

Решение
по делу №06/2446-16
о результатах рассмотрения жалобы на действия заказчика
при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

19.10.2016

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

государственного унитарного предприятия Республики Крым «Вода Крыма» (далее — Заказчик) А. А. Рыбакова (по доверенности),

общества с ограниченной ответственностью «Интеллектуальные технологии» (далее – Заявитель) Д. В. Титова (по доверенности), —

рассмотрев жалобу Заявителя от 30.09.2016 № ИТ-02 (вх. №2596/09 от 03.10.2016) с учетом дополнений к жалобе, предоставленных представителем Заявителя на заседании Комиссии 1.10.2016, на действия Заказчика при проведении открытого запроса предложений (в электронной форме) «Оказание комплекса услуг по организации расчетов населения за коммунальные ресурсы и жилищно-коммунальные услуги на основании платежного документа» (извещение номер <...>) (далее – Запрос предложений), рассмотрев предоставленные Заявителем и Заказчиком материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Запроса предложений. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика: «...

1. В закупочной документации отсутствует требование о наличии такого аттестата, согласно Постановлению Правительства РФ от 01.11.2012 N 1119 "Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных», в результате чего к участию в закупке могут быть допущены организации, которые не имеют права работать с персональными данными.
2. Согласно п.1 Технического задания Исполнитель обязан предоставить информационную систему (программное обеспечение) для расчета платежей за услуги ГУП РК «Вода Крыма». При этом к Исполнителю предъявляются следующие требования, цитата: «- информационная система

Исполнителя должна использовать свободное программное обеспечение; - информационная система должна быть произведена на территории Российской Федерации и быть включена в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных; ...» (цитаты из жалобы).

Крымским УФАС России принято уведомление о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 05.10.2016 №06/7311, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru/>).

Заседание Комиссии по рассмотрению жалобы назначено на 15:50 11.10.2016.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации, имеющей значение для принятия решения, на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, срок принятия решения продлен до 15:30 19.10.2016.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме. Представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках.

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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия Республики Крым «Вода Крыма», утвержденным директором ГУП РК «Вода Крыма» от 14.03.2015 №43-ОД (далее — Положение о закупках). Положением о закупках предусмотрено проведение закупки таким способом, как открытый запрос

предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 16.09.2016;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый запрос предложений в электронной форме;
- 3) дата и время окончания подачи заявок: 22.09.2016 в 08:00, дата и время рассмотрения заявок: 23.09.2016 в 12:00, дата и время подведения итогов: 23.09.2016 в 15:00;
- 4) начальная (максимальная) цена договора: 16 049 039,19 рублей;
- 5) на участие в Запросе предложений подана 1 (одна) заявка.

В соответствии с частью 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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках определено, что в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В силу [части 10 статьи 4](#) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в т.ч.:

- 1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с

законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

3) требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги;

5) сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота);

6) форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги;

7) порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей);

8) порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

9) требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Заявитель в жалобе указал: «В соответствии с положениями п. 2 Технического задания исполнитель будет являться оператором персональных данных. При этом, согласно Постановлению Правительства РФ от 01.11.2012 №1119 "Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных», информационная система исполнителя договора должна быть аттестована по 1-му уровню защищенности персональных данных.

В закупочной документации отсутствует требование о наличии такого аттестата, в результате чего к участию в закупке могут быть допущены организации, которые не имеют права работать с персональными данными...» (цитата).

В соответствии с извещением о закупке №31604108514, документацией Запроса предложений предметом закупки является «Оказание комплекса услуг по организации расчетов населения за коммунальные ресурсы и жилищно-коммунальные услуги на основании платежного документа».

Заказчик в техническом задании документации Запроса предложений установил:
«...»

5. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ

Требования к оказанию комплекса услуг по организации расчетов населения за жилищно-коммунальные услуги на основании платежного документа

...

2. Исполнитель в рамках оказания услуг обязан:

- ежемесячно производить расчет размера платы за расчетный месяц по каждому Плательщику;
- предоставить Заказчику доступ через информационную систему Исполнителя к информации о дебиторской задолженности Плательщиков по оплате за ЖКУ, полученные в ходе исполнения обязательств по договору;
- организовать процесс обмена данными с Заказчиком по начислению и обработке платежей за ЖКУ в электронном виде, в том числе в онлайн режиме;
- проводить по требованию Заказчика сверку расчетов с оформлением двусторонних Актов сверки расчетов;
- предоставлять Заказчику отчет об оказанных Услугах в соответствии с условиями указанными в проекте Договора;
- обеспечить Заказчику доступ к информации через информационную систему Исполнителя, содержащую сведения о порядке осуществления расчетов (перерасчетов) суммы за ЖКУ Плательщиков в количестве 458 413 пользователей Заказчика;
- обеспечить при осуществлении обработки персональных данных физических лиц защиту прав Плательщиков в соответствии с требованиями Федерального закона № 152-ФЗ «О персональных данных» и принимать необходимые правовые, организационные и технические меры или обеспечивать их принятие для защиты персональных данных от неправомерного или случайного доступа к ним, уничтожения, изменения, блокирования, копирования, предоставления, распространения персональных данных, а также от иных неправомерных действий в отношении персональных данных;
- оказывать консультационные услуги Плательщикам по вопросам начисления

платежей, состоянию взаиморасчетов и тарифов за ЖКУ;

- и другие обязанности, предусмотренные в проекте Договора...» (цитаты).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что «Предоставление дополнительных документов, подтверждающих возможность выполнения договора закупочной документацией не предусмотрено, однако Заказчик вправе затребовать их у победителя... Отсутствие обязательных требований к предоставлению документов, указанных в жалобе Заявителя, позволяет принять участие в процедуре закупки максимальному количеству Участников, в том числе таким, у которых до момента заключения договора по итогам проведения закупки данные документы находятся в стадии оформления...» (цитаты из письменных возражений Заказчика).

Вместе с тем, Заказчик при установлении требований к участникам исходил из своих потребностей и учета обеспечения конкуренции при проведении Запроса предложений.

Комиссия, изучив документацию Запроса предложений, выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о закупках, Закона о конкуренции, Положению о закупках.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В качестве доводов жалобы Заявитель указывает: «...Согласно п.1 Технического задания Исполнитель обязан предоставить информационную систему (программное обеспечение) для расчета платежей за услуги ГУП РК «Вода Крыма». При этом к Исполнителю предъявляются следующие требования, цитата:

«- информационная система Исполнителя должна использовать свободное программное обеспечение;

- информационная система должна быть произведена на территории Российской Федерации и быть включена в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных;»

При этом наличие зарегистрированной в реестре российских программ информационной системы является критерием оценки заявки.

Наша компания разрабатывает программное обеспечение для расчета оплат по услугам ЖКХ. Наше программное обеспечение российского производства и полностью соответствует требованиям конкурсной документации. Мы считаем, что данные требования являются неправомерными и направлены на преднамеренное создание преимущества одному из участников закупки. Далее приведены наши доводы.

а). Несмотря на то, что в конкурсной документации не приведено определение «свободного» программного обеспечения, если исходить из общепринятого значения этого слова в сфере информационных технологий, то оно означает свободно (бесплатно) распространяемое программное обеспечение с открытым исходным кодом, создаваемое в основном энтузиастами. Данное требование

противоречит сути работы коммерческой компании-разработчика программного обеспечения, является немотивированным и может быть использовано для намеренного создания преимущества одному из участников торгов, б). Требование об обязательном включении предлагаемой информационной системы в Единый реестр российских программ также является, на наш взгляд, искусственным и не обосновано в документации закупки.

Включение в указанный Реестр является добровольным и занимает около 50 дней (при отсутствии вопросов к заявителю). Очевидно, что потенциальные участники торгов, не включившие свое программное обеспечение в Реестр заранее, не могут быть допущены к торгам в принципе.

Таким образом, данное требование также искусственно ограничивает конкуренцию и нигде в документации закупки не обосновано...» (цитата).

В доводы жалобы представитель Заказчика пояснил, что «...требования обжалуемые Заявителем являются критериями оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений... Требование о включении предоставляемой информационной системы в единый реестр программного обеспечения включено в закупочную документацию в соответствии с Постановлением Правительств Российской Федерации от 16.11.2013 №1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

...Требование о свободном программном обеспечении приведено в закупочной документации для удешевления итоговой стоимости работ и повышения информационной безопасности в соответствии с приложением к распоряжению Совета министров Республики Крым от 03.06.2015 №492-р п. 10 Информационные системы обеспечения управленческой и типовой деятельности» ... стоит учесть, что согласно положений документации «Информационная система Исполнителя должна использовать свободное программное обеспечение», а не являться таковым, в данном пункте подразумевается использование свободных программных продуктов в составе ИС Исполнителя (ОС, модули ИС и т.д.). ... данное требование не противоречит сути работы коммерческой компании-разработчика программного обеспечения, и не может быть использовано для создания преимущества одному из участников торгов... Таким образом, выбор данных критериев оценки произведен на основании действующих норм законодательства Российской Федерации и никоим образом не может оказать влияние на допуск/не допуск заявок участников закупочной процедуры...» (цитаты из письменных возражений на жалобу).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика по установлению критериев оценки заявок участников Запроса предложений не противоречат требованиям Закона о закупках, Закона о конкуренции, Положению о закупках.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить действие уведомления о принятии жалобы к рассмотрению и приостановлении торгов от 05.10.2016 №06/7311.

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