

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/07/3-1252/2022

г. Якутск

«14» сентября 2022

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

*** – временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

*** – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

*** – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

*** – представителя заявителя общества с ограниченной ответственностью «ВебСфот» по доверенности №1908-22 от 19.08.2022 г.;

В отсутствии ИП *** уведомленного должным образом.

*** – представителя организатора торгов Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия) по доверенности №б/н от 10.01.2022 года.

*** – представителя заказчика Государственное автономное учреждение «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» по доверенности №716 от 18.01.2022 года.

Рассмотрев жалобу №014/07/3-1256/2022 общества с ограниченной ответственностью «ВебСофт» (далее – ООО «Вебсофт») и Индивидуального предпринимателя *** (далее – ИП ***) на действия государственного заказчика Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и

муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» (далее – Заказчик, ГАУ «МФЦ РС (Я)») и Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия) (далее – Организатор закупки, ГКУ РС (Я) «Центр закупок РС (Я)» при организации и проведении аукциона в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 30 августа 2022 года поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «ВебСофт» на действия государственного заказчика Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» и Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право использования программного обеспечения (извещение №32211597134 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

«26.08.22 Заказчиком принят протокол подведения итогов №32211597134-2 (далее -Протокол).

Указанный выше Протокол не советует действующему законодательству Российской Федерации, а действия Заказчика по принятию Протокола, а равно отклонению Участника в допуске к закупке, ущемляют права последнего.

Так, на странице 2 Протокола Заказчик указывает следующее:

ООО «ВЕБСОФТ»	***	Отклонить	Признать несоответствующей в соответствии с п. 1 п. 17.57 Положения о закупке, пп. 1 п. 2.47 части 2 аукционной документации в связи с непредставлением документов, предусмотренных пп. 6 п. 17.8 Положения о закупке, п. 9 части 1, пп. 6 п. 1.2.3 части 2 аукционной документации (отсутствует документ, подтверждающий, что участник
	***	Отклонить	
	***	Отклонить	

		закупки является правообладателем исключительного права или обладает правом на использование объекта интеллектуальной собственности, указанный в п. 9 части 1 аукционной документации)
--	--	--

В своей деятельности Заказчик руководствуется Положением о порядке проведения закупок для нужд Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» от 30.06.22 (далее – Положение о закупке).

Заказчик отказал на основании пп. 6 п.17.8 Положения о закупке, в соответствии с которым, заявка на участие в аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника конкурентной закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки.

А также на основании п. 9 Аукционной документации Заказчика, согласно которому:

9.	Требования, установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки в соответствии с п.п. «и» п. 12.1 Положения о закупке	<p>В соответствии с Федеральным законом от 30.12.2006 №281-ФЗ «О специальных экономических мерах и принудительных мерах» участник закупки не должен являться юридическим или физическим лицом, включенным в перечень, утвержденный постановлением Правительства РФ от 11.05.2022 №851 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 3 мая 2022 г. №252», в отношении которого применяются специальные экономические меры, предусмотренные п.п. «а» п. 2 Указа Президента РФ от 03.05.2022 г. №252, либо являться организацией, находящейся под контролем таких лиц.</p> <p>Представление информации или документов, подтверждающих о соответствии участника закупки вышеуказанному требованию, не требуются.</p> <p>В соответствии с положениями статей 1229, 1233</p>
----	--	--

Гражданского кодекса РФ участник закупки должен являться правообладателем исключительного права или обладать правом на использование объекта интеллектуальной собственности. Участник закупки должен документально подтвердить наличие прав на использование программного обеспечения в соответствии с описанием объекта закупки (далее - ПО) являющемся автором, иным правообладателем, что должно быть подтверждено одним из перечисленных документов:

- документом, подтверждающим наличие у участника закупки исключительных прав на ПО (для правообладателя);

- лицензионным договором (лицензионным соглашением) с правообладателем, предоставляющий участнику закупки полномочия, необходимые и достаточные для исполнения обязательств по контракту;

- сублицензионным договором с лицом, с которым правообладатель ПО, заключил лицензионный договор и предоставил этому лицу права на использование ПО и которое, в свою очередь, предоставило соответствующие права участнику закупки в объеме, необходимом и достаточном для исполнения обязательств по контракту.

Соответствие требованию подтверждается предоставлением электронных оригиналов или копий вышеуказанных документов.

В соответствии с условиями Аукционной документации и Положения о закупках Заказчика, в качестве документа, подтверждающего, что Участник закупки обладает правом на использование объекта интеллектуальной собственности, Участник в заявке на участие предоставил Заказчику:

- Сертификат внедрения Б24;
- Сертификат партнера Битрикс;
- Письмо Битрикс на право поставки.

Также Участником был направлен запрос в ООО «1С-Битрикс» с

возможностью со стороны Лицензиата предоставить договор на право передачи лицензии, но в ответ квалифицированный сотрудник пояснил, что подобные договоры они не формируют, а Авторизационное письмо, которое имеется у Участника в полной мере подтверждает факт наделение Участника закупки правом перепродажи продуктов ООО «1С-Битрикс».

Таким образом Протокол Заказчика №32211597134-2 от 26.08.22 составлен в нарушение прав Участника, поскольку Участник выполнил требования Заказчика, содержащиеся в Аукционной документации и Положении о Закупках, предоставил надлежаще оформленную заявку, которую комиссия единогласно отклонила.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ (далее – 223-ФЗ) 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 ч. 6 ст. 3 223-ФЗ Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в

порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Более того, правообладатель поставляемого ПО в настоящее время не использует сублицензионные договоры, а партнеры наделяются правом реализации исключительно посредством сертификатов и авторизационных

писем. Таким образом, надлежит проверить заявку третьего участника, предложившего наибольшую цену Контракта в рамках внеплановой проверки, а также ходатайствуем о направлении запроса правообладателю с целью предоставления сведений о наличии права у Заявителя и Участника, признанного победителем, на реализацию поставляемого ПО.

На основании вышеизложенного и руководствуясь действующим законодательством Российской Федерации, прошу:

1. Отменить протокол подведения итогов №32211597134-2 от 26.08.22;
2. Обязать Заказчика устранить нарушение прав Участника, в частности пересмотреть поданные заявки с учетом доводов настоящей жалобы.»

Также в Якутское УФАС России 05 сентября 2022 года поступила жалоба ИП *** на действия государственного заказчика Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» и Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право использования программного обеспечения (извещение №32211597134 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

«08» августа 2022 г. Государственным казенным учреждением Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» было размещено Извещение (Закупка №32211597134) о проведении аукциона ЦЗ (далее – Аукцион) на право использования программного обеспечения в ЕИС в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Предмет закупки– Право использования программного обеспечения.

Следуя требованиям Федерального закона №223-ФЗ, Индивидуальный предприниматель ***, с соблюдением сроков, указанных в сведениях о закупке извещении, прошел аккредитацию на электронной площадке и подал заявку на участие в указанной закупке.

«26» августа 2022 г. на электронной площадке ООО «РТС-тендер» (www.rts-tender.ru) был опубликован протокол №32211597134-2 рассмотрение вторых частей заявок на участие в электронном аукционе и подписание протокола, согласно которому комиссией принято решение в отношении Индивидуального предпринимателя *** — отклонить в допуске к участию (Пояснения: Признать несоответствующей в соответствии с п. 1 п. 17.57 Положения о закупке, пп. 1 п. 2.47 части 2 аукционной документации в связи с непредставлением документов, предусмотренных пп. 6 п. 17.8 Положения о закупке, п. 9 части 1, пп. 6 п. 1.2.3 части 2 аукционной документации

(отсутствует документ, подтверждающий, что участник закупки является правообладателем исключительного права или обладает правом на использование объекта интеллектуальной собственности, указанный в п. 9 части 1 аукционной документации).

Состав комиссии: Председатель комиссии: ***

Члены комиссии: ***

Секретарь комиссии: ***

Указанные в протоколе обстоятельства не соответствуют действительности, ввиду того, что мы предоставили авторизационное письмо, в котором как раз таки указываются данные на совершение сделок по распространению или предоставлению прав использования, приобретенных надлежащим образом продуктов при условии, что на дату совершения таких сделок сохраняется действие официального статуса партнера 1С-Битрикс. (Приложение №4). Также, с 1 марта 2021 Общество с ограниченной ответственностью «1С-Битрикс» (далее – правообладатель) не заключает лицензионных договоров с поставщиками, прилагаем письмо правообладателя, где говорится о том, что лицензионные договоры с партнерами не заключаются. (Приложение №5).

Действия Организатора закупки по отказу в допуске к участию в Аукционе на право использования программного обеспечения неправомерны.

Если бы Индивидуальный предприниматель *** был допущен к участию в закупке, то стал бы ее победителем, поскольку цена, предложенная ИП *** - 927 138 (Девятьсот двадцать семь тысяч сто тридцать восемь) рублей 00 копеек была меньше, чем цена победителя 988 242 (девятьсот восемьдесят восемь тысяч двести сорок два) руб. 00 коп., который неправомерно стал победителем торгов.

Таким образом, действия Организатора закупки привели к ограничению конкуренции, искусственно создали условия для победы Общества с ограниченной ответственностью «ВДГБ» в указанной выше закупке.

Организатором закупки нарушены требования ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в соответствии с которой при проведении торгов, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов или нескольким участникам торгов, преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Также Организатором закупки нарушен пункт 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, так как, ограничив ему доступ к проводимым торгам, создав другому участнику преимущественное положение, в итоге

организатор закупок создал для Индивидуального предпринимателя *** препятствия в целом к доступу на право использования программного обеспечения.

Согласно ч. 4.2 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

На основании изложенного, руководствуясь требованиями действующего законодательства РФ,

ПРОШУ:

Провести проверку по изложенным в жалобе фактам нарушения антимонопольного законодательства и законодательства в сфере защиты конкуренции и о противодействии коррупции, при размещении закупки №32211597134;

аннулировать результаты закупки и всех протоколов;

обязать Организатора закупки повторно рассмотреть и оценить заявки на участие в Аукционе на право заключения договора использования программного обеспечения.»

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.

Согласно пункту 1 части 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 №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 случае осуществления 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами

Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Заказчик: Государственное автономное учреждение «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» (677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Аммосова, дом Д.18);

Организатор закупки: Государственное казенное учреждение Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия) (677000, республика Саха (Якутия), г. Якутск, проспект Ленина, 22).

На официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru 04 августа 2022 года (в текущей редакции 08 августа 2022 года) опубликовано извещение №32211597134 о проведении аукциона в электронной форме, на право использования программного обеспечения и Документация по закупке.

Номер извещения: 32211597134;

Предмет договора: право использования программного обеспечения;

Начальная цена договора: 1 118 400,00 рублей;

Дата начала срока подачи заявок: 04.08.2022 00:00 (МСК+6);

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 22.08.2022 10:00 (МСК+6);

Дата подведения итогов: 26.08.2022 (МСК+6);

Согласно протоколу №32211597134-1 от 23.08.2022, на участие в электронном аукционе от оператора электронной площадки в адрес Организатора торгов поступило 5 (пять) заявок (первые части заявок):

1. Заявка №1;
2. Заявка №2;
3. Заявка №3;
4. Заявка №4;
5. Заявка №5.

Согласно протоколу №32211597134-2 от 26.08.2022, на участие в электронном аукционе от оператора электронной площадки поступило 3 (три) заявки (вторые части заявок):

1. Заявка ИП ***;
2. Заявка ООО «ВебСофт»;
3. Заявка ООО «ВДГБ».

В соответствии с протоколом №32211597134-2 от 26.08.2022, заявки ИП *** и

ООО «ВебСофт» признаны несоответствующими в соответствии с пунктом 1 пункта 17.57 положения о закупке, подпункта 1 пункта 2.47 части 2 аукционной документации в связи с непредставлением документов, предусмотренных подпунктом 6 пункта 17.8 Положения о закупке, пункта 9 части 1, подпункта 6 пункта 1.2.3 части 2 аукционной документации (отсутствует документ подтверждающий, что участник закупки является правообладателем исключительного права или обладает правом на использование объекта интеллектуальной собственности, указанный в пункте 9 части 1 аукционной документации).

30.08.2022 года в Якутское УФАС России поступила жалоба ООО «ВебСофт» (вх. №6513э).

30.08.2022 года Якутское УФАС России на электронный адрес сторон и электронной торговой площадки направлено Уведомление о поступлении жалобы и приостановлении заключения договора до рассмотрения жалобы по существу (исх. №02/2421).

31.08.2022 года электронная торговая площадка ООО «РТС-Тендер» направила заявки участников по закупке 32211597134 (вх. 6551э).

31.08.2022 года в адрес ООО «1С-Битрикс» направлен запрос информации о предоставлении сведений относительно заключения лицензионных договоров с Партнёрами ООО «1С-Битрикс».

02.09.2022 года Организатор закупки представил в антимонопольный орган необходимые для рассмотрения материалы, возражение на жалобу ООО «ВебСофт» (вх. 6642э от 02.09.2022), в своих возражениях пояснил, что в представленных ООО «ВебСофт» документах отсутствовал документ, предусмотренный пунктом 9 части 1 «Информационной карты» аукционной документации. И просят признать жалобу ООО «ВебСофт» необоснованной.

05.09.2022 года Заказчик предоставил письмо в котором сообщил, что ГАУ «МФЦ РС (Я)» переданы полномочия Заказчика по проведению конкурентных закупок переданы ГКУ РС (Я) «Центр закупок РС (Я)».

05.09.2022 года поступила жалоба ИП *** (вх. 6669э).

07.09.2022 года Якутское УФАС России на электронный адрес сторон и электронной торговой площадки направлено Уведомление о поступлении жалобы и приостановлении заключения договора до рассмотрения жалобы по существу (исх. №02/2510).

07.09.2022 года Организатор закупки представил в антимонопольный орган возражение на жалобу ИП **** (вх. 6746э от 07.09.2022), в своих возражениях пояснил, что в представленных ИП *** документах отсутствовал документ, предусмотренный пунктом 9 части 1 «Информационной карты» аукционной документации. И просят признать жалобу ИП **** необоснованной.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 07.09.2022 г. в 15:00, однако, для получения дополнительной информации на основании части 14.1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

07.09.2022 года в адрес ООО «1С-Битрикс» направлен запрос информации о предоставлении сведений относительно заключения лицензионных договоров с Партнёрами ООО «1С-Битрикс».

08.09.2022 на электронный адрес сторон и электронной торговой площадки направлено Уведомление об объявлении перерыва в рассмотрении жалобы (исх. №02/2527).

В адрес Якутского УФАС России поступил ответ ООО «1С-Битрикс» на запрос от 31.08.2022 №02/2437 (вх. 6777э) и на запрос от 07.09.2022 №02/2521.

Учитывая, что ИП *** надлежащим образом извещен о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Якутского УФАС России посчитало возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие ИП *** или его представителя.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 14.09.2022 г. в 16:00.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 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 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах,

услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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.

Так в части 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 регламентируется Положением о порядке проведения закупок для нужд Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» Утверждено решением Наблюдательного совета ГАУ «МФЦ РС(Я)» (протокол №92 от 30 июня 2022 года) (далее – Положение о закупке).

На основании Постановления Правительства Республики Саха (Якутия) от 10 декабря 2021 года №512 «Об утверждении порядка взаимодействия заказчиков Республики Саха (Якутия) с государственным казенным учреждением Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» при осуществлении закупок товаров, работ, услуг в рамках Федерального закона от 18 июля 2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», положению о порядке проведения закупок для нужд Заказчика от 30.06.2022 года, Соглашению о передаче отдельных функций по организации и проведению закупок товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 27.06.2022 года, полномочия Заказчика по проведению конкурентных закупок переданы ГКУ РС (Я) «Центр закупок РС (Я)» - ГКУ РС (Я) «Центр закупок РС (Я)» осуществляет в полной мере полномочия по проведению конкурентных закупок и является Организатором закупок.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 1.3. Положения о закупках Закупки осуществляются Заказчиком в соответствии с целями и принципами, установленными Законом №223-ФЗ.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

В соответствии с частью 3 статьи 1233 ГК РФ договор, в котором прямо не указано, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации передается в полном объеме, считается лицензионным договором, за исключением договора, заключаемого в отношении права использования результата интеллектуальной деятельности, специально созданного или создаваемого для включения в сложный объект (абзац второй пункта 1 статьи 1240 ГК РФ).

В силу части 1 статьи 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Частями 1 и 2 статьи 1238 ГК РФ предусматривается, что при письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор). По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Согласно пункту 9 Извещения и пункту 9 части 1 «Информационная карта» аукционной документации установлены требования, установленные в

соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки в соответствии с подпунктом «и» пункта 12.1 Положения о закупке, так в соответствии с положениями статей 1229, 1233 Гражданского кодекса РФ участник закупки должен являться правообладателем исключительного права или обладать правом на использование объекта интеллектуальной собственности. Участник закупки должен документально подтвердить наличие прав на использование программного обеспечения в соответствии с описанием объекта закупки (далее - ПО) являющемся автором, иным правообладателем, что должно быть подтверждено одним из перечисленных документов:

- документом, подтверждающим наличие у участника закупки исключительных прав на ПО (для правообладателя);
- лицензионным договором (лицензионным соглашением) с правообладателем, предоставляющий участнику закупки полномочия, необходимые и достаточные для исполнения обязательств по контракту;
- сублицензионным договором с лицом, с которым правообладатель ПО, заключил лицензионный договор и предоставил этому лицу права на использование ПО и которое, в свою очередь, предоставило соответствующие права участнику закупки в объеме, необходимом и достаточном для исполнения обязательств по контракту.

Соответствие требованию подтверждается предоставлением электронных оригиналов или копий вышеуказанных документов.

Так согласно пункту 1 описания предмета закупки, участникам необходимо передать неисключительные права на использование программ для ЭВМ «1С-Битрикс24» в количестве 1 (одной) штуки на 12 месяцев, лицензию Энтерпрайз, сертификат «1С-Битрикс24.Маркет Плюс» в количестве 1 (одной) штуки на 12 месяцев.

Однако, в соответствии с пояснениями, в адрес ООО «ВДГБ», ООО «ВебСофт» и ИП *** со стороны ООО «1С-Битрикс» направлены уведомления об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с введением единой Партнёрской программы и изменением порядка оформления договоров. Так лицензионные договоры между ООО «ВебСофт» и ООО «1С-Битрикс», и ИП *** с ООО «1С-Битрикс» прекратили свое действие с 01 марта 2021 года

Согласно ответу ООО «1С-Битрикс» исх. №2022-09/73 от 06.09.2022 года и письму исх. №2022-09/81 от 14.09.2022 года, «Лицензионный договор №ВР-10/06/08-2 от 31.01.2012 года заключенный между ООО «1С-Битрикс» и ООО «ВГБ», был расторгнут сторонами с 01.03.2021г., что подтверждается Уведомлением об одностороннем отказе от исполнения договора.

Компании ООО «ВДГБ» (ОГРН 1037739378665), ООО «ВебСофт» (ОГРН 1167031050636) и ИП *** (ИНН ***907) на основании Заявлений о присоединении к Партнёрской программе ООО «1С-Битрикс» являются Партнёрами ООО «1С-Битрикс». При подписании Заявления о присоединении Партнёры подтверждают, что ознакомились и соглашаются со всеми условиями Партнёрской программы.

В соответствии с условиями Партнёрской программы для предоставления прав на использование третьими лицами Программных продуктов ООО «1С-Битрикс» (Программы для ЭВМ «1С-Битрикс» и «1С-Битрикс: Управление сайтом»), Партнёр имеет право оформить заказ на Программные продукты. После чего Партнёру необходимо акцептовать оферту на заключение Лицензионного договора, расположенную в сети Интернет.

Согласно условиям Оферты Партнёру (Лицензиату) предоставляется право на использование (простая неисключительная лицензия) указанных в Счет-заказе Программных продуктов для самостоятельного их использования в целях, связанных с осуществлением им предпринимательской или иной экономической, в том числе некоммерческой деятельности (за исключением личных, семейных, домашних и иных подобных нужд).

Право использования Программных продуктов считаются предоставленными Партнёру (Лицензиату) с даты подключения функционала Программного обеспечения, а для версий Программного обеспечения, требующих лицензионного ключа – с даты отправки Лицензиаром лицензионного ключа.

В соответствии с Офертой, после получения права использования Партнёр (Лицензиат) имеет право на распространение (в том числе по сублицензионным договорам) на территории РФ приобретенных по Счет-заказу Программных продуктов (и/или Расширений) посредством передачи (предоставления) третьими лицам без дополнительного письменного разрешения Лицензиара прав, указанных в пункте 2.1 и 2.2. Оферты, с предъявлением к таким лицам условий о соблюдении ими требований, указанных в Оферте Пользовательском соглашении.

Авторизационное письмо только подтверждает статус Партнёра ООО «1С-Битрикс», права на сублицензирование Программных продуктов возникают у Партнёра, только после акцепта Оферты в соответствии с условиями Партнёрской программы.»

Таким образом, исходя из пункта 4.1. Партнёрской программы ООО «1С-Битрикс» и пункта 2.1. Оферты 1С-Битрикс на заключение лицензионного договора от 30.12.2020 года, лицензионный договор заключается после оформления заказа на Программные продукты ООО «1С-Битрикс».

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки Программных продуктов, а также подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору,

заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие Программные продукты могут быть приобретены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки. Требование, указанное в пункте 9 извещения о проведении электронного аукциона и в пункте 9 части 1 «Информационная карта» аукционной документации, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукциона.

Согласно данным размещенным в ЕИС документация о проведении аукциона (в электронной форме) на право использования программного обеспечения утверждена ГАУ «МФЦ РС(Я)».

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем Комиссия Якутского УФАС России, изучив положения Документации, пришла к выводу, что требования о наличии в составе заявки документов, подтверждающим наличие у участника закупки исключительных прав на ПО (для правообладателя); лицензионного договора (лицензионного соглашения) с правообладателем, предоставляющий участнику закупки полномочия, необходимые и достаточные для исполнения обязательств по контракту; сублицензионного договора с лицом, с которым правообладатель ПО, заключил лицензионный договор и предоставил этому лицу права на использование ПО и которое, в свою очередь, предоставило соответствующие права участнику закупки в объеме, необходимом и достаточном для исполнения обязательств по контракту является излишним и ограничивает количество участников закупочной процедуры, поскольку в случае непредставления участником вышеуказанной информации, заявка такого участника подлежит отклонению.

Таким образом, действия Заказчика, ненадлежащим образом установившего требования к составу заявки участника закупки, противоречат пункту 1.3. Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении закупки.

В связи с чем довод жалобы признается обоснованным.

В соответствии с [частью 20 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения

торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном [статьей 18.1](#) Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь [частью 20 статьи 18.1](#), [статьей 23](#) Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ВебСофт» (ИНН 7017394067, КПП 701701001, ОГРН 116703105063, адрес регистрации: 634021, Томская область, город Томск город, улица Льва Толстого, дом 38Б) на действия государственного заказчика Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» (ИНН 1435218580, КПП 143501001, ОГРН 1091435007091, адрес регистрации: 677000, Республика Саха (Якутия), город Якутск, улица Аммосова, дом 18) и Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» (ИНН 1435335477, КПП 143501001, ОГРН 1181447012086, юридический адрес: 677000, Республика Саха (Якутия), город Якутск, проспект Ленина, дом 22) при организации и проведении аукциона в электронной форме на право использования программного обеспечения (извещение №32211597134 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>) **обоснованной**;
2. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя *** (ИНН ***907, ОГРНИП ***065, юридический адрес: 677000, РС (Я), г. Якутск, ул. Чкалова, д. *, кв. *) на действия государственного заказчика Государственного автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» (ИНН 1435218580, КПП 143501001, ОГРН 1091435007091, адрес регистрации: 677000, Республика Саха (Якутия), город Якутск, улица Аммосова, дом 18) и Государственного казенного учреждения Республики Саха (Якутия) «Центр закупок Республики Саха (Якутия)» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право использования программного обеспечения (извещение №32211597134 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>) **обоснованной**;
3. Признать Государственное автономное учреждение «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг в Республике Саха (Якутия)» нарушившим пункт 2

части 1 статьи 3 и пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального Федерального закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание, с целью устранения выявленных нарушений;
5. Передать материалы рассмотренной жалобы должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии/отсутствии оснований для возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:
