

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-115/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Контактные системы» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

19.02.2018

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «Контактные системы», направленную письмом Нижегородского УФАС России от 09.02.2018 № МТ-02/636, на действия (бездействие) заказчика ПАО «РОСТЕЛЕКОМ» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление прав использования программного обеспечения (лицензий), выполнение работ (извещение № 31806073643), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Контактные системы», (далее — Заявитель) направленную письмом Нижегородского УФАС России от 09.02.2018 № МТ-02/636, на действия (бездействие) заказчика ПАО «РОСТЕЛЕКОМ» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление прав использования программного обеспечения (лицензий), выполнение работ (извещение № 31806073643) (далее — Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее — положение о закупке).

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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Ростелеком» от 15.02.2016 (Протокол от 15.02.2016 г. № 19) (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, установленных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

30.01.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 08.02.2018 в 12:00;

дата рассмотрения заявок — 21.02.2018 в 16:00;

дата подведения итогов — 21.02.2018 в 16:00;

Начальная максимальная цена договора — 19 500 000 рублей.

Согласно информации, размещенной в ЕИС закупка признана несостоявшейся.

Из Жалобы следует, что Заказчиком неправомерно установлены требования в Техническом задании Документации, ограничивающие конкуренцию.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно установлены требования в Техническом задании Документации, ограничивающие конкуренцию.

По мнению Заявителя техническим характеристикам, установленным Заказчиком в Документации соответствует только российский производитель программного обеспечения ООО «ИСС-Софт».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.3.2 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет товаров российского происхождения.

В соответствии с Извещением количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг, определены в [разделе IV «Техническое задание»](#) Документации.

Согласно разделу 4 Технического задания Документации, Заказчиком установлены, в том числе следующие характеристики закупаемого программного обеспечения:

– поддержка работы с панорамными камерами. Возможность преобразования изображения панорамных камер (180°/360°) с поддержкой цифрового PTZ как для живого, так и архивного видео;

- запрет на удаление операторами информации из долговременного архива;
- интеллектуальный поиск видеозаписи в архиве: по признаку места и времени события, номеру видеокамеры; по факту срабатывания детектора движения (в определенной зоне, в выбранный временной интервал); в пределах заданной области в поле зрения видеокамеры (по заранее наложенной на видеокадр маске); по проставленным при просмотре видеоархива или в режиме мониторинга с одновременной записью на диск «закладкам» - специальным меткам для обозначения фрагментов видеозаписи;
- поддержку макрокоманд и языка скриптов, выполняющих последовательности управляющих действий, задающих логику работы отдельных подсистем или единиц оборудования, в зависимости от входных сигналов, команд оператора или времени суток;
- поддержка двухмерных и трехмерных карт объектов;
- возможность подключения к Active Directory для автоматической авторизации в системе;
- наличие мобильного клиента;
- возможность защищенного подключения мобильного приложения к видеосистеме посредством криптографически защищенного протокола;
- наличие версии программной платформы, поддерживающей Linux-based операционные системы.

Также приложением № 1 к Техническому заданию Документации установлено требование в части лицензии ядра видеосервера версия 9.x

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что техническое задание Документации составлено с учетом потребности Заказчика. При этом указанные в Техническом задании Документации технические характеристики установлены на основании соглашения от 07.04.2017 № 65-17 между Заказчиком и Правительством Нижегородской области.

Кроме того, Заказчик также пояснил, что во исполнение требований Закона о закупках Заказчиком в Документации предусмотрено применение положений постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее - Постановление № 925), которое устанавливает порядок предоставления приоритета товарам российского происхождения, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств свидетельствующих об обратном.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

2.1 Пунктом 30.20 Положения о закупке предусмотрено, что в случае если это установлено Документацией, после подведения итогов закупки и до заключения договора (договоров) общество вправе провести процедуру постквалификации лица, с которым подлежит заключение договора (договоров) по результатам закупки.

Согласно пункту 36 информационной карты Документации возможно проведение постквалификации, по решению Закупочной комиссии. Порядок проведения постквалификации установлен Положением о закупке.

Таким образом, из указанного пункта следует, что Заказчик на этапе постквалификации вправе запросить у победителя закупки иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией, так как в соответствии с положением Документации победителем признается участник в составе заявки которого представлен перечень документов установленный пунктом 27 информационной карты Документации, а также цена которого является наименьшей.

2.2 В соответствии с пунктом 10.24 Положения о закупке общество вправе запросить разъяснение заявки на любом этапе проведения Закупки. Также Общество вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Обществу исправленных документов.

Согласно пункту 31 Информационной карты Документации Заказчик вправе запросить оригиналы или нотариально заверенные копии документов, указанных в пунктах 27, 28 раздела II «Информационная карта» Документации. В случае если претендент/участник/победитель в установленный в запросе срок не предоставил Заказчику оригиналы либо нотариально заверенные копии запрошенных документов, такие документы считаются непредставленными. Срок предоставления документов устанавливается Заказчиком одинаковым для всех Претендентов/Участников/Победителей, которым был направлен запрос.

Пунктом 37 информационной карты Документации установлено, что Заказчик в соответствии с условиями настоящей Документации вправе запросить у Претендента/Участника разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки. Заказчик вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Заказчику исправленных документов.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, исправлять арифметические ошибки может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, запроса об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, что ставит запрос дополнительной информации, исправление выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, в отношении конкретного участника в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

2.3 Согласно подпункту 6 пункта 28 Информационной карты Документации победитель закупки, участник которому присвоен второй номер по результатам закупки должны представить документ, заполненный по Форме 5 раскрывающий информацию в отношении всей цепочки собственников Претендента, включая бенефициаров (в том числе конечных), в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает 30 миллионов рублей.

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

2.4 Пунктом 2.1.4 Проект договора предусмотрено, что подрядчик вправе привлечь третьих лиц к исполнению своих обязательств по настоящему Договору с предварительного письменного согласия Заказчика.

Вместе с тем, согласование с Заказчиком перечня лиц, предлагаемых к оказанию услуг по договору, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком.

Учитывая изложенное, установление указанных положений, требований Документации, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2

части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контактные системы» (ИНН 7724372334, ОГРН 1167746646297), направленную письмом Нижегородского УФАС России от 09.02.2018 № МТ-02/636, на действия (бездействие) заказчика ПАО «РОСТЕЛЕКОМ» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление прав использования программного обеспечения (лицензий), выполнение работ (извещение № 31806073643) необоснованной.

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ПАО «Ростелеком» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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