

ООО «Тегрус»

125319, Москва, ул. Черняховского, д. 19, соор. 6, ком. 1

АО «Россельхозбанк»

119034, Москва, пер. Гагаринский, д. 3

ООО «ЭТП»

420097, г. Казань, ул. Достоевского, д. 66

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1441/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2016 г. Москва

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

при участии:

от заявителя - ООО «Тегрус»:

от заказчика - АО «Россельхозбанк»:

рассмотрев жалобу ООО «Тегрус» (далее - Заявитель) на действия заказчика — АО «Россельхозбанк» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления) на условиях простой (неисключительной) лицензии для нужд АО «Россельхозбанк» (реестровый № 31603875477) (далее - Аукцион), 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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия Аукционе.

В соответствии с пунктом 1 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 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.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

В Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках).

11.07.2016 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона от 11.07.2016 дата окончания подачи заявок — 01.08.2016, дата проведения аукциона — 05.08.2016.

Согласно выписке из протокола заседания Центральной конкурсной комиссии от 03.08.2016 № 117 по итогам рассмотрения заявок принято решение о признании заявки ООО «Тегрус» не соответствующей требованиям документации в соответствии с пунктом 3.8 положения о закупках, пунктами 2.9.1.1, 2.9.1.2 Аукционной документации: в представленной справке об опыте исполнения договоров за 2015, 2016 годы, сопоставимого с предметом аукциона характера и объема (предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web) отсутствует опыт

исполнения договоров на предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web.

В рамках заседания Комиссии Заказчиком предоставлены письменные пояснения, согласно которым основанием отклонения заявки Заявителя послужило неподтверждение участником опыта исполнения договоров на предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web в составе справки об опыте исполнения договоров.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 3 извещения о проведении Аукциона предмет договора: предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления) (далее – ПО) на условиях простой (неисключительной) лицензии для нужд АО «Россельхозбанк».

Аналогичная информация указана в пункте 1 информационной карте Аукционной документации.

Пунктами 15.1.7, 15.1.8 информационной карты Аукционной документации к участникам процедура установлены следующие требования:

- Должен иметь опыт исполнения договоров за 2015, 2016 годы, сопоставимого с предметом аукциона характера и объема (предоставление права использования ПО) на сумму не менее суммы начальной (максимальной) цены договора;
- Должен иметь право на предоставление права использования ПО Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления) Сублицензиату/(Лицензиату) в объеме и на срок, необходимых и достаточных для заключения договора согласно требованиям, указанным в разделе III «Техническая часть» и в разделе IV «Проект договора» настоящей аукционной документации.

Согласно пунктам 16.1.8, 16.1.9 информационной карте Аукционной документации заявка на участие в Аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

- Отсканированный оригинал справки об опыте исполнения договоров за 2015, 2016 годы, сопоставимого с предметом аукциона характера и объема (предоставление права использования ПО) на общую сумму не менее суммы начальной (максимальной) цены договора (форма 7 раздела V) с приложением копий первой и последней страниц указанных договоров, а также при наличии – актов приема-передачи, отзывов, рекомендаций и других документальных доказательств исполнения договоров.

- Отсканированный договор об отчуждении исключительного права на ПО/лицензионный/сублицензионный договор, подтверждающий право на предоставление права использования ПО (Антивирус + Центр управления) Сублицензиату/(Лицензиату) в объеме и на срок, необходимом и достаточном для заключения договора согласно требованиям, указанным в разделе III «Техническая часть» и в разделе IV «Проект договора» настоящей аукционной документации, либо отсканированные документы, подтверждающие в соответствии с законодательством предоставление вышеуказанного права способами,

предусмотренными разделом IV «Проект договора» аукционной документации.

Вместе с тем, Заказчиком не дано обоснование включения в состав документации требования о подтверждении исключительно опыта на предоставление права использования исключительно программного обеспечения Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления), без возможности подтверждения опыта оказания услуг, аналогичных предмету договора.

Одновременно, Заказчиком не доказана невозможность оказания услуг по предполагаемому договору лицами, не обладающими опытом предоставления права использования исключительно программного обеспечения Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления) в необходимом объеме, но имеющими опыт предоставления права использования иного сопоставимого программного обеспечения и обладающими правом на использование программного обеспечения Dr. Web.

Вместе с тем, установление любых требований как к предмету закупки, так и к её участникам, должно иметь под собой объективную документальную подтвержденную необходимость. Обратное противоречило бы законодательно закреплённому принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Реализация Заказчиком права на самостоятельное установление тех или иных требований к предмету закупки, а также к участникам закупки, не должно нарушать запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Между тем, часть 1 статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В пользу данного подхода свидетельствует то обстоятельство, что 4 из 4 поданных на участие в Аукционе заявок отклонены, в том числе, ввиду не подтверждения наличия опыта исполнения договоров за 2015, 2016 годы, сопоставимого с предметом аукциона характера и объема (предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web Desktop Security Suite) на сумму не менее суммы начальной (максимальной) цены договора.

Кроме того, документация об Аукционе не позволяет однозначно установить опыт, подлежащий подтверждению в рамках требования пункта 15.1.7 информационной карты Аукционной документации, в частности необходимо ли подтвердить наличие опыта на предоставление права использования программного обеспечения именно Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления) или иных договоров на предоставление права использования программного обеспечения, сопоставимых с предметом Аукциона икупаемому ПО.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке

товаров, работ и услуг руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Однако действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствуют.

По результатам документального анализа заявки Заявителя установлено, что ООО «Тегрус» на основании лицензионного договора от 01.06.2016 № ДЛ-0107/15 обществу предоставлено неисключительное имущественное право на использование программного обеспечения семейства Dr. Web, что в свою очередь свидетельствует о возможности Заявителя на законных основаниях оказать услуги по предполагаемому договору.

Принимая во внимание факт необоснованности, и соответственно, неправомерности установления требования о наличии опыта исполнения договоров на предоставление права использования программного обеспечения исключительно Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления), Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

Положения Аукционной документации, утверждены Заказчиком с нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ООО «Тегрус»

125319, Москва, ул. Черняховского,
д. 19, соор. 6, ком. 1

АО «Россельхозбанк»
119034, Москва, пер. Гагаринский, д.
3

ООО «ЭТП»

420097, г. Казань, ул. Достоевского,
д. 66

1.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1441/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2016 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 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 15.08.2016 по делу № 1-00-1441/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Россельхозбанк» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на предоставление права использования программного обеспечения Dr. Web Desktop Security Suite (Антивирус + Центр управления) на условиях простой (неисключительной) лицензии для нужд АО «Россельхозбанк» (реестровый № 31603875477) (далее - Аукцион), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику разместить информацию об отмене протоколов в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) в сети Интернет.

3. Заказчику вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.

4. Заказчику внести изменения в документацию об Аукционе с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 15.08.2016 по делу № 1-00-1441/77-16.

5. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.

6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в ЕИС.

7. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате рассмотрения заявок на участие в Конкурсе, подведения итогов Конкурса.

8. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 19.09.2016**.

9. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 26.09.2016** 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.