

РЕШЕНИЕ по делу № 13-К/11
о нарушении законодательства о размещении заказов

«10» февраля 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (УФАС по РА) по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия), в присутствии представителей Заказчика ГУ- Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай – Паршуткина Евгения Анатольевича- начальника отдела информационных технологий по доверенности от 09.02.2011г., Осокиной Марины Викторовны - начальника отдела организации назначения, перерасчета и выплаты пенсий по доверенности от 09.02.2011г., Жукова Игоря Леонидовича – начальника юридического отдела, по доверенности от 09.02.2011г., Казанцевой Марии Владимировны – гл. специалиста юридического отдела по доверенности от 09.02.2011г. рассмотрела жалобу ООО «Сибстройремонт» от 03.02.2011г. на действия Заказчика ГУ – Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай при проведении запроса котировок на право заключения государственного контракта на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА).

Представитель Заявителя ООО «Сибстройремонт» на рассмотрении жалобы отсутствовал, Заявитель надлежащим образом уведомлен о дате и времени рассмотрения жалобы.

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 03.02.2011г. обратилось ООО «Сибстройремонт» (630090, г.Новосибирск, ул.Терешковой, 8) с жалобой на действия Заказчика ГУ –Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай при проведении запроса котировок на право заключения государственного контракта на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА).

Заявитель ООО «Сибстройремонт» считает, что при размещении заказа Заказчиком грубо нарушены нормы антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов, что несомненно приведет к искажению результатов по определению исполнителя государственного заказа.

1. Заявитель указывает на то, что Заказчиком нарушены требования ч.2 ст.45 Закона о размещении заказов, в части указания знаков обслуживания, фирменных наименований, полезных моделей, место происхождения товара или наименование производителя, а так же требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования ведут к ограничению количества участников размещения заказа.

В Техническом задании Заказчик определяет услуги, которые входят в перечень работ по сопровождению. Пунктом 2.1 Технического задания установлено, что участник размещения заказа должен разработать новые алгоритмы и программы, в связи с вводом в действие новых законодательных и нормативных актов, принимаемых в рамках действующего пенсионного законодательства. А так же п. 2.4 устанавливается, что участник размещения заказа должен провести корректировку программных средств по выпуску бухгалтерской и статистической отчетности, в связи с изменениями законодательных и нормативных актов и инструкций.

Выполнить данные требования, участник размещения заказа может лишь имея исходные коды, установленного у Заказчика программного продукта АРМ «Назначение и выплата пенсий», однако в техническом задании Заказчиком не указано о предоставлении данного исходного кода программного продукта.

Таким образом, Заявитель считает, что **оказать услуги** предусмотренные в Извещении о проведении запроса котировок и Техническом задании (приложение к проекту государственного контракта) **может только разработчик программного продукта АРМ «Назначение и выплата пенсий» ООО «Эксперт» (г.Уфа).**

2. В нарушение ч.3 ст. 43 ФЗ № 94-ФЗ Заказчиком в Извещении о запросе котировок не предусмотрена возможность подачи участниками котировочных заявок в форме электронного документа.

3. В Извещении о проведении запроса котировок Заказчик установил срок оказания услуг с 15 февраля 2011г. по 30 июня 2011г., а в п. 3.1 проекта государственного контракта установлен срок

оказания услуг - с момента заключения контракта по 30.06.2011г., что является нарушением ч. 8 ст. 47 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов.

Заказчиком ГУ – Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай 08.02.2011г. представлено возражение на жалобу ООО «Сибстройремонт», согласно которому Заказчик поясняет:

28 января 2011 года ОПФР по Республике Алтай, во исполнение ч. 1 ст. 45 Федерального закона «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ (далее - Закон) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru. размещено извещение о проведении запроса котировок на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (далее программный комплекс «Назначение и выплата пенсий»), номер извещения 0277100000111000004.

Программный комплекс «Назначение и выплата пенсий» приобретен для нужд ОПФР по Республике Алтай по государственному контракту № 06-ПФ/2002 от 30 декабря 2001 года (далее - Контракт) у разработчика - Общества с ограниченной ответственностью «Эксперт».

В соответствии с условиями Контракта ОПФР по Республике Алтай приобрело право владения и тиражирования программного комплекса только в подведомственных территориальных Управлениях ПФР по Республике Алтай (п. 1.1. Контракта), в соответствии с п. 4.2.3 Контракта Заказчику запрещено передавать программные комплексы и документацию третьему лицу без согласия Поставщика.

Передача Заказчиком исходных кодов программного комплекса, повлечет, по сути, передачу самого программного продукта и как следствие - нарушение, как условий Контракта, так и норм действующего законодательства, направленных на охрану результатов интеллектуальной деятельности.

ООО «Сибстройремонт» для оказания услуг по сопровождению программного комплекса «Назначение и выплата пенсий» имело право заключить лицензионное соглашение с правообладателем, которое позволило бы получить доступ к исходным кодам программы не нарушая установленных действующим законодательством норм.

Кроме того, в соответствии с условиями проекта государственного контракта на оказание услуг по сопровождению программного комплекса «Назначение и выплата пенсий» заказчик приобретает право на владение, пользование и тиражирование программных комплексов (п. 1.2.).

Следовательно, Исполнитель по Контракту должен сам располагать полномочиями правообладателя. Законодатель в ч. 2 ст. 11 Закона предоставляет заказчику право при проведении торгов устанавливать дополнительные требования к участникам размещения заказа в том числе - обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности. Законодатель не усматривает в такой ситуации признаков ограничения конкуренции.

Таким образом, если бы ОПФР по Республике Алтай размещало обжалуемый заказ в форме торгов, то установление требования о наличии у участника размещения заказа исключительных прав на программный комплекс «Назначение и выплата пенсий» было бы правом заказчика.

ООО «Сибстройремонт» полагает, что указание в извещении о проведении запроса котировок срока оказания услуг - с 15.02.2011 по 30.06.2011, а проекте государственного контракта - с момента заключения по 30.06.2011 противоречит нормам Закона. Однако, установленные ч. 7.1. ст. 47 Закона нормы позволяли заключить государственный контракт 15 февраля 2011 года.

Так же ООО «Сибстройремонт» в жалобе указывает на то, что Заказчиком в извещении о проведении запроса котировок не установлена возможность подачи котировочной заявки в форме электронного документа.

Извещение о проведении запроса котировок отвечает всем установленным ст. 43 Закона требованиям, в том числе в п. 6 Извещения указан адрес электронной почты Заказчика, а приложение № 1 к Извещению содержит форму котировочной заявки, следовательно, все необходимые исходные данные у потенциальных участников размещения заказа для подачи заявки в форме электронного документа имелись. В силу этого, довод об отсутствии возможности подать заявку в форме электронного документа представляется несостоятельным.

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителей Заказчика, полагает, что доводы жалобы являются частично обоснованными по следующим основаниям:

28.01.2011г. на официальном сайте РФ ГУ –Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай размещено Извещение о проведении запроса котировок на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА).

- начальная (максимальная) цена контракта – **230 625** рублей.
- прием заявок - с 31 января 2011 года по 04 февраля 2011 г.

В соответствии с ч. 2 ст. 45 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов Извещение о проведении запроса котировок **не может содержать указание** на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, а также требования к товарам, их производителям, **информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.**

Согласно Техническому заданию (Приложение № 1 к Государственному контракту) п. 2.1 Раздела «Содержание услуг» Заказчиком установлено, что в перечень работ по сопровождению услуг входит – разработка новых алгоритмов и программ в связи с вводом новых законодательных и нормативных актов, а так же п. 2.4 – корректировка программных средств.

Указание в возражениях о праве Заказчика об установлении дополнительных требований - **обладание исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности** (согласно ч.2 ст. 11 ФЗ № 94-ФЗ) является несостоятельным, так как данное **требования к участникам размещения заказа Заказчиком может установлено только при проведении торгов.**

На вопрос Комиссии УФАС по РА к представителям Заказчика, почему выбрана короткая форма размещения заказа - путем запроса котировок (4 дня), и каким образом участники должны в течении 4 дней заключить соглашение с разработчиком ООО « Эксперт», представителем Заказчика дано пояснение, что начальная (максимальная) цена контракта менее 500 тыс. рублей, и участники запроса котировок могли бы заключить лицензионное соглашение с разработчиком ООО «Эксперт» (г.Уфа) на программный продукт.

Однако требования о заключении лицензионного соглашения с разработчиком ни в Извещении, ни в Техническом задании Заказчиком не установлены, а предоставление исходных кодов программного продукта Заказчик не вправе устанавливать, так как данные коды в соответствии с п.1 ч.1 ст. 1225 ГК РФ являются результатом интеллектуальной деятельности разработчика, а Заказчик является лишь пользователем на основании государственного контракта № 06-ПФ/2002 от 30 декабря 2001 года.

2. В соответствии с ч. 3 ст. 43 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов запрос котировок должен содержать следующие сведения: форма котировочной заявки, в том числе подаваемой в форме электронного документа.

В п. 6 Извещения о запросе котировок Заказчиком указан только адрес электронной почты (п.1 ст. 43), однако требования к электронному документу Заказчиком не установлены (формат, подписание ЭЦП).

Следовательно, доводы жалобы о том, что Заказчиком не предусмотрена возможность подачи участниками котировочных заявок, в форме электронного документа, являются обоснованными.

3. В соответствии с ч.8 ст. 47 ФЗ № 94-ФЗ о размещении заказов Государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса котировок или в котировочной заявке участника размещения заказа, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта.

Так, в Извещении о запросе котировок сроки оказания услуг Заказчиком установлены с 15 февраля 2011г. по 30 июня 2011г., а в п. 3.1 проекта Государственного контракта срок оказания услуг - с момента заключения контракта по 30.06.2011г.

Таким образом, в Извещении и проекте государственного контракта установлены различные сроки начала оказания услуг, так как дата заключения контракта необязательно может быть 15.02.2011г. как указано в Извещении о запросе котировок.

Комиссия, оценив изложенные представителями Заказчика обстоятельства, изучив представленные документы, руководствуясь частями 1,2,4 статьи 57 и частью 6 статьи 60 Федерального Закона № 94-ФЗ от 21.07.05г. «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Сибстройремонт» на действия Заказчика ГУ –Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай при проведении запроса котировок на право заключения государственного контракта на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА) признать частично обоснованной.

2. Признать Заказчика ГУ – Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай нарушившим ч. 3 ст. 43, ч. 2 ст. 45, ч.8 ст.47 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

4. Выдать Заказчику Предписание о прекращении нарушений законодательства о размещении заказов путем отмены запроса котировок на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА)

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

**ПРЕДПИСАНИЕ
о прекращении нарушений
законодательства о размещении заказов**

«10» февраля 2011 года

г.Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере размещения заказов (далее -Комиссия) на основании Решения № 13-К/11, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «Сибстройремонт» на действия Заказчика ГУ – Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай при проведении запроса котировок на право заключения государственного контракта на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА) и руководствуясь ч. 10 статьи 17, частью 6 статьи 60, Федерального закона от 21.07.2005 ФЗ № 94 –ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» **предписывает:**

1. Заказчику - ГУ – Отделение Пенсионного фонда РФ по Республике Алтай прекратить нарушения ч.3 ст.43, ч.2 ст. 45, ч.8 ст. 47 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем отмены запроса котировок на оказание услуг по сопровождению автоматизированных рабочих мест (АРМов) по назначению и выплате пенсий, ежемесячной денежной выплаты и иных социальных выплат, конвертации пенсионных прав (АРМ «Назначение и выплата пенсий»), разработанных ООО «Эксперт» (г.УФА).

2. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай **до 28.02.2011г.** доказательство об исполнении настоящего Предписания

В случае неисполнения настоящего предписания, Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании части 15 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ, вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ, а также обратиться в Арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству Российской Федерации.