положений пункта 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в

извещении

об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора

с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии

с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с разделом 8 технического задания Документации (далее — Техническое задание) работы по созданию

автоматизированной системы «Корпоративный портал ПАО «Россети» (далее — АС КП) выполняются

в соответствии с календарным планом в рамках 5 этапов. Этап № 4 включает поставку прав на прикладное и системное программное обеспечение в рамках выполнения работ по предмету Конкурса.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя пояснили,

что укрупненный календарный план работ по созданию АС КП (приложение № 1

к Техническому заданию) не содержит сведений о требованиях к выполнению работ, отчетным документам и срокам.

Пунктом 4.1 Технического задания Документации установлено, в том числе следующее: «Передача прав должна быть совершена не позднее начала работ

по Этапу 5 «Проведение опытно-промышленной эксплуатации и перевод в промышленную эксплуатацию».

В соответствии с пунктом 3.3 проекта договора Документации право использования программ для электронно-вычислительных машин (далее - ЭВМ) считается предоставленным Заказчику с даты, указанной в подписанном сторонами акте предоставления права использования программ для ЭВМ (форма - приложение № 6 к Договору).

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика сообщили,

что в рамках выполнения работ по Этапу № 4 Заказчик не требует предоставление отчетных документов.

Комиссия ФАС России, изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя приходит к выводу, что действия Заказчика,

не противоречат требованиям Закона о закупках и Положения о закупках, в связи

с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно в Документации установлена обязанность по передаче исключительных и неисключительных прав на конкретное прикладное программное обеспечение, поставляемое в рамках Конкурса, что ограничивает конкуренцию в ходе проведения закупки.

Пунктом 4.1 Технического задания установлено, в том числе следующее: «Исполнитель обязан передать Заказчику исключительные или неисключительные права на системное программное обеспечение (серверные операционные системы и системы управления базой данных) и прикладное программное обеспечение, необходимые и достаточные для эксплуатации Системы. Указанные права должны быть переданы на весь срок действия исключительных прав правообладателя программного обеспечения».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя сообщили, что в Документации Заказчик определяет конкретное программное обеспечение (VK People Hub (Social Agent), VK Workmail, VK Teams, исключительные права на которые принадлежат ООО «VK Цифровые Технологии»), интегрируемое в АС КП, что не позволяет участнику закупки гарантировать предоставление исключительных или неисключительных прав Заказчику.

Согласно пункту 4.1 Технического задания: «Для обеспечения взаимодействия АС КП с коммуникационным ПО, АС КП должна быть создана на базе ПО Корпоративная социальная сеть / VK People Hub (Social Agent), включенного в Единый российский реестр программного обеспечения 23.04.2020 под номером 6647».

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснили, что ранее Заказчиком в рамках открытых конкурсов в электронной форме (извещение №№ 32312825234, 32312736569) приобретены и используются программные продукты, а именно мессенджер VK Teams и программная почтовая система VK Workmail, в связи с чем возникла потребность в закупке программного обеспечения, взаимодействующего с товарами, уже имеющимися у Заказчика.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия

Заказчика, установившего в Документации требование о передаче исключительных или неисключительных прав на конкретное программное обеспечение, необходимых для эксплуатации АС КП, не противоречит требованиям Закона о закупках и Положения о закупках, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации не предусмотрена возможность поставки эквивалентного программного обеспечения.

При этом Комиссией ФАС России установлено, что 29.03.2024 по результатам рассмотрения жалобы ИП Ручкина А.М. от 14.03.2024 б/н, направленной письмом Московского УФАС России от 15.03.2024 № НП/10278/24, содержащей, в том числе вышеуказанный довод Жалобы Заявителя, антимонопольным органом дана правовая оценка действиям Заказчика в рамках дела от 29.03.2024 № 223ФЗ-84/24.

Согласно части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3-5 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба возвращается заявителю в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

На основании вышеизложенного, указанный довод Жалобы не подлежит рассмотрению Комиссией ФАС России.

Учитывая изложенное, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Гарпикс» (ИНН: 3702648341; ОГРН: 1113702013688) от 28.03.2024 б/н на действия (бездействие) заказчика

ПАО «Россети» (ИНН: 4716016979; ОГРН: 1024701893336) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по созданию автоматизированной системы

«Корпоративный портал ПАО «Россети» (извещение № 32413310766) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>