

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Крым и городу Севастополю
(Крымское УФАС России)**

Россия, Крым, Симферополь город, улица Александра
Невского, 1

Тел. +7 365 254-46-38

Сайт krym.fas.gov.ru

*Исх. N АСФ-196
от 18 октября 2017 г.*

Организатор закупки:

Заказчик – Федеральное казенное учреждение Управление
Черноморского флота»

Место нахождения: ИНН 9204508543,

Российская Федерация,

299040, г. Севастополь, ул. Воронина д. 2

Конт. Тел. факс 7-978-7426301

E-mail: upr_chf_1@mil.ru

Податель жалобы – участник закупки

ООО «Астрософт»

ИНН 7802863195 ОГРН 1147847208332

Место нахождения: 194044 Российская Федерация, город
Санкт-Петербург, ул. Гельсингфорская, дом 3 корпус 11
литера Д помещение 1-Н

Конт. Тел. (факс) 8(812) 494-90-90,

E-mail: Marianna.Chalganova@astrosoft.ru

контактное лицо: Чалганова Марианна Анатольевна

ЖАЛОБА

На незаконные и необоснованные действия закупочной комиссии по признанию ООО
«Астрософт» не соответствующим требованиям, установленным документацией об
электронном аукционе. ограничившие, таким образом, конкуренцию при определении
победителя аукциона

20.09.2017 года, на сайте <https://www.roseltorg.ru/>, организатором закупки –
Заказчиком: Федеральным казенным учреждением «Управление Черноморского флота»
(место нахождения: 299040, г. Севастополь, ул. Воронина д. 2), опубликовано извещение
№0895100001117000283, о проведении электронного аукциона, идентификационный код
закупки: 171920450854392040100100350040000242, наименование объекта закупки:
«Оказание услуг по разработке, внедрению, модификации учетных систем "1С:
Заработная плата и кадры государственного учреждения, редакция 3.1».

Согласно Протоколу подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №0895100001117000283 от «12» октября 2017 года, комиссия в составе председателя Полищук А.А., членов комиссии Якубовой И.С., Белозуб О.В., Романенко Е.А., Давитой Э.А., Ипатовой В.Н., Хомяковой Е.Н., приняли решение о несоответствии участника закупки под номером «5» ООО «Астрософт» (подателя настоящей жалобы) требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, в связи с непредоставлением документов и информации, предусмотренной подпунктом б) пункта 1.1 документации и пунктом 3 части 5 статьи 66 ФЗ №44-ФЗ. Из-за данного решения ООО «Астрософт», победившее других участников по наилучшему ценовому предложению проведенного аукциона, не стало победителем, что нарушило право ООО «Астрософт» на заключение контракта и получение дохода от исполнения данного контракта.

ООО «Астрософт» полагает решение аукционной комиссии не законным, необоснованным, и полагает что ООО «Астрософт» является победителем аукциона, с которым надлежит заключить контракт, в связи со следующими обстоятельствами.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Ценовая конкуренция реализуется на аукционах; неценовая конкуренция реализуется на конкурсах.

Согласно пункту 1 статьи 59 Закона 44-ФЗ, под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Критерием определения победителя аукциона, в соответствии с подпунктом 2 пункта 2 статьи 59 Закона 44-ФЗ, имеют количественную и денежную оценку.

Единые обязательные требования к участникам закупок, проводимые в соответствии с Законом 44-ФЗ, установлены пунктом 1 статьи 31 данного Закона, а именно: 1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки; 3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства; 4)

неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке; 5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято; 7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации; 7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях; 8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма; 9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. 10) участник закупки не является офшорной компанией. 1.1. Заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

2. Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию: 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта; 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования **и других материальных ресурсов для исполнения контракта**; 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации; 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта. 2.1. Правительство Российской Федерации вправе установить дополнительные требования к участникам закупок аудиторских и сопутствующих аудиту услуг, а также консультационных услуг. При этом, согласно пункту 3 статьи 59 Закона №44-ФЗ, **перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.**

В соответствии с частью 6 статьи 59 Закона 44-ФЗ, Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 7 статьи 59 Закона 44-ФЗ, указанные в настоящей статье требования предъявляются в равной мере ко всем участникам закупок.

Следует обратить внимание, что программный продукт 1С представляет собою хранилище баз данных, которые конструируются любым удобным для будущего пользователя способом, но в пределах функциональных возможностей; «внедрение, модификация, доработка» являются процессами, которые выполняются в рамках «запуска, инсталляции» и последующего наполнения и конструирования внесенной в базу 1С информации пользователя; **установки правообладателя (1С), которые содержат исходные коды программы, запрещено менять кому-либо в принципе, поскольку это изменение нарушит авторское право и продукт утратит свои индивидуальные свойства, имеющие наивысшую ценность и отличающие данный продукт от многих аналогичных баз данных).**

В силу положений Гражданского кодекса РФ, регулирующих распоряжение объектом интеллектуальной собственности, правообладатель вправе определить для лицензиата условия использования базы данных, но в любом случае, условия такого использования содержат в себе общее для всех лицензиатов правило: не изменять авторский продукт таким образом, чтобы он утратил свои основные индивидуализирующие признаки, которые выгодно отличают его от других аналогов и тем самым придают данному продукту особую материальную ценность.

На наш взгляд, толкование аукционной комиссией терминов аукционной документации «модификация» и «доработка» направлены на нарушение авторских прав 1С, то есть неверно и противозаконно толкуются.

Модификация и доработка базы данных, хранящейся в исходном (пустом) программном продукте 1С осуществляется путем заполнения данной «пустой» базы данных необходимыми сведениями заказчика, и настройка программного обеспечения без изменения ее исходных кодов, то есть использование всех возможностей программы 1С, предоставленных данным программным обеспечением, что лицензия ООО «Астрософт» допускает в полном объеме.

На основании изложенного, комиссия незаконно допустила прямое ограничение конкуренции в отношении ООО «Астрософт», которое предложило наилучшую цену и которое представило закупочной комиссии все предусмотренные законом документы о правах использования продукта IC на основании простой неисключительной лицензии в соответствии со всеми возможными методами и способами его использования.

В соответствии с пунктом 3.10 Приказ ФАС России от 19.11.2014 N 727/14(ред. от 17.03.2016) "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд"(Зарегистрировано в Минюсте России 27.02.2015 N 36262), **Территориальный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, расположенных на территории осуществления деятельности соответствующего территориального органа, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Регламентом, в отношении закупок:**

- для обеспечения федеральных нужд территориальными органами государственного органа Российской Федерации (в том числе органом государственной власти), органа управления государственными внебюджетными фондами либо государственным казенным учреждением;

- для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации;

- для обеспечения муниципальных нужд;

- осуществляемых бюджетным учреждением;

- осуществляемых автономными учреждениями, государственными, муниципальными унитарными предприятиями, в отношении которых применяются положения Закона о контрактной системе, регулирующие контроль в сфере закупок.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 105, п. 7 ст. 106, п. 8 ст. 106, а также пп. «б» пункта 2 части 3 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"(с изм. и доп., вступ. в силу),

ООО «Астрософт» просит:

1. **Осуществить внеплановую проверку документации по проведению и оформлению итогов открытого аукциона Заказчика (№ извещения 0895100001117000283 от 12.10.2017., размещенного на сайте <https://www.roseltorg.ru>)**

2. **До рассмотрения настоящей жалобы ООО «Астрософт» по существу, приостановить определение Заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) и заключение с ним контракта.**

3. **Признать не соответствующими закону и необоснованными действия комиссии заказчика в составе председателя Полищук А.А., членов комиссии Якубовой И.С., Белозуб О.В., Романско Е.А., Давитой Э.А., Ипатовой В.Н., Хомяковой Е.Н.,**

приняли решение о несоответствии участника закупки под номером «5» ООО «Астрософт» (подателя настоящей жалобы) требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, в связи с непредоставлением документов и информации, предусмотренной подпунктом б) пункта 1.1 документации и пунктом 3 части 5 статьи 66 ФЗ №44-ФЗ.

4. Выдать членам комиссии заказчика и заказчику - Федеральному казенному учреждению "Управление Черноморского флота" предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.

5. Признать ООО «Астрософт» ИНН 7802863195 ОГРН 1147847208332 Место нахождения: 194044 Российская Федерация, город Санкт-Петербург, ул. Гельсингфорская, дом 3 корпус 11 литера Д помещение 1-Н, победителем электронного аукциона (извещение №0895100001117000283, идентификационный код закупки: 171920450854392040100100350040000242, наименование объекта закупки: «Оказание услуг по разработке, внедрению, модификации учетных систем "1С: Зарботная плата и кадры государственного учреждения, редакция 3.1»).

Приложение:

1. Документы, подтверждающие полномочия заявителя (Устав, изменения к Уставу, лист записи Единого государственного реестра юридических лиц, свидетельство ОГРН, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, выписка ЕГРЮЛ, решение об избрании генеральным директором, приказ об избрании генеральным директором) – заверенные ООО «Астрософт» копии на 33 листах.
2. Оспариваемый Протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №0895100001117000283 от «12» октября 2017 года – на 5 листах.
3. Документы ООО «Астрософт», представленные для участия в аукционе - 107 листах.
4. Аукционная документация (распечатка с сайта размещения информации и документов электронного аукциона) – на 46 листах (сшив, заверен ООО «Астрософт»).
5. Оптический диск с файлами (настоящая жалоба и приложения к ней) – 1 шт.

Генеральный директор

ООО «Астрософт»

М.П.



П.В. Васильев