

## РЕШЕНИЕ

по делу №062/06/64-869/2020 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

29 декабря 2020 года г. Рязань

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России №115 от 03.11.2020 (далее – Комиссия), в составе: <...>, членов Комиссии: <...>, при участии представителей Государственного казенного учреждения Рязанской области «Дирекция дорог Рязанской области» <...> (доверенность № Д-839 от 26.12.2020), <...> (доверенность № Д-838 от 26.12.2020), представителя Государственного казенного учреждения Рязанской области «Центр закупок Рязанской области» <...> (доверенность № 1 от 09.01.2020), представителя ООО «ДорСтройУрал» <...> (доверенность № 54-ФАС/2020 от 23.11.2020), в отсутствие представителя АО «Сбербанк – Автоматизированная система торгов», уведомленного надлежащим образом (исх. №7279 от 24.12.2020), рассмотрев жалобу ООО «ДорСтройУрал» №ДМ-57 от 22.12.2020 (вх. №7367 от 22.12.2020) на действия Заказчика (Государственного казенного учреждения Рязанской области «Дирекция дорог Рязанской области») при проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг по созданию автоматизированной системы - интеллектуальная транспортная система Рязанской области (1-ый этап) (извещение № 0859200001120014905 от 02.12.2020)

у с т а н о в и л а:

Государственным казенным учреждением Рязанской области «Дирекция дорог Рязанской области» (далее – Заказчик) инициирована процедура закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг по созданию автоматизированной системы - интеллектуальная транспортная система Рязанской области (1-ый этап) (далее – электронный конкурс).

02 декабря 2020 года извещение о проведении электронного конкурса и конкурсная документация размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru). в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС).

Уполномоченным учреждением выступило ГКУ Рязанской области «Центр закупок Рязанской области».

Начальная (максимальная) цена контракта составила 6 375 000,00 руб.

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушаются положения Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о ФКС), а именно:

1. Заказчиком в конкурсной документации неправомерно установлены требования к участникам закупки о предоставлении свидетельства о государственной регистрации программы или действующего лицензионного договора (соглашения) с правообладателем или иные документы, подтверждающие наличие необходимых прав.

2. Заказчиком в конкурсной документации по критерию «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» установлен порядок оценки заявок участников закупки в нарушение п. 8 ч. 1 ст. 54.3 Закона о ФКС.

В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

В отзыве на жалобу № 6/СВ-5331-ИСХ от 28.12.2020 Заказчик сообщил, что конкурсная документация соответствует требованиям Закона о ФКС, а действия Заказчика не ограничивают количество возможных участников закупки.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика и Уполномоченного учреждения не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении электронного конкурса Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о ФКС, и считает жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, выслушав мнение сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 54.2 Закона о ФКС в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме наряду с информацией, предусмотренной статьей 42 настоящего Федерального закона, указываются в том числе требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса в электронной форме, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в электронной форме в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о ФКС при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно п.3 ч. 3.4 раздела 3 Общей части конкурсной документации, Заказчиком установлено следующее требование к участникам закупки: «Вторая часть заявки на участие в конкурсе должна содержать требуемые заказчиком в конкурсной документации информацию и документы, а именно:

документы, подтверждающие соответствие участника конкурса требованиям к участникам такого конкурса, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуги, являющейся объектом закупки, или копии этих документов: свидетельство о государственной регистрации программы или действующий лицензионный договор (соглашение) с правообладателем или иные документы, подтверждающие наличие необходимых прав».

В соответствии с п. 5.1 Описания объекта закупки, предметом закупки является оказание услуг по созданию автоматизированной системы - интеллектуальная

транспортная система Рязанской области (1-ый этап).

Система создается в соответствии с распоряжением Минтранса России от 25.03.2020 N АК-60-р «Об утверждении Методики оценки и ранжирования локальных проектов в целях реализации мероприятия «Внедрение интеллектуальных транспортных систем, предусматривающих автоматизацию процессов управления дорожным движением в городских агломерациях, включающих города с населением свыше 300 тысяч человек».

В соответствии с Приложением №5 к Методике к интеллектуальной транспортной системе (ИТС) установлен перечень модулей, которые могут быть включены в Единую платформу управления транспортной системой (ЕПУТС) городской агломерации.

Одной из задач, которые стоят перед Заказчиком при создании ИТС Рязанской области, является сохранение, развитие элементов ИТС, которые уже имеются у Заказчика на момент создания ЕПУТС.

При создании ИТС РО у Заказчика есть потребность в сохранении и развитии программно-аппаратных комплексов, уже имеющихся и эксплуатируемых Заказчиком.

В эксплуатации у Заказчика находятся программы для ЭВМ: ПО «Ангел ВГК», ПО Поток плюс ENTERPRISE, Модуль Мониторинга транспортных потоков, ПО Ангел, версия «Предобработка» (ООО «Ангелы АйТи»), Автоматизированная система метеорологического обеспечения (ООО «Инфометеос»).

Каждый из указанных элементов работает автономно, не предполагает использование как управляемый сторонней системой элемент, предполагает собственную авторизацию пользователей.

В п. 6.1 Описания закупки указано, что завершенная ЕПУТС должна обеспечивать управление работой подсистем ИТС РО.

В п. 6.2 Описания закупки указано, что ЕПУТС должна обеспечивать предоставление единого рабочего места по созданию событий и их администрированию всем службам городской агломерации, то есть возможность единого доступа ко всем элементам ИТС, включая существующие.

Реализация указанного функционала невозможна без доработки существующего у Заказчика программного обеспечения.

В соответствии с п. 14.6 Описания закупки исполнитель должен выполнить настройку ПО ЕПУТС.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются в том числе программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ).

Частью 1 статьи 1259 ГК РФ установлено, что к объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные

произведения.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Частью 1 статьи 1233 ГК РФ установлено, что 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).

Согласно 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.

В соответствии с п. 3 ст. 1280 ГК РФ указано, что лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут

взаимодействовать с декомпилируемой программой. Иные действия, предусмотренные ст. 1280 ГК, имеет право совершать только лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ.

В соответствии со ст. 1270 ГК РФ, право на модификацию программы для ЭВМ принадлежит обладателю исключительных прав. В соответствии с п. 1 ст. 1233 ГК 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).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Таким образом, в соответствии с нормами ГК РФ:

выполнять адаптацию программы ЭВМ имеет право лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ (п. 1 ст. 1280 ГК) либо лицо, наделенное указанным правом на условиях п. 1 ст. 1233 ГК РФ;

выполнять модификацию программы для ЭВМ имеет право лицо, обладающее исключительными правами на программу для ЭВМ (пп. 9 п. 2 ст. 1270 ГК), либо лицо, наделенное указанным правом на условиях п. 1 ст. 1233 ГК.

На основании вышеизложенного довод Заявителя не обоснован, поскольку документация об открытом конкурсе не противоречит требованиям Закона о ФКС.

Согласно доводам Заявителя, включенные Заказчиком в конкурсную документацию критерии оценки заявок, ограничивают конкуренцию и возможности отдельных участников торгов по участию и победе в конкурсе.

В силу п.8 ч.1 ст.54.3 Закона о ФКС конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать:

8) критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом

Как указано в ч. 8 ст. 32 Закона о ФКС, порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в случае если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в п. п. 1 и 2 ч. 1 данной статьи.

Частью 9 ст. 32 Закона о ФКС установлено, что не допускается использование

заказчиком не предусмотренных настоящей статьей критериев или их величин значимости, установленных ч. 6 данной статьи и в соответствии с ч. 8 данной статьи, за исключением случая, предусмотренного ч. 2 данной статьи. В случае невыполнения заказчиком требования настоящей части определение поставщика (подрядчика, исполнителя) может быть признано недействительным по иску участника или участников закупки.

При этом, согласно пункту 3 Правил оценки заявок, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 года №1085, "оценка" – это процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями настоящих Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены.

В соответствии с п. 10 Правил в документации о закупке в отношении нестоимостных критериев оценки могут быть предусмотрены показатели, раскрывающие содержание нестоимостных критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг по нестоимостным критериям оценки.

Согласно п. 27 Правил показателем нестоимостного критерия оценки "квалификация участников закупки, в том числе, наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации" может быть, в том числе, опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема.

Заказчиком в конкурсной документации установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе в том числе по критерию «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации».

4.1. Показатель № 1 – «Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема» (значимость показателя в процентах – 50). Коэффициент значимости показателя – 0,5.

Для оценки заявок по показателю № 1 учитываются исполненные контракты (договоры), предметом которых является проектирование или создание систем (их элементов), предназначенных для автоматизации процессов управления дорожным движением и/или автоматизации процессов мониторинга и контроля за транспортными средствами.

Показатель № 1 оценивается по балльной шкале.

| количество исполненных контрактов (договоров) | Значение показателя в баллах | Документы, подтверждающие наличие опыта  |
|---|------------------------------|--|
| 0 контрактов                                  | 0                            |  |
| 1-3 контрактов                                | 20                           |  |
| 4-6 контрактов                                | 40                           | Копия (копии) исполненного (исполненных) контракта (контрактов/договоров), со всеми приложениями, являющимися их неотъемлемой частью, акта (актов) выполненных работ |
| 7-9 контрактов                                | 60                           |  |
| 10 - 12 контрактов                            | 80                           |  |
| 13 и более контрактов                         | 100                          |  |

Баллы участника конкурса по показателю № 1 определяются исходя из анализа представленных участниками конкурса документов.

Рейтинг, присуждаемый заявке по показателю № 1, определяется с учетом коэффициента значимости показателя.

Расчет производится по формуле:

$$НЦБ_i = КЗ \times K_i,$$

где:

НЦБ<sub>i</sub> – рейтинг заявки участника по показателю № 1;

КЗ - коэффициент значимости показателя № 1 (КЗ=0,5);

K<sub>i</sub> – значение показателя № 1 в баллах, определенного в соответствии со шкалой оценки.

Представленные участником закупки договоры (контракты), исполнение которых не подтверждено документально, не учитываются при оценке по показателю № 1.

Отсутствие документов, подтверждающих квалификацию участника, не является основанием для признания заявки несоответствующей требованиям Федерального закона № 44-ФЗ, данному участнику присваивается 0 баллов по показателю № 1.

Устанавливая в конкурсной документации порядок оценки по показателю 4.1 «Опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема», Заказчиком установлены баллы в зависимости от количества исполненных контрактов. Максимальное значение подпоказателя (13 и более исполненных контрактов). Заказчиком данные показатели установлены исходя из потребностей Заказчика по определению опыта участников по созданию автоматизированных систем, наиболее схожих по функционалу с ИТС.

Заявителем в обоснование своего довода не приведен иной расчет баллов по нестоимостному критерию, который, по мнению Заявителя, соответствует Закону о

ФКС и не ограничивает участников.

Таким образом, действия Заказчика по установлению порядка оценки заявок на участие в конкурс не противоречат положениям законодательства о контрактной системе, а довод жалобы Заявителя следует признать необоснованным.

При проведении внеплановой проверки искомой закупки нарушения Закона о контрактной системе в части, не указанной в жалобе, не выявлены.

С учетом изложенного, на основании части 8 статьи 106 Закона о контрактной системе комиссия антимонопольного органа по рассмотрению жалоб

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО«ДорСтройУрал» (ИНН 7727437460) на действия заказчика - Государственного казенного учреждения Рязанской области «Дирекция дорог Рязанской области» - при проведении открытого конкурса в электронной форме на оказание услуг по созданию автоматизированной системы - интеллектуальная транспортная система Рязанской области (1-ый этап) (извещение № 0859200001120014905 от 02.12.2020) необоснованной.

На основании части 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель

Председателя Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>