

ООО "Единый расчетно-кассовый центр" 455023, Челябинская обл., г. Магнитогорск, ул. Ленинградская, д. 17, каб. 301 erkc@erkc-info.ru МП трест "Теплофикация" 455045, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Б. Ручьева, 5а magteplo@mail.ru, info@fond214pk.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 074/07/3-1845/2021

20 июля 2021 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия Челябинского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в составе:

Председателя Комиссии: Козловой Анны Алексеевны – руководителя Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: Соболев Наталья Владимировна – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Криволаповой Юлии Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу ООО «Единый расчетный кассовый центр» (далее – Заявитель) вх. № 9336-ИП/21 от 07.07.2021 на действия Муниципального предприятия трест «Теплофикация» (далее - МП трест «Теплофикация», Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на оказание комплекса услуг: предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги (извещение № 32110418830) (далее – Закупка),

в присутствии представителя ООО «Единый расчетный кассовый центр» Куриловой В.А. по доверенности б/н от 02 июля 2021 года,

в присутствии представителей МП трест «Теплофикация» Морозовой Е.А. по доверенности б/н от 11.01.2021, Алексеева О.Г. по доверенности б/н от 13.07.2021, Лукьяновой Ю.С. по доверенности б/н от 14.07.2021,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Единый расчетный кассовый центр» на действия МП трест «Теплофикация» при проведении аукциона в электронной форме на оказание комплекса услуг: предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги (извещение № 32110418830).

Также в Челябинское УФАС России поступили письменные дополнения к жалобе ООО «Единый расчетный кассовый центр».

В жалобе и дополнениях к ней ООО «Единый расчетный кассовый центр» указывает на следующие нарушения, допущенные, по мнению Заявителя, Заказчиком в закупочной документации.

1. Указание в закупочной документации конкретного фирменного наименования программного продукта (далее - ПО) **АИС Город**, в который необходимо предоставить доступ для автоматизации деятельности РСО (дополнительные, особые требования или характеристики к предмету закупки), **без указания слова «эквивалент», без обоснования действительной потребности в установлении Заказчиком дополнительных требований к предмету закупки.**

2. Объединение в один лот услуг, работ, оказываемых на разных товарных рынках, технологически и функционально не связанных между

собой, таких как предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации и прием платежей от населения за коммунальные услуги.

3.Отсутствие возможности определить срок оказания услуг (невозможно определить срок оказания услуг).

4.Нарушение порядка определения начальной максимальной цены договора, с нарушениями требований действующего законодательства РФ и Положения о закупке товаров, работ услуг Заказчика;

5.Установление документацией о закупке ненадлежащих или отсутствие технических и качественных характеристик по предмету закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил пояснения, которые приобщены к материалам жалобы.

Изучив материалы по жалобе, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. В силу части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных 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.

В силу части 11 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Из толкования указанной нормы и сложившейся практики антимонопольного органа следует, что жалобы на положения документации о закупке могут быть поданы до окончания сроков подачи заявок на участие в закупке.

Жалоба ООО «Единый расчетный кассовый центр» вх. № 9336-ИП/21 от 07.07.2021 поступила в Челябинское УФАС России 06.07.2021 в 18:07.

Датой окончания срока подачи заявок является 12.07.2021 в 08:00 (МСК+2).

Таким образом, жалоба ООО «Единый расчетный кассовый центр» подана до окончания сроков подачи заявок на участие в закупке.

В связи с этим Челябинское УФАС России имеет правовые основания для рассмотрения доводов жалобы на положения закупочной документации в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

По доводу 1 жалобы

В соответствии с подпунктом 1.1. раздела 1 Технического задания, Исполнитель предоставляет доступ на пользование программными продуктами для автоматизации деятельности РСО, с предоставлением информационно-технических услуг по использованию программных продуктов.

1.1. Программные продукты для автоматизации деятельности РСО, включают в себя использование модулей (интегрированных продуктов):

- систему для автоматизации начислений, перерасчетов, льготных начислений, оплаты за жилищно-коммунальные услуги, **АИС Город. Система начислений;**

- систему автоматической диспетчеризации, контроля потребления и выявления аварий и нестандартных ситуаций, **АИС Город. Приборный учет;**

- систему автоматизации работы колл-центров, **АИС Город. CRM ЖКХ (ПАНДА)**;

- систему автоматизации внутреннего документооборота и взаимодействия с внешними контрагентами, **АИС Город. СЭД «Сова»**;

- систему интеграции данных, ведения договоров и учета работ, подготовки и выгрузки данных в ГИС ЖКХ, типа РИАС ЖКХ, (РИАС - Обмен с ГИС ЖКХ для специалистов РКЦ);

- систему автоматизации кассового обслуживания, **АИС Город. Платежная система**;

- АРМ «Мобильное место контролера»;

- Модуль «Личный кабинет»;

- Мобильное приложение «Личный кабинет».

Описание основных функциональных возможностей программных продуктов «**АИС Город**» указаны в Приложении 4. Все вышеперечисленные модули (продукты) должны быть интегрированы в единый комплекс программных продуктов «**АИС Город**».

Таким образом, в закупочной документации указано словесное обозначение «**АИС Город**», в том числе в совокупности со словосочетаниями «Система начислений», «Приборный учет», «CRM ЖКХ (ПАНДА)», СЭД «Сова», «Платежная система».

В соответствии с пунктом 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В силу части 1 статьи 1477 ГК РФ **товарный знак** - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, **исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.**

По данным Интернет-ресурса <https://www.aisgorod.ru/> компания АИС Город – разработчик программного обеспечения для автоматизации и мониторинга жилищно-коммунального хозяйства и смежных сфер. Юридический адрес: 433507, Россия, Ульяновская область, г. Димитровград, ул. Курчатова, 21.

Согласно письму ООО «АИС Город» исх. № 119 от 22.06.2021 на запрос Заказчика у общества **отсутствует товарный знак «АИС Город»** на программные продукты:

программные модули АИС «АИС Город. РИАС ЖКХ»;

АИИС КУЭ «АИС Город. Приборный учет»;

АИС «Система начислений за услуги ЖКХ»;

АИС «ЕДС»;

АИС «АИС Город. BPM/ЕСМ ЖКХ (Сова)»;

АИС «АИС Город. CRM ЖКХ (ПАНДА)».

Авторские права зарегистрированы в Федеральной службе по интеллектуальной собственности на:

программные модули АИС «АИС Город. РИАС ЖКХ»;

АИИС КУЭ «АИС Город. Приборный учет»;

АИС «Система начислений за услуги ЖКХ»; АИС «ЕДС».

Исходя из буквального толкования пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ указанная норма применяется в случае использования в описании предмета закупки **указания на товарный знак** и предписывает использование слова «(или эквивалент)» за исключениями, установленными подпунктами «а», «б», «в», «г».

Доказательства того, что, указанное в закупочной документации словесное обозначение «АИС Город», в том числе в совокупности со словосочетаниями «Система начислений», «Приборный учет», «CRM ЖКХ (ПАНДА)», СЭД «Сова», «Платежная система» зарегистрировано именно в качестве товарного знака от Заявителя не поступило, у антимонопольного органа не имеется.

С учетом изложенного, Комиссия не приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках и доводы жалобы в этой части признаны необоснованными.

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

2) в описание предмета закупки **не должны включаться требования** или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, **фирменных наименований**, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам **при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки**, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В силу частей 1,2 статьи 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим **фирменным наименованием**, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и **собственно наименование юридического лица**, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

В описание предмета закупки включено указание в отношении фирменного наименования ООО «АИС Город» разработчика одноименного программного обеспечения, в данном случае «АИС Город», которое влечет за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Так, в результате поиска специалистами Челябинского УФАС России на Интернет-ресурсе <https://egrul.nalog.ru/> сведений о организации с наименованием «АИС Город» выдан только один результат поиска - ООО «АИС Город» (ОГРН 1037300106788, ИНН 7302026625, КПП 730201001, 433507, Россия, Ульяновская область, г. Димитровград, ул. Курчатова, 21).

В письменных пояснениях Заказчик также подтвердил закупку доступа в программный продукт конкретного производителя программного обеспечения – ООО «АИС Город».

Доводы Заказчика о том, что отсутствует ограничение участников рынка по возможности **приобретения у производителя и предоставления доступа Заказчику** в программные продукты Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Предметом закупки является не отдельно доступ в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, а именно комплекс услуг в совокупности, включающий помимо доступа также услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги.

При таких условиях, лица, способные оказать услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги, или иными словами расчетно-кассовые центры, использующие программные продукты других производителей ограничены в возможности принять участие в данной закупке.

Кроме того, ООО «АИС Город» является коммерческой организацией и самостоятельно осуществляет выбор в пользу лиц, с которыми заключает лицензионные договоры на программное обеспечение «АИС Город» и его модули, в связи с этим может ограничить круг таких лиц по своему усмотрению.

Так, согласно письму ООО «АИС Город» исх. № 131 от 08.07.2021 на запрос Заявителя право продажи программных продуктов «АИС Город. Единая диспетчерская служба», «АИС Город. Приборный учет», «АИС Город. СЭД СОВА» на территории города Магнитогорска принадлежит АО «Кредит Урал Банк». ООО «АИС Город» по вопросу приобретения программного продукта рекомендовано Заявителю обратиться в АО «Кредит Урал Банк».

Доводы Заказчика, что указание наименования производителя программного продукта «АИС Город» в закупочной документации обусловлено исключительно необходимостью совместимости с используемой базой данных Заказчика и потребностью Заказчика Комиссия не принимает со следующим основаниям.

Относительно, используемой Заказчиком в настоящее время базы данных и ее программного обеспечения, сторонами, в данном случае Заказчиком и Заявителем, представлены пояснения.

Так, Заявитель в жалобе указал следующее.

В настоящее время для МП трест «Теплофикация» услуги - биллинга, приема платежей, передачи информации в ГИС, сбора показаний приборов учета, внесения их в базу данных и т.д., то есть ведение базы данных, оказывает ООО «ЕРКЦ» на основании договора от 03.08.2020 № 32009291972 (действующий договор). При этом, названным договором не определено какое конкретное ПО необходимо использовать Исполнителю - ООО «ЕРКЦ» (на момент заключения договора ООО «ЕРКЦ» самостоятельно определило используемый программный комплекс для оказания услуг, более того, неисключительными правами на использование указанного программного продукта АИС Город согласно лицензионного договора обладает ООО «ЕРКЦ». Условиями названного договора не предусмотрено, что Исполнитель по окончании предоставления услуг передает неисключительные права на АИС Город или передает Заказчику базу данных программного комплекса АИС Город. Договором предусмотрена обязанность ООО «ЕРКЦ» по результатам отчетного периода передать транспортный файл. Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что передача базы данных должна быть осуществлена путем конвертации базы данных по средствам транспортных файлов, и базу данных путем транспортных файлов возможно загрузить в любой программный комплекс, осуществляющий начисление платы по коммунальным услугам (пример: программные комплексы Бриз-ЖКХ ПАО «Сбербанк», СТЭК ЖКХ, и т.д.). Ранее до 2018 года данный вид услуг для МП трест «Теплофикация» оказывало МП «ЕРКЦ», используя программный комплекс «Omni-US» (разработчики ООО «Iserv» г.Чебоксары). После того как, в конкурентной закупке в части оказания услуг по биллингу и приему платежей для МП трест «Теплофикация» выиграло ООО «ЕРКЦ», база данных из программного комплекса «Omni-US» (разработчики ООО «Iserv» г.Чебоксары) была сконвертирована и передана для дальнейшего оказания услуг по начислению горячего водоснабжения и отопления транспортными файлами в используемую ООО «ЕРКЦ» систему начислений.

Услуги по начислению и приему платежей ООО «ЕРКЦ» оказывает только в части жилых помещений многоквартирных домов города Магнитогорска. Ведение базы данных по нежилым помещениям города Магнитогорска, в том числе расположенным в многоквартирных домах и отдельно стоящих, в части начисления платы за горячее водоснабжение и отопление, выставление

счет-фактур, сбор платежей и ведение бухгалтерского учета (хозяйственные операции) по таким категориям объектов, РСО - МП трест «Теплофикация» ведет самостоятельно **вне программного комплекса АИС Город** (программный продукт неизвестен). Расчет объемов в целях начисления платы по отоплению, РСО - МП трест «Теплофикация» ведет самостоятельно вне программного комплекса АИС Город (программный продукт неизвестен) и для начисления платы по отоплению для жилых помещений многоквартирных домов, выгружает ООО «ЕРКЦ» файл-поручение, с указанием объемов подлежащих распределению пропорционально площадям жилых помещений в АИС Город.

В настоящий момент, МП трест «Теплофикация» возможно использует программный комплекс АИС Город только для начисления платы в части частного сектора города Магнитогорска - около 2500 финансово-лицевых счетов. При том, что ведение биллинга по начислению платы РСО по городу Магнитогорску по жилым помещениям многоквартирных домов необходимо осуществлять по 155 000 финансовых лицевого счетов и есть ряд управляющих жилым фондом организаций, которые ведут самостоятельно расчет платы за коммунальные услуги по отоплению и горячему водоснабжению в иных программных комплексах.

Отсутствие единой базы, которая используется на территории города Магнитогорска также подтверждается тем фактом, что для сбора показаний общедомовых приборов учета в отношении импульсного передачи показаний общедомовых приборов учета управляющие компании города Магнитогорска имеют свои собственные системы по сбору таких показаний, и данный вид показаний (информацию) они передают РСО путем транспортных файлов. Но большая часть МКД города Магнитогорска не оснащена возможностью импульсной передачи данных, в данном случае УК снимают информацию о показаниях ОДПУ силами своих контролеров и сведения управляющими организациями передаются транспортными файлами РСО. Действующим законодательством РФ сбор показаний общедомовых приборов учета возложен на управляющие жилым фондом организации.

Часть претензионно-исковой работы, а именно исковое производство РСО- МП трест «Теплофикация» ведет самостоятельно вне программного комплекса АИС Город и часть такой работы (судебные приказы) ведется путем предоставления доступа в программном комплексе ООО «ЕРКЦ». Названные обстоятельства свидетельствует об использовании РСО - МП трест «Теплофикация» - Заказчиком, разных программных комплексов и опровергают доводы Заказчика о единой базе данных программных продуктов «АИС Город» и о необходимости обеспечения взаимодействия с базой данных, используемой Заказчиком.

Заказчик в письменных возражениях указал:

Закупка объявлена МП Трест «Теплофикация» для автоматизации деятельности предприятия покупки энергоресурсов, выработки тепловой энергии на источниках передачи и распределения тепловой энергии конечным потребителям, до получения денежных средств от потребителей.

Ведение базы данных по нежилым помещениям города Магнитогорска, в том числе расположенным в многоквартирных домах и отдельно стоящих зданиях, в части начисления платы за горячее водоснабжение и отопление РСО - МП трест «Теплофикация» ведет самостоятельно **вне программного комплекса «АИС Город» в программном продукте «Теплосбыт»**. В настоящее время **программный продукт «Теплосбыт» имеет технологическую совместимость с программным комплексом «АИС Город»**. Переход на иной программный продукт, отличный от «АИС Город», нарушит технологическую совместимость программного продукта «Теплосбыт» повлечет за собой возникновение затрат и рисков.

МП трест «Теплофикация» использует программный комплекс «АИС Город» для начисления платы в части частного сектора -2179 лицевых счетов. Услугу доступа к программному комплексу «АИС Город» для МП трест «Теплофикация» оказывает АО «Кредит Урал Банк» согласно договору №21/27692-ЮР от 18.03.2021 на информационное и техническое обслуживание.

МП трест «Теплофикация» ведет учет претензионно-исковой работы в программном комплексе «АИС Город». Услугу доступа к программному комплексу «АИС Город» для МП трест «Теплофикация» оказывает ООО «ЕРКЦ» согласно Договору № 21/28022 от 14.05.2021 на оказание услуг по информационно-техническому сопровождению программного обеспечения.

Заказчик в письменных дополнениях указал:

В настоящее время учет коммунальных услуг для всех финансовых лицевых счетов города Магнитогорска ведется в базе данных программных продуктов «АИС Город». Переход на другие программные продукты не предоставляется возможным поскольку:

- на сегодняшний момент отсутствуют технологически совместимые иные программные продукты сторонних разработчиков, которые можно использовать взамен программных продуктов «АИС Город»;

- на создание технологической совместимости (интеграцию) иных программных продуктов сторонних разработчиков потребуются дополнительные временные и финансовые затраты, как на этапе создания, так и при дальнейшей эксплуатации программных продуктов. Каждый

сторонний разработчик реализует протоколы обмена данными основываясь на свой профессиональный опыт, поэтому период времени исполнения и объем финансовых затрат заранее неизвестен;

- при совместном использовании программных продуктов сторонних производителей разработчик программных продуктов «АИС Город» не гарантирует сохранности, достоверности и качества передаваемых данных;

-- использование иных эквивалентных программных продуктов, отличных от программных продуктов «АИС Город» требует длительной доработки и больших трудозатрат.

Таким образом, из пояснений Заказчика усматривается, что он, в том числе использует программный продукт «Теплосбыт» другого производителя вне программного комплекса «АИС Город», который имеет с ним технологическую совместимость.

С учетом изложенного Комиссия не может прийти к выводу об использовании Заказчиком исключительно программных продуктов «АИС Город» и ведения единой базы данных на программном комплексе «АИС Город».

Исходя из положений Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в их взаимосвязи следует, что Заказчик, при осуществлении данной закупки по правилам ФЗ №223-ФЗ должен был таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с теми характеристиками, которые ему необходимы, соответствуют его потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничил количество участников закупки.

Следовательно, документация о закупке, в соответствии с положениями закона о закупках должна содержать/определять точные параметры и качественные характеристики проводимой закупки, **действительную потребность в установлении заказчиком дополнительных требований (в случае их установления)**, учитывая заинтересованность такого лица в рациональном расходовании средств и достижении максимального результата.

По мнению Комиссию, Заказчик не представил доказательств того, что использует исключительно программные продукты «АИС Город» для ведения базы данных и не доказал обоснованность в установлении Заказчиком

дополнительных требований в закупочной документации, в данном случае, доступ к программному продукту конкретного производителя ООО «АИС Город».

По мнению Комиссии, Заказчик также не представил доказательств того, программные продукты «АИС Город» не совместимы с программными продуктами сторонних производителей с аналогичными функциональными возможностями.

Так, согласно письму производителя программного комплекса «СТЕК-ЖКХ» ООО «Стек-ИТ» исх. № 223 от 19.07.2021 на запрос Заявителя конфигурации программного комплекса «СТЕК-ЖКХ» в большей части соответствуют требованиям, приложенного к запросу, технического задания. Программы комплекса полностью адаптированы для автоматизации расчетов с абонентами и взаимодействия с поставщиками услуг в управляющих компаниях, расчетных центрах и ресурсоснабжающих организациях. При внедрении программный комплекс «СТЕК-ЖКХ» может быть доработан под требования Заказчика и интегрирован сторонними внешними и внутренними системами в соответствии с особенностями работы.

Из письма ООО «АИС Город» на запрос Заказчика усматривается, что иные программные продукты сторонних производителей с аналогичными функциональными возможностями **можно использовать** взамен программных продуктов ООО «АИС Город» **при условии**, что между ними будет создана и настроена тесная интеграция и гарантирована передача данных без потерь и искажения.

В техническом задании после абзаца «термины и определения» указана информация:

«Услуги на предоставление доступа в программные продукты АИС Город обусловлены **необходимостью обеспечения взаимодействия с базой данных, используемой Заказчиком**. В настоящее время исходная информация о потребителях тепловой энергии и горячей воды города Магнитогорска, все хозяйственные операции по начислению, приему оплат за коммунальные услуги теплоснабжения, претензионно-исковая работа по уменьшению дебиторской задолженности хранится и обрабатывается в базе данных программных продуктов «АИС Город»;

«Доступ в программные продукты предоставляется на основе **лицензионных соглашений** и без нарушения прав разработчика эксплуатируемых программных продуктов «АИС Город».

Таким образом, из технического задания следует, что наличие у Исполнителя лицензионного соглашения является необходимым условием.

Вместе с тем, из части 1 статьи 1233 ГК РФ следует, 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 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.

Из пункта 2 части 6 статьи 1235 ГК РФ также следует, что лицензионный договор должен предусматривать способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Таким образом, условием для заключения лицензионного договора является обязательное указание **в нем объема прав и способа использования результата интеллектуальной деятельности**, определяющих содержание такого договора.

С учетом изложенного, указание в закупочной документации на сам факт наличия лицензии не отражает объем прав и способ использования программного обеспечения, который должен приобрести Исполнитель у производителя ООО «АИС Город» для реализации предмета договора.

В связи с чем отсутствие указанной информации в закупочной документации не позволяет потенциальным участникам закупки на этапе подготовки заявки и участия в закупке установить круг таких прав и определить возможность оказания услуг, являющихся предметом закупки, без обращения в ООО «АИС Город» и получения соответствующих неисключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности на программное обеспечение, разработанное ООО «АИС Город».

Согласно письму ООО «АИС Город» исх. № 131 от 08.07.2021 на запрос Заявителя право продажи программных продуктов «АИС Город. Единая диспетчерская служба», «АИС Город. Приборный учет», «АИС Город. СЭД

СОВА» на территории города Магнитогорска принадлежит АО «Кредит Урал Банк».

АО «Кредит Урал Банк» на запрос Заказчика о ценовых предложениях по предмету закупки направил предложение на предоставление услуг с указанием суммы 46 000 000 рублей.

Согласно закупочной документации НМЦК также составляет 46 000 000 рублей.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Техническое задание Заказчика ограничивает участника закупки в выборе программного обеспечения, не обладает признаками открытости, ставит в преимущественное положение разработчика ПО, обладающего всем спектром информации не только о ПО, но и о лицах, которым передано неисключительное право на ПО.

По мнению Комиссии, действия Заказчика нарушают пункт 2 части 6.1 статьи 3, пункты 1,2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и доводы жалобы в этой части являются обоснованными.

По доводу 2 жалобы.

Согласно пункту 2 Извещения об аукционе в электронной форме (далее – Извещение) предмет договора: Оказание комплекса услуг: предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги.

Техническим заданием определено:

Раздел 1. Исполнитель предоставляет доступ на пользование программными продуктами для автоматизации деятельности РСО, с предоставлением информационно-технических услуг по использованию программных продуктов.

Раздел 2. Прием, обслуживание и консультирование потребителей посредством программных продуктов «АИС Город».

Раздел 3. Услуги по приему платежей от населения за коммунальные услуги, оказываемые Заказчиком.

Заказчик в пояснениях указал, что необходимость объединить три услуги в одну закупку вызвано организацией прежней работы с МП «ЕРКЦ», в дальнейшем с ООО «ЕРКЦ». Необходимо сохранить «Единое окно» для жителей г. Магнитогорска, по вопросам предоставления коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению и по проведенной оплате, предоставить возможность для потребителя предоставить документы на открытие/закрытие лицевого счета, дать показания ИПУ и провести оплату. У организации осуществляющей услуги контакт-центра и принимающей оплату от населения должен быть доступ в базу данных, которую ведет Заказчик, должна быть полная информация о состоянии каждого лицевого счета (начисление, оплата, задолженность). Услуги по предоставлению доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, а именно для начисления и учета оплаты за оказанные коммунальные услуги и прием платежей от населения за коммунальные услуги, являются частью биллинга.

Комиссия принимает доводы Заказчика и не приходит к выводу, что объединение в один лот услуг: предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги, ограничивают количество участников закупки и конкуренцию.

В данном случае, определяющим фактором при формировании технического задания и описания объекта закупки являлась потребность Заказчика на оказание комплекса услуг.

Как усматривается из материалов по жалобе на участие в закупке уже поданы заявки двух участников.

Доводы Заявителя о том, что рассматриваемые услуги оказываются на разных товарных рынках, функционально и технологически не связаны между собой, имеются признаки нарушения статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Челябинское УФАС России не имеет правовых основания для рассмотрения указанных доводов жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Порядок обращения с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства предусмотрен статьей 44 Закона о защите конкуренции.

При наличии оснований полагать, что в действиях Заказчика содержатся признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции

Заявитель вправе обратиться в антимонопольный орган с соответствующим заявлением в порядке статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции».

По доводу 3 жалобы

В пункте 9 Раздела II Информационной карты аукциона в электронной форме «Место, условия и сроки (периоды) оказания услуг» указан **срок оказания услуг:**

1) доступ в программные продукты, указанные в разделе 1 технического задания (Приложение №1 к договору) с целью: первоначальной настройки, проверки работоспособности функционирования программных продуктов «АИС Город» в тестовом режиме, настройки и проверки работоспособности механизмов обмена модулей программных продуктов «АИС Город» между собой и внутренними программными продуктами предприятия, проверки работоспособности автоматического дистанционного сбора показаний приборов учета, контроля за качеством оказания услуг по теплоснабжению, контролю поверок приборов учета, **с момента заключения договора;**

2) услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги **с 01 сентября 2021 года в течении 16 месяцев.**

В пункте 2.1 проекта договора указан **срок оказания услуг:**

2.1.1. доступ в программные продукты, указанные в разделе 1 технического задания (Приложение №1 к договору) с целью: первоначальной настройки, проверки работоспособности функционирования программных продуктов «АИС Город» в тестовом режиме, настройки и проверки работоспособности механизмов обмена модулей программных продуктов «АИС Город» между собой и внутренними программными продуктами предприятия, проверки работоспособности автоматического дистанционного сбора показаний приборов учета, контроля за качеством оказания услуг по теплоснабжению, контролю поверок приборов учета, **с момента заключения договора;**

2.1.2 услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги **с 01 сентября 2021 г в течении 16 месяцев.**

Таким образом, возможно определить срок оказания услуг и доводы жалобы об отсутствии такой возможности необоснованы.

По доводу 4 жалобы.

В соответствии с пунктом 1.8.18. Положения о закупке товаров, работ, услуг, приказ №141 от 19.10.2018 (далее – Положение о закупке) при обосновании начальной (максимальной) цены договора Заказчик может руководствоваться Методическими рекомендациями, утвержденными приказом Минэкономразвития от 02.10.2013 № 567. **Заказчик по своему усмотрению может установить иной порядок ее определения. Метод и результат обоснования начальной (максимальной) цены договора, а также источники информации отражаются в расчете и обосновании начальной (максимальной) цены договора, который является неотъемлемой частью документации о закупке и хранится не менее трех лет.**

Приложение №4 к информационной карте аукциона в электронной форме «Расчет начальной (максимальной) цены договора НМЦД» содержит информацию:

Начальная (максимальная) цена договора НМЦД 46 000 000 рублей.

Наименование услуг «Оказание комплекса услуг: предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, услуг контакт-центра, услуг приема платежей от населения за коммунальные услуги».

Здесь же указано НМЦ определена **методом сопоставления рыночных цен**, в соответствии с п. п. 1.8.18 п. 1.8 Положения о закупке товаров, работ услуг, приказ № 141 от 19.10.2018.

Таким образом, указание на Методические рекомендации, утвержденные приказом Минэкономразвития от 02.10.2013 № 567, в Приложении №4 к информационной карте аукциона в электронной форме «Расчет начальной (максимальной) цены договора НМЦД», **отсутствует**.

Заказчик выбрал иной способ обоснования цены - **метод сопоставления рыночных цен**, сопоставил имеющиеся коммерческие предложения.

Заказчик пояснил, что запросы по мониторингу цен на закупку направлялись два раза. На первоначальном этапе были направлены запросы в несколько организаций, получены ответы, в том числе от Заявителя. После уточнения характеристик были направлены новые запросы, получены три ответа, произведено сопоставление ценовых предложений, что зафиксировано в таблице и размещено с документацией о закупке.

Так, запрос Заказчика исх. № 6160-Кд от 15.06.2021 содержит информацию о предмете закупки: предоставление доступа в программные продукты для автоматизации деятельности ресурсоснабжающей организации, услуги контакт-центра, услуги приема платежей от населения за коммунальные услуги, согласно техническому заданию.

В адрес Заказчика на указанный запрос поступили ответы АО «Кредит Урал», ООО «ЕРКЦ», ПАО «Сбербанк».

В связи с изложенным, доводы жалобы о том, что Заказчиком определение начальной максимальной цены договора произведено в нарушение Методических рекомендаций, утвержденных приказом Минэкономразвития от 02.10.2013 № 567 и Положения о закупке, являются необоснованными.

По доводу 5 жалобы.

Согласно пункту 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Из жалобы усматривается, что Заявитель не согласен с тем, как Заказчик отразил характеристики предмета закупки в **приложении № 4 к техническому заданию**, а именно:

1.1. Назначение программного продукта:

-Снижение финансовых затрат при оказании мер социальной поддержки при оплате ЖКУ и достижение адресности при оказании таких мер;

-Повышение управляемости отраслью за счет наличия детальной достоверной информации.

2. АИС Город. «Приборный учет» (АИИРС КУЭ).

Система создает единое информационное пространство для взаимодействия управляющих и ресурсоснабжающих организаций, жителей и ТСЖ и открывает возможности оперативного мониторинга за качеством услуг по поставке ресурсов для органов власти.

Программное обеспечение решает следующие задачи:

дистанционное (удаленное) снятие показаний с любых приборов учета, имеющих цифровой интерфейс по всем коммунальным и энергетическим ресурсам, а именно: теплоснабжение, газоснабжение, электроснабжение, холодное и горячее водоснабжение.

1.2. Исполнитель предоставляет Заказчику информационно-технические услуги по использованию программных продуктов «АИС Город» с рабочих

мест Заказчика, с использованием каналов связи, организованных Заказчиком. Время отклика программы на действия оператора не должно превышать 2 секунды.

2.2.14. Очное обслуживание потребителей должно осуществляться Исполнителем в Центре очного обслуживания (потребителей). Для организации оказания услуг Исполнитель должен иметь не менее 10 офисов приема потребителей, не менее 38 расчетных касс с операторами, в том числе не менее двух в левобережной части города Магнитогорска.

1.12. Исполнитель гарантирует, что программные продукты «АИС Город», архивные, вычислительные и серверные мощности, используемые Заказчиком, находятся в собственности Исполнителя и Исполнитель обладает действующей лицензией на использование программных продуктов.

Также Заявитель указывает, что в тексте технического задания Заказчик допускает разночтения и устанавливает характеристики точек приема и консультирования противоречащие друг другу; использует понятия, определения которые не описаны в документации закупки с точки зрения функциональных показателей. Техническим заданием не установлены технические и функциональные характеристики программного продукта в части ведения претензионно-исковой работы Заказчиком.

Заказчик в пояснениях указал следующее.

1) По характеристике оказания мер социальной поддержки, осуществляемых Управлением социальной защиты населения (далее - УСЗП), МП трест «Теплофикация» ведёт работы в соответствии с договором от 07.12.2020 «...об обмене информацией, необходимой для расчета компенсации расходов на оплату жилого помещения и коммунальных услуг...». В выше указанном договоре полностью прописан весь механизм взаимодействия между УСЗП и МП трест «Теплофикация», а для передачи всей требуемой информации запрашиваемой УСЗП требуется определённая обработка этой информации по форме прописанной в договоре. Согласно договора с УСЗП МП трест «Теплофикация» ежемесячно в срок до 5 числа месяца, передает в УСЗП обменный файл, содержащий сведения:

о начислениях по оплате коммунальных услуг;

о тарифах и нормативах потребления коммунальных услуг;

информацию о гражданах, имеющих задолженность по оплате жилого помещения и коммунальных услуг;

о суммах долга и перерасчетах по адресам, относящихся к зоне обслуживания МП трест «Теплофикация».

2) Программа «АИС Город» «Приборный учет» (АНИРС КУЭ) дает возможность автоматического удаленного снятия показаний параметров в режиме реального времени как с приборов учета тепловой энергии, установленных у потребителей, так и приборов учета газа и электроэнергии и воды на котельных и центральных тепловых пунктах, что позволит в режиме реального времени составлять баланс тепловой сети, выявлять утечки и тепловые потери, а также своевременно выявлять аварийные ситуации и нарушения гидравлического и теплового режима.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 190-Федерального закона «О теплоснабжении», к полномочиям органов местного самоуправления городских поселений, городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях относятся: организация обеспечения надежного теплоснабжения потребителей на территориях поселений, городских округов, в том числе принятие мер по организации обеспечения теплоснабжения потребителей в случае неисполнения теплоснабжающими организациями или теплосетевыми организациями своих обязательств либо отказа указанных организаций от исполнения своих обязательств;

При автоматическом снятии параметров теплоносителя (температура, давление, расход) со всех общедомовых приборов учета тепловой энергии и горячей воды в режиме реального времени, появляется возможность осуществлять контроль за отклонением от заданных параметров на том или ином многоквартирном доме и принимать соответствующие меры по восстановлению качественного теплоснабжения и горячего водоснабжения.

В техническом задании заказчик указывает при описании «АИС Город «Приборный учет» с описанием функционала для оперативного мониторинга за качеством услуг по поставке ресурсов для органов власти с целью перспективы реализации проекта цифровизации городского хозяйства «Умный город». Во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 7 мая 2018 года № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года», национальной программы «Цифровая экономика Российской Федерации», приказов Минстроя России от 24.09.2019 № 235/пр., от 31.12.2019 № 924/пр., от 14.04.2020 № 207/пр., от 16.09.2020 № 518/пр. в целях:

а) создания цифровой платформы вовлечения граждан в решение вопросов городского развития, «Активный горожанин», предусмотренной

базовыми и дополнительными требованиями к умным городам (стандарт "Умный город"), обеспечивающей реализацию следующих функций:

-дистанционное обращение граждан, в том числе путем телефонного сообщения, с заявлением, контроль исполнения поступивших заявлений и своевременности направления ответов на них;

-дистанционное обращение граждан с частной инициативой в сфере городского хозяйства, городского управления и развития, соблюдение регламента рассмотрения частых инициатив, контроль направления ответа о поддержке либо невозможности реализации предлагаемой инициативы;

-синхронизации деятельности муниципальных служб, обеспечивающих обслуживание критически важных объектов инфраструктуры и жизнеобеспечения муниципального образования, автоматизация процессов выполнения заявок и контроль за их исполнением:

-отображения на карте муниципального образования информации по проведению ремонтных работ на инженерных сетях, участках дорожной сети, изменению маршрутов транспортного сообщения и по отключениям предоставления коммунальных услуг;

б) интеграции цифровых платформ вовлечения граждан в решение вопросов городского развития «Активный горожанин» с федеральной государственной информационной системой «Единый портал государственных и муниципальных услуг (функций)» в целях передачи на единый портал сведений о сообщениях, обращениях граждан и юридических лиц, о ходе и результат рассмотрения таких сообщений, обращений;

в) внедрения автоматизированного контроля исполнения заявок потребителей и устранения аварий;

г) внедрения цифровой модели управления коммунальным хозяйством.

Поручение по разработке мероприятий по внедрению в производственную деятельность программных комплексов, позволяющих обеспечить выполнение мероприятий «Внедрение на территории города Магнитогорск системы «Умный город» получено на основании протокола администрации города Магнитогорск №АГ-05/363 от 04.06.2021.

3) Время отклика программы значением не более 2 секунд установлено в соответствии с рекомендациями по предпочтительному времени отклика систем на действия оператора зала управления, приведенными в пункте А.3.5 «Время отклика системы» Приложения А к Национальному стандарту РФ ГОСТ Р ИСО 11064-5-2015 «Эргономическое проектирование центров управления. Часть 5. Дисплеи и элементы управления» (утв. приказом

Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 6 октября 2015 г. № 1470-ст). Указанное значение времени отклика должно выполняться для всех действий оператора в программе и не должно зависеть от действия факторов, перечисленных в жалобе Заявителя.

4) Для приема, обслуживания и консультирования потребителей предприятию требуется не менее 38 расчетных касс с оператором, в которых возможно проконсультироваться по коммунальным услугам предоставляемым МП трест «Теплофикация». Все эти 38 расчетных касс с оператором должны находиться в Центрах очного обслуживания (потребителей), которых должно быть не менее 10. Данные требования указаны в разделе 2 Технического задания.

Раздел 3 Технического задания разъясняет требования к услугам по приему платежей от населения за коммунальные услуги оказываемые МП трест «Теплофикация» и в этих требованиях указано, что мест приема платежей должно быть не менее 180, то есть это место где потребитель оплачивает коммунальные услуги. В 180 мест приема платежей входят терминалы самообслуживания, банкоматы и конечно 38 расчетных касс с оператором.

5) МП трест «Теплофикация» относится к сфере жилищно-коммунального хозяйства (ЖКХ) и оказывает жилищно-коммунальные услуги (ЖКУ) по отоплению и горячему водоснабжению (ТВС) для населения и прочих потребителей, данные сокращения «ЖКХ», «ЖКУ» являются общепринятыми в сфере жилищно-коммунального хозяйства и в следствии этого не вошли в раздел термины и определения технического задания.

6) Требования к функционалу «Претензионно-исковая работа» (ПИР), должны соответствовать нормативно - правовым актам и правоприменительной практики в Российской Федерации, которые обязательны для всех организаций и граждан.

7) Указание в пункте 1.12 технического задания «Исполнитель гарантирует, что архивные, вычислительные и серверные мощности, используемые Заказчиком, находятся в собственности Исполнителя и Исполнитель обладает действующей лицензией на использование программных продуктов» установлено в соответствии с требованием Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных», а именно статьи 7, 18.1, 19 названного Закона.

В случае отсутствия у исполнителя услуг права собственности на серверные мощности у Заказчика появляются риски отсутствия механизмов воздействия на третью сторону:

передача персональных данных третьим лицам;

низкое качество оказания услуг доступа к программе: малое быстродействие: перерыв в оказании услуги доступа к программе;

отказ в предоставлении базы данных, что может повлечь за собой нарушение экономической деятельности Заказчика (отсутствие начислений, не платежи населения).

Таким образом, описание предмета закупки с указанием, оспариваемых Заявителем характеристик, определено потребностью Заказчика.

В силу части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

С учетом пояснений Заказчика и праве Заявителя направить Заказчику запрос о даче разъяснений относительно функциональных иных характеристик предмета закупки, указанных в техническом задании Заказчика, Комиссия считает доводы жалобы в рассматриваемой части необоснованными.

Ссылки и указания Заявителя на признаки нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции в действиях Заказчика Челябинским УФАС России не принимаются.

Челябинское УФАС России не имеет правовых основания для рассмотрения указанных доводов жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Порядок обращения с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства предусмотрен статьей 44 Закона о защите конкуренции.

При наличии оснований полагать, что в действиях Заказчика содержатся признаки нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции Заявитель вправе обратиться в антимонопольный орган с соответствующим заявлением в порядке статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика присутствует нарушение пункта 2 части 6.1 статьи 3, пунктов 1,2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЕРКЦ» обоснованной.

2. Признать МП трест «Теплофикация» нарушившим положения пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Признать МП трест «Теплофикация» нарушившим положения пунктов 1,2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать МП трест «Теплофикация» предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения закупки.

4. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях для решения вопроса о возбуждении дела об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии А.А. Козлова

Члены Комиссии Н.В. Соболев

Ю.Н. Криволапова

Исп.Соболь Н.В.

Тел.8(351) 266-68-84 вн.074-180

2021-10274