

1. ООО «Центр Программного Обеспечения»
109156, Москва, ул. Генерала Кузнецова, д. 18, к. 2, пом. 23
2. АО «Российская самолетостроительная корпорация «МиГ» (АО «РСК «МиГ»)
125284, Москва, пр-д 1-й Боткинский, д. 7
3. ООО «Единая Строительная Тендерная Площадка-СРО»
191028, Санкт-Петербург, ул. Моховая, д. 27-29

РЕШЕНИЕ

**по делу №1-00-1964/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

21.10.2016 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

в присутствии представителей:

ОО «Центр Программного Обеспечения»

АО «РСК «МиГ»

в отсуствии:

ООО «Единая Строительная Тендерная Площадка-СРО» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 18.10.2016 №ИШ/48141(1-3)),

рассмотрев жалобу ООО «Центр Программного Обеспечения» (далее — Заявитель) на действия заказчика — АО «РСК «МиГ» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на предоставление лицензий на программное обеспечение, и оказание услуг по его обслуживанию (реестровый № 31604071495) (далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в Закупке.

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 июля 2011 года №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.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Закупки (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации на Официальном сайте 06.09.2016 размещено извещение о проведении Закупки. Окончание срока подачи заявок — 19.09.2016. Подведение итогов — 03.10.2016.

Согласно протоколу от 06.10.2016 № 31604071495 комиссия заказчика, руководствуясь подпунктом 3 пункта 8.3.16 части 8.3. статьи 8 Положения, приняла решение отказать Заявителю в допуске к участию в запросе предложений.

Кроме того, в вышеуказанном протоколе указано, что предложение Заявителя не соответствуют требованиям, указанным в техническом задании («Техническом требовании») в части следующих положений:

«Система должна обеспечивать наличие в документе связей (гиперссылок) с другими документами, на которые есть ссылка по тексту»; «Система должна отображать все связи документов с другими документами» - система «NormaCS» включает в себя малое количество нормативно-правовых актов. Соответственно, связи внутри документа выставлены не полностью.

«В разделе должен быть реализован поиск по алфавитному указателю и названию термина» - в системе «NormaCS» алфавитный указатель отсутствует. Посмотреть список терминов также нет возможности.

«Система должна обеспечивать поиск документов по атрибутам, тематике или контексту одновременно по всем разделам информационного массива» - система «NormaCS» позволяет производить поиск только определенным единичным способом: по наименованию, по тексту, в терминах. Таким образом, при поиске информации охватывается не весь доступный информационный массив.

«Система должна обеспечивать вывод подсказок в поиске с наиболее

подходящими документами и разделами в документе с возможностью сразу перейти в документ или его раздел» - система «NormaCS» не имеет такой функции. В редких случаях пользователю предлагается список из поисковых запросов, введенных ранее.

«Система должна обеспечивать сравнение действующих редакций документа с предыдущими с выделением изменённых, дополненных и добавленных разделов в тексте редакции» - в системе «NormaCS» подобный функционал отсутствует.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пункту 8.3.16 части 8.3 Положения не соответствующими требованиям признаются заявки, в том числе, в случае если условия, содержащиеся в предложении, не соответствуют требованиям документации о запросе предложений.

Согласно подпункту 6 пункта 5.3.4 Закупочной документации по результатам проведения рассмотрения заявок комиссия имеет право отклонить заявки в следующих случаях:

несоответствие Заявки требованиям, установленным документацией к форме и содержанию;

несоответствие участника процедуры конкурентной закупки требованиям, установленным документацией;

несоответствие условий поставки товаров (работ/услуг), содержащихся в Заявке, требованиям, установленным документацией.

Согласно подпункту 3 пункта 4.4 Закупочной документации в состав заявки участника процедуры конкурентной закупки входит, в том числе, спецификация (пояснительная записка, проектная, сметная документация), содержащая предложение участника о цене договора (в том числе о цене за единицу товара (работы, услуги), информацию о функциональных, качественных и количественных характеристиках товаров, объеме и характеристиках работ, услуг, сроках исполнения договора, сроках гарантии и прочих существенных условиях договора, предусмотренных в настоящей Документации.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 10.9 Информационной карты Закупочной документации Заказчиком установлены требования к участникам процедуры закупки, в том числе требование, согласно которому участник должен соответствовать требованиям, установленным в Разделе 13 «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ».

Разделом 13 Закупочной документации установлены, в том числе, технические требования к информационно-справочной системе.

Таким образом, Заказчиком в Закупочной документации установлены требования к техническому предложению участников.

Согласно материалам и сведениям, а также пояснениям сторон, Комиссия установила, что заявителем представлено техническое предложение, соответствующее Техническому заданию Заказчика, а также Заявителем в составе заявки на участие представлен полный пакет документов, согласно требованиям Закупочной документации.

Вместе с тем, согласно пояснениям Заказчика, несоответствия технического предложения Заявителя, относительно Технического задания, установленного Заказчиком, выявлены в ходе проведения демонстрации программного обеспечения участниками Закупки.

Согласно пояснениям Заявителя, ввиду отклонения заявки Заявителя от участия в закупочной процедуре, 10.10.2016 Заявителем было направлено обращение о неправомерном отклонении заявки Заявителя.

13.10.2016 Заказчиком был направлен ответ в адрес Заявителя, согласно которому для определения соответствия технических требований, предложенных участниками Закупки, 30.09.2016 был проведен демонстрационный просмотр предложенного участниками программного обеспечения. В ходе демонстрационного просмотра программного обеспечения представителем Заявителя не было продемонстрировано соответствие данного программного обеспечения по ряду показателей, указанных в протоколе от 06.10.2016 № 31604071495.

Однако, Комиссия установила, что в Закупочной документации отсутствует ссылка на проведение демонстрационного просмотра программного обеспечения на этапе рассмотрения поданных заявок.

Следовательно, отклонение заявки Заявителем неправомерно.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, ввиду неправомерного отклонения заявки Заявителя, Заказчиком нарушен пункт 2 части 1, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, пункт

8.3.16 части 8.3 Положения, подпункт 6 пункта 5.3.4 Закупочной документации.

Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя обоснованной.

Одновременно, Комиссией установлено, что 10.10.2016 Заказчиком заключен договор с единственным допущенным участником Закупки — ООО «Центр информационных технологий «Техэксперт».

Вместе с тем, протокол от 06.10.2016 № 31604071495, опубликован в ЕИС 06.10.2016. Таким образом, договор по итогам Закупки заключен до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В соответствии с пунктом 10.2 Положения срок для заключения договора, указанный в документации о закупке, исчисляется с даты подписания Комиссией по закупкам Протокола по итогам рассмотрения и оценки заявок.

Согласно пункту 6.1 Закупочной документации договор между заказчиком и победителем запроса предложений заключается не позднее 20 (двадцати) дней со дня размещения на официальном сайте протокола итогового заседания комиссии.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур должен быть заключен не позднее 20 рабочих дней со дня размещения протокола о принятии Заказчиком решения о заключении договора.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в

порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое Заказчиком Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы, описанные ранее, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 8.3.16 части 8.3 Положения, подпункта 6 пункта 5.3.4 Закупочной документации, а также части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 8.3.16 части 8.3 Положения, подпункта 6 пункта 5.3.4 Закупочной документации Заказчику не выдавать, т. к. по результатам Закупки заключен договор.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1964/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.10.2016 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «РСК «МиГ» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на предоставление лицензий на программное обеспечение, и оказание услуг по его обслуживанию (реестровый № 31604071495) (далее - Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику внести изменения в Положение о закупочной деятельности АО «РСК «МиГ» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 21.10.2016 по делу № 1-00-1964/77-16, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
 2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) .
 3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 23.01.2017.**
 4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 30.01.2017** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.
 1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
 2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.