



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ  
Федеральной антимонопольной службы  
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403  
г. Ростов-на-Дону, 344006  
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59  
e-mail: to61@fas.gov.ru

01.02.18 № 1391/05

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Заявитель:**  
**ООО «Предприятие «МИКРОТЕХ»**  
ул.Ак.Анохина, 2  
корп.3, пом.5  
г.Москва, 119602  
[info@microtehn.net](mailto:info@microtehn.net)

**Заказчик:**  
АО «СКППК»  
ул.Закруткина, 67 «в»/2 «б»  
г.Ростов-на-Дону, 344000  
[info@skppk.ru](mailto:info@skppk.ru)

Организатор торгов:  
АО «ТД РЖД»  
ул.Нижняя Красносельская, 39, стр.1  
г.Москва, 105066  
[tender@tdzd.ru](mailto:tender@tdzd.ru)

**РЕШЕНИЕ**

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена: «29 января 2018 г.»  
В полном объеме решение изготовлено: «1 февраля 2018 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Комиссия**) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках**), в составе:

Председатель комиссии:

Члены комиссии:

Кожемяко Н.А.  
Исмаилов М.И.  
Иваненко И.С.,

рассмотрев в присутствии представителя АО «ТД «РЖД» (Организатора торгов), представителя АО «СКППК» (Заказчика), представителя ООО «Предприятие «Микротех» (Заявителя), представителя АО «Группа компаний «ИСКАНДЕР» (Заинтересованного лица), дело №58/05, возбужденное по жалобе ООО «Предприятие «Микротех», о нарушении АО «ТД «РЖД» (АО «СКППК») Закона о закупках при проведении запроса котировок №31705972528 на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию программно-аппаратного комплекса (ПАК) Автоматизированной системы управления пригородной пассажирской компанией (АСУ ППК) для нужд АО «СКППК»,

010083



## УСТАНОВИЛА:

Жалоба ООО «Предприятие «Микротех» поступила в Ростовское УФАС России 09.01.2018 г. В поданной жалобе и в дополнении к ней Заявитель ссылается на неправомерное установление Заказчиком в документации требования о наличии у участника права на обслуживание ПАК АСУ ППК. Кроме того, по мнению Заявителя, Заказчиком неверно выбран способ проведения закупки.

Организатор торгов и Заказчик представили письменные возражения на жалобу, в которых указали на то, что проведение рассматриваемого запроса котировок осуществлялось в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «СКППК» и закупочной документацией. Требование о наличии у участника права на обслуживание ПАК АСУ ППК обусловлено необходимостью соблюдения норм ст.ст.1229, 1270, 1301 ГК РФ.

На рассмотрении настоящего дела Заявитель поддержал доводы жалобы и дополнения к ней.

Представители Организатора торгов, Заказчика и заинтересованного лица, присутствовавшие на рассмотрении данного дела, поддержали позицию, изложенную в письменных возражениях.

Рассмотрение дела было отложено на 29.01.2018 г. на 14 часов 30 минут.

Комиссия, заслушав представителей сторон, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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 (далее - положение о закупке).

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. Положение о закупке утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

Согласно части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения (п. 3 в ред. Федерального закона от 31.12.2017 N 505-ФЗ);



4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

28.12.2017 года на сайте <http://zakupki.gov.ru> было размещено извещение № 31705972528 о проведении запроса котировок по следующим лотам:

- №1: Оказание услуг по комплексному обслуживанию ПАК АСУ ПИК в составе терминала самообслуживания;

- №2: Оказание услуг по комплексному обслуживанию ПАК АСУ ПИК в составе контрольно-кассовой техники «МК-35Ф»);

- №3: Оказание услуг по комплексному обслуживанию ПАК АСУ ПИК в составе автоматизированного рабочего места кассира;

- №4: Оказание услуг по комплексному обслуживанию ПАК АСУ ПИК в составе оборудования валидации.

Требование к участникам установлены в закупочной документации, которая в установленном законом порядке была размещена на официальном сайте закупок.

Так, к числу требований к участникам относится следующее: «Участник должен иметь право на обслуживание по комплексному обслуживанию программно-аппаратного комплекса Автоматизированной системы управления пригородной пассажирской компанией (далее - ПАК АСУ ППК). В подтверждение наличия права на оказание услуг по обслуживанию ПАК АСУ ППК, участник в составе заявки представляет договор или соглашение, или иной документ, заключенный с производителем оборудования, указанного в техническом задании запроса котировок, подтверждающий право участника оказывать услуги» (п.2.2. котировочной документации).

Комиссия отклоняет довод Заявителя о «неправомерном включении вышеуказанного требования в закупочную документацию» в виду нижеследующего.

Оказание услуг по обслуживанию ПАК АСУ ППК включает в себя:

- Проверку отправки данных в ОФД;
- Резервирование ПО АСУ ППК;
- Очистку временных файлов;
- Проверку отправки данных на сервер АСУ ППК;
- Проверку и корректировка ЛБД АСУ ППК;
- Проверку актуальности версии ПО АСУ ППК;
- Проверку на актуальность прошивки (установка новой версии);
- Проверку корректности сертификатов безопасности АСУ ППК.

Электронные ключи - коды доступа к системе ПАК АСУ ППК для оказания услуг, по обслуживанию АСУ ППК передаются от правообладателя только при наличии соглашения с правообладателем.

В соответствии со ст. 1229 ГК РФ, правообладатель программного оборудования может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности (программы для ЭВМ). Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие



результат интеллектуальной деятельности (программы для ЭВМ) без согласия правообладателя.

Только правообладатель может распоряжаться исключительным правом на программное обеспечение (ст. 1270 ГК РФ). В соответствии со ст. 1286 ГК РФ, предоставление иному лицу права использовать произведение и объем такого права определяется лицензионным соглашением.

В силу ст. 1301 ГК РФ, в случаях нарушения исключительного права на программное обеспечение, правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя выплаты компенсации в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения.

Кроме того, предоставление правообладателем ПАК АСУ ППК дистрибутивов, необходимых для переустановки ПО, а также обновлений ПО, осуществляется только компаниям, с которыми заключен соответствующий лицензионный договор.

Таким образом, в случае заключения договора на техническое обслуживание с организацией, которая не имеет лицензионного соглашения с правообладателем ПАК АСУ ППК, такая организация фактически не сможет оказать полный объем услуг, предусмотренный техническим заданием.

Кроме того, Комиссией принято во внимание, что деятельность, осуществляемая АО «СКППК» (Заказчиком) связана с повышенными социальными обязательствами и должна исключать риски, связанные с перебоем и невозможностью осуществления перевозок.

Требование котировочной документации о наличии у претендента права на обслуживание ПАК АСУ ППК обусловлено тем, что осуществление предусмотренных котировочной документацией работ лицами, не имеющими навыка работы с прикладным программным обеспечением, может привести к повреждению или выходу из строя не только программного обеспечения, но и самого оборудования, что, в свою очередь, может негативно сказаться на работе АО «СКППК» в части перевозки пассажиров.

Таким образом, включение требований о наличии у претендента права на обслуживание ПАК АСУ ППК обусловлено потребностью Заказчика в работе с сертифицированной обслуживающей организацией, которая имеет самостоятельные отношения с правообладателем программного обеспечения АСУ ППК.

Довод Заявителя о том, что «Постановления Правительства РФ от 23.07.2007 г. № 470 и от 30.07.1993 г. № 745, устанавливающие требования к техническому обслуживанию оборудования, утратили силу» не имеет правового значения для рассматриваемого дела, в связи с обоснованием Заказчиком и Организатором торгов необходимости требования о «наличии у претендента права на обслуживание ПАК АСУ ППК».

Сходная позиция по аналогичным обстоятельствам изложена в решении Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 25.04.2012 г. по делу № А56-7663/2012, в Постановлении Тринадцатого Апелляционного суда от 23.08.2012 г. по делу № А56-7663/2012.

Целесообразным представляется отметить, что закупаемая услуга сама по себе является специфической и не предполагает участие в закупке большого количества участников.

В соответствии со ст.1 Закона о закупках, целями проведения закупок является не только расширение возможности физических и юридических лиц участия в торгах, но и создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика.

Включение в закупочную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из числа участников размещения заказа лиц, не отвечающих предъявляемым квалификационным требованиям, само по себе не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупочной процедуре.

Требования, предъявляемые Организатором торгов к заявкам, в равной степени применялись ко всем участникам запроса котировок № 31705972528.



Довод подателя жалобы о том, что «5-дневный срок проведения запроса котировок не позволяет участникам пройти обучение и заключить договор с правообладателем» не состоятелен, поскольку план закупок товаров, работ, услуг АО «СКППК» на 2017 год, содержащий информацию о рассматриваемой закупке, был размещен на официальном сайте закупок 17.12.2016. Позиция по данной закупке, отраженная в плане закупок, четко и недвусмысленно указывала на специфику услуги, оказание которой невозможно без подтверждения соответствующих документов.

Более того, непосредственно Заявитель 19.12.2017 г. (за 10 дней до опубликования извещения о проведении закупки) обратился к правообладателю с предложением заключить договор, а также обучить сотрудников организации для оказания услуг по обслуживанию ПАК АСУ ППК. Данное обстоятельство подтверждает наличие у участника возможности заблаговременно получить документы, необходимые для оказания услуги.

Таким образом, установление Заказчиком требования о наличии у участника права на обслуживание ПАК АСУ ППК не нарушает положения Закона о закупках.

Также, Комиссия отклоняет как необоснованный довод Заявителя о неправомерном выборе Заказчиком способа проведения закупки.

Заказчик вправе самостоятельно определять форму и способ проведения закупки в соответствии с требованиями Положения о закупке.

Возможность проведения закупки способом «Запроса котировок» предусмотрена в п. 77 Положения о закупке Заказчика.

В соответствии с указанным пунктом Положения, закупка товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок осуществляется при соблюдении одного из перечисленных условий:

- для Заказчика важно единственное условие исполнения договора - цена договора и/или цена единицы товара, работы, услуги (единичные расценки на товар, работы, услуги). При этом сжатые сроки для проведения закупки не позволяют провести аукцион или аукцион с ограниченным участием (п.п. 1 п. 77 Положения о закупке);

- аукцион, в том числе с ограниченным участием, признан несостоявшимся, проведение повторного аукциона, в том числе с ограниченным участием, невозможно в связи со срочностью закупки и заказчиком не принято решение о заключении договора с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (п.п.2 ст.77 Положения о закупке);

- для заказчика важно единственное условие исполнения договора – цена договора и/или цена единицы товара, работы, услуги (единичные расценки на товары, работы, услуги). При этом осуществляемая закупка товаров, работ, услуг является предметом договора, который был расторгнут (п.п.3 ст.77 Положения о закупке).

Из буквального толкования п.п. 1 п. 77 Положения о закупке следует, что цена договора – это единственный критерий определения победителя. Квалификационные требования, которыми определяется доступ к участию в запросе котировок, не относятся к критериям оценки. Количество критериев доступа к участию в запросе котировок указанный подпункт положения о закупке не содержит.

В соответствии с п. 6.9.3. котировочной документации, единственным критерием оценки котировочных заявок является цена. Иные критерии оценки котировочных заявок не применяются.

Таким образом, проведение данного запроса котировок было осуществлено в соответствии с Положением о закупке.

Нарушений в действиях АО «ТД «РЖД» норм Закона о закупках не установлено.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Предприятие «Микротех» необоснованной.

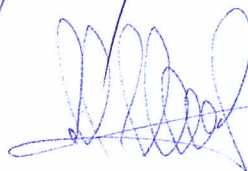
Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии



Н.А. Кожемяко

Члены комиссии



М.И. Исмаилов



И.С. Иваненко