

**РЕШЕНИЕ**  
**по жалобе № 3-22/111-2010**

12 ноября 2010 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Управления) в составе:

-Мокроусова С.В. - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии Управления;  
-Володина В.А. - начальника отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, заместителя председателя Комиссии Управления;

-Дубровской Т.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;

-Михейкиной А.Д. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;

при участии со стороны уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области:

-<...> - исполняющий обязанности начальника Управления по размещению государственного заказа Пензенской области;

-<...> - представитель по доверенности от 15.09.2010 № 1292;

со стороны подателя жалобы - Управления экономики Пензенской области:

-<...> - начальник Управления экономики Пензенской области;

-<...> - представитель по доверенности от 11.11.2010 № 1935-УЭ;

со стороны Управления информатизации Пензенской области представители не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу Управления экономики Пензенской области на действия уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области и государственного заказчика - Управление информатизации Пензенской области при проведении открытого аукциона № 411-А от 08.10.2010 «Оказание услуг по развитию и модернизации эксплуатируемой Автоматизированной системы управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов в части проведения комплексного анализа планирования, исполнения и управления средствами бюджета Пензенской области бюджетов муниципальных образований Пензенской области», руководствуясь Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

**УСТАНОВИЛА:**

8 октября 2010 года уполномоченным органом - Управлением по размещению государственного заказа Пензенской области на Портале государственных закупок Пензенской области размещено извещение о проведении открытого аукциона № 411-А «Оказание услуг по развитию и модернизации эксплуатируемой Автоматизированной системы управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов в части проведения комплексного анализа планирования, исполнения и управления средствами бюджета Пензенской области бюджетов муниципальных образований Пензенской области» (далее - Открытый аукцион) для нужд государственного заказчика - Управления информатизации Пензенской области.

3 ноября 2010 года в Пензенское УФАС России поступила жалоба Управления экономики Пензенской области на действия уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области (далее - Уполномоченный орган) и государственного заказчика - Управление информатизации Пензенской области (далее - Заказчик) при проведении Открытого аукциона.

Из содержания жалобы следует, в нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов в пунктах 3 «Характеристика объекта оказания услуг» и 4.7 «Требования к патентной чистоте» Технического задания (приложение № 1 к информационной карте к документации об аукционе № 411-А от 08.10.2010) содержится указание на производителя и место происхождения товара (ООО «Координационный центр «Система» г. Москва, что влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Позиция Уполномоченного органа изложена в отзыве на жалобу № 3464 от 12.11.2010.

Рассмотрение жалобы назначено на 11 ноября 2010 года в 15 часов 00 минут.

В связи с необходимостью представления дополнительных сведений в рассмотрении жалобы Управления экономики Пензенской области объявлен перерыв до 16-30 12 ноября 2010 года. Лица, участвующие в рассмотрении, уведомлены надлежащим образом.

На запрос Пензенского УФАС России от 11.11.2010 № 3023-3 участник размещения заказа, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 411- А от 29.10.2010 единственно подавший заявку на участие в открытом аукционе - ООО «Координационный центр «Система», представил отзыв на жалобу, из которого следует, что документация по Открытому аукциону соответствует нормам действующего законодательства.

Изучив представленные материалы, заслушав представителей, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Из документов, представленных Комиссии Управления следует, что документация об аукционе утверждена уполномоченным лицом Управления по размещению государственного заказа Пензенской области и содержит техническое задание, представленное в Заявке на размещение государственного заказа Управления информатизации Пензенской области от 29.09.2010 № 989.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать

требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 9 информационной карты документации об аукционе требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара представлены в спецификации (приложение № 1 к информационной карте документации об аукционе).

Согласно пункту 3 «Характеристика объекта оказания услуг» Приложение № 1 к информационной карте (Техническое задание) Автоматизированная система управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов (АСУ БП), созданная с применением программы для ЭВМ «Автоматизированная система управления бюджетным процессом на региональном и муниципальном уровнях бюджетной системы Российской Федерации» (разработчик программного продукта - ООО «Координационный центр «Система» г. Москва).

Общие требования к АСУ БП установлены в пункте 4 Технического задания. Среди прочих подпунктом 4.7 определены требования к патентной чистоте: «исполнитель в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации обязан при оказании услуг и реализации своих прав, соблюдать все авторские и смежные с ними права разработчика программного продукта «Автоматизированная система управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов» - ООО «Координационный центр «Система» (г. Москва) (продукт создан с применением программы для ЭВМ «Автоматизированная система управления бюджетным процессом на региональном и муниципальном уровнях бюджетной системы Российской Федерации» (свидетельство РОСПАТЕНТА от 22 августа 2002 г. об официальной регистрации программы для ЭВМ № 2002611442).

Таким образом, в аукционной документации содержится информация об имеющемся программном продукте, который необходимо усовершенствовать в целях повышения эффективности его использования государственным заказчиком.

В связи с тем, что предметом Открытого аукциона является оказание услуги, а не поставка конкретного программного продукта, не указание информации, содержащейся в Техническом задании аукционной документации может ограничить участников размещения заказа в достоверном определении характеристик и объема услуги, необходимом к оказанию при исполнении государственного контракта.

В связи с вышеизложенным, Комиссия управления считает доводы жалобы Управления экономики Пензенской области необоснованными.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 411-А от 29.10.2010 ООО «Координационный центр «Система» допущено к участию в Открытом аукционе. Открытый аукцион признан несостоявшимся.

Согласно части 1 статьи 32 Закона о размещении заказов в целях настоящего Федерального закона под аукционом на право заключить государственный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного контракта.

Согласно пункту 1.2 Устава ООО «Координационный центр «Система», представленному в его аукционной заявке, данное общество создано в результате преобразования ЗАО «Координационный центр «Система».

ООО «Координационный центр «Система» в своей аукционной заявке представило копию свидетельства «Об официальной регистрации программы для ЭВМ» № 2002611442, выданное Российским Агентством по патентам и товарным знакам (РОСПАТЕНТ). Согласно указанному свидетельству на основании Закона Российской Федерации «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» ЗАО «Координационный центр «Система» является правообладателем программы для ЭВМ «Автоматизированная система управления бюджетным процессом на региональном и муниципальном уровнях бюджетной системы Российской Федерации (АСУ БП)».

В соответствии с частью 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации Гражданин (далее также - ГК РФ) 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 по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя.

Согласно статье 1234 ГК РФ правообладатель вправе передать исключительное право другому лицу, о чем составляется договор об отчуждении исключительного права.

В соответствии с частью 3 статьи 1234 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Таким образом, ООО «Координационный центр «Система» обладая исключительным правом на программный продукт, являющийся предметом Открытого аукциона, имеет преимущество по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, которые понесут дополнительные расходы по приобретению исключительного права на использование вышеуказанного программного продукта.

Таким образом, проведение процедуры размещения заказа в форме открытого аукциона при размещении рассматриваемого государственного заказа ограничивает круг участников размещения заказа и нарушает принципы проведения процедуры открытого аукциона, установленные в части 1 статьи 32 Закона о размещении заказов.

Частью 2 статьи 8 Закона о размещении заказов установлено, что участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Законом о размещении заказов, а также иными Федеральными законами не установлено условий, при которых может быть ограничено участие в размещении заказов на оказание услуг по развитию и модернизации эксплуатируемой Автоматизированной системы управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов в части проведения комплексного анализа планирования, исполнения и управления средствами бюджета Пензенской области бюджетов муниципальных образований Пензенской области.

Принимая во внимание вышеизложенное Комиссия Управления считает, что приняв решение о размещении рассматриваемого государственного заказа способом открытого аукциона, Уполномоченный орган нарушил часть 1 статьи 32 и часть 2 статьи 8 Закона о размещении заказов.

Комиссия Управления, руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Управления экономики Пензенской области на действия уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области и государственного заказчика - Управление информатизации Пензенской области необоснованной.

2. Признать уполномоченный орган - Управление по размещению государственного заказа Пензенской области нарушившим часть 1 статьи 32, часть 2 статьи 8 Закона о размещении заказов

3. Выдать уполномоченному органу, аукционной комиссии уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области, государственному заказчику - Управлению информатизации Пензенской области предписание об аннулировании торгов.

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

#### **ПРЕДПИСАНИЕ**

##### **об устранении нарушений законодательства о размещении заказов**

12 ноября 2010 года

г. Пенза, ул. Урицкого, д. 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Управления) в составе:

- Мокроусова С.В. - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии Управления;

- Володина В.А. - начальника отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, заместителя председателя Комиссии Управления;

- Дубровской Т.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;

- Михайкиной А.Д. - ведущего специалиста - эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии Управления;

на основании решения от 12 ноября 2010 года по результатам рассмотрения жалобы Управления экономики Пензенской области на действия уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области и государственного заказчика - Управление информатизации Пензенской области при проведении открытого аукциона № 411-А от 08.10.2010 «Оказание услуг по развитию и модернизации эксплуатируемой автоматизированной системы управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов в части проведения комплексного анализа планирования, исполнения и управления средствами бюджета Пензенской области бюджетов муниципальных образований Пензенской области», на основании части 9 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ**

1. Уполномоченному органу, аукционной комиссии уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области, государственному заказчику - Управлению информатизации Пензенской области: -аннулировать размещение заказа на оказание услуг по развитию и модернизации эксплуатируемой автоматизированной системы управления бюджетным процессом Пензенской области по казначейской системе исполнения бюджетов в части проведения комплексного анализа планирования, исполнения и управления средствами бюджета Пензенской области бюджетов муниципальных образований Пензенской области, организованное путем проведения открытого аукциона;

2. Уполномоченному органу, аукционной комиссии уполномоченного органа Управления по размещению государственного заказа Пензенской области:

-отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 411-А от 29.10.2010;

3. Уполномоченному органу, аукционной комиссии уполномоченного органа - Управления по размещению государственного заказа Пензенской области:

-вернуть аукционную заявку единственному участнику размещения заказа - ООО «Координационный центр «Система».

4. Настоящее предписание должно быть исполнено в срок до 26 ноября 2010 года.

5. Представить в Пензенское УФАС России копии документов, подтверждающих исполнение пунктов 1, 2, 3 настоящего предписания в срок не позднее 29 ноября 2010 года.

За невыполнение в установленный срок предписания Пензенского УФАС России предусмотрена административная ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.