



FROMTECH
передовые IT решения

Исх. № 1306/1
от 13.06.2023

В Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве

 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Заявитель

Общество с ограниченной ответственностью «Фромтек»

ЖАЛОБА
на положения закупочной документации

Сведения об организаторе (заказчике)	Наименование организатора (заказчик): Публичное акционерное общество Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (ПАО Банк «ФК Открытие»).
Сведения о закупке	Сайт, на котором размещена информация о закупке: https://com.roseltorg.ru Номер процедуры: 32312427278 Наименование процедуры: услуги по использованию автоматизированного интеллектуального (голосового) агента. Дата публикации: 26.05.2023 Дата и время окончания срока подачи заявок: 13.06.2023 г. до 15:00. Правовой акт, в соответствии с которым проводится процедура закупки: Положение о закупках товаров, работ, услуг Банка ВТБ (ПАО), которое утверждено Наблюдательным советом Банка ВТБ (ПАО) Протокол № 12 от 13.09.2022.

Информация о закупке и разъяснениях документации

1. На сайте Единой электронной торговой площадке <https://com.roseltorg.ru> размещена документация процедуры закупки № 32312427278 открытого отбора предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обработке вызовов и технической настройке функционала Автоматизированного Голосового Агента.
2. В п.9 Информационной карты Заказчиком установлены обязательные требования к Участникам процедуры закупки и перечень документов, подтверждающих соответствие требованиям. Одним из них является соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), являющихся предметом договора, заключаемого по результатам процедуры закупки: Наличие записи о вхождении участника в государственный реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности (согласно ФЗ от 03.07.2016г. №230-ФЗ).
3. Для подтверждения соответствия данному требованию Участник процедуры должен предоставить справку с указанием регистрационного номера и даты внесения сведений в реестр, заверенная печатью и подписью уполномоченного лица организации. На дату проведения закупки участник должен входить в указанный реестр.
4. Считая данное требование избыточным, ООО «Фромтек» 02.06.2023 направило запрос на разъяснение положений закупочной документации с просьбой исключения данного требования из документации. После получения данного запроса Заказчиком было принято решение продлить период подачи заявок до 05.06.2023 до 15:00, а после до 13.06.2023 до 15:00.
5. По итогам рассмотрения запроса на разъяснения Заказчиком был сделан вывод о том, что требование о наличии записи о вхождении участника в государственный реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности (согласно ФЗ от 03.07.2016г. №230-ФЗ), не может быть исключено из условий процедуры закупки.
6. Ознакомившись с положениями закупочной документации, а также разъяснениями положений документации, ООО «Фромтек», как потенциальный участник закупки, считает, что документация содержит условия, противоречащие Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Доводы жалобы

Заказчиком установлено избыточное требование к участникам закупки

7. Согласно части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.
8. В соответствии с п.4.1.2. Положения о закупках товаров, работ, услуг Банка ВТБ (ПАО) Участник процедуры закупки должен обладать документами, подтверждающими соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку продукции, являющейся предметом договора, заключаемого по результатам процедуры закупки.
9. Согласно п.6 Информационной карты предметом договора является оказание услуг по обработке вызовов и технической настройке функционала Автоматизированного Голосового Агента (ОКПД2: 82.91.12.000 Услуги агентств по сбору платежей. ОКВЭД2: 82.91 Деятельность агентств по сбору платежей и бюро кредитной информации).
10. В соответствии с условиями разд. 1 проекта договора Автоматизированный Голосовой Агент (АГА)/Электронный оператор – программа для ЭВМ, автоматизированное средство для автоматизированной Обработки Вызовов в соответствии с Алгоритмом Обработки Вызовов, базирующееся на Системе интерактивного голосового ответа.
11. Согласно п.2.1. проекта договора Исполнитель обязуется по Заказам Заказчика оказывать услуги по Обработке Вызовов в соответствии с положениями Договора, Описанием услуг (Приложение №1 к Договору) и с Заказом на услуги (по формам Приложения № 2 к Договору) (далее совместно - «Услуги»), а Заказчик обязуется принять оказанные Услуги и оплатить их в порядке и сроки, установленные Договором.
12. До оказания услуг по Обработке Вызовов необходимым является осуществление Исполнителем настройки автоматизированного взаимодействия между Сторонами, что включает в себя оказание следующих услуг:
 - реализация первоначального Скрипта,

- настройку оборудования Исполнителя и конфигурирование систем Исполнителя в целях оказания услуг по Договору,
 - настройку первоначального Скрипта по результатам тестового обзвона,
13. Оказание Исполнителем услуг по настройке автоматизированного взаимодействия между Исполнителем и Заказчиком не влекут за собой никаких прав Заказчика на созданные по итогу оказания таких услуг результаты, т.к. новый объект интеллектуальной собственности не создается, оказание услуг носит технический характер (пункт 2.3 проекта договора). В рамках настоящего Договора Исполнитель имеет право оказывать Заказчику дополнительные услуги по технической настройке функционала АГА (Техническая настройка) в объеме и порядке, указанном в Приложении №1 к настоящему Договору (пункт 2.7 проекта договора).
14. В разъяснениях положений документации также приведена цитата пункта 1.7 приложения № 1 к проекту договора. Вместе с тем, она приведена не в полном объеме, в связи с чем считаем необходимым процитировать её полностью «Стороны настоящим подтверждают, что осуществление Исходящих Вызовов с использованием АГА, если Обработка Вызовов осуществляется с целью информирования Клиентов Заказчика о наличии у него просроченной задолженности, осуществляется Исполнителем исключительно на основании данных, представленных Заказчиком в соответствии с условиями настоящего Договора. Контроль исполнения, ответственность за неисполнение и обязанность по соблюдению требований ФЗ № 230-ФЗ в полном объеме возлагается на Заказчика. Обязанность по соблюдению количественных ограничений и контроль за соблюдением количественных ограничений возлагается на Заказчика (сотрудников Заказчика). Оказание Исполнителем услуг по Обработке Вызовов носит исключительно технический характер, осуществляется Исполнителем согласно данным, изложенным в соответствующем Заказе».
15. Федеральный закон от 03.07.2016 № 230-ФЗ «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» в целях защиты прав и законных интересов физических лиц устанавливает правовые основы деятельности по возврату просроченной задолженности физических лиц (совершения действий, направленных на возврат просроченной задолженности физических лиц), возникшей из денежных обязательств.
16. В силу ч. 1 ст. 5 Закона № 230-ФЗ взаимодействие с должником, направленное на возврат просроченной задолженности, способами, предусмотренными п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 4 Закона № 230-ФЗ, вправе осуществлять только:
- 1) кредитор, в том числе новый кредитор, при переходе к нему прав требования;
 - 2) лицо, действующее от имени и (или) в интересах кредитора, только в том случае, если оно является кредитной организацией или лицом, осуществляющим деятельность по возврату

просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности, включенным в государственный реестр.

17. Юридическое лицо приобретает права и обязанности лица, осуществляющего деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности, включенного в государственный реестр, со дня внесения сведений о нем в государственный реестр и утрачивает такие права и обязанности со дня исключения сведений о юридическом лице из государственного реестра, если иное не предусмотрено настоящей главой.
18. В связи с этим, Заказчиком делается вывод о том, что требование о наличии записи о вхождении участника в государственный реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности (согласно ФЗ от 03.07.2016г. №230-ФЗ), не может быть исключено из условий процедуры закупки не может быть исключено из условий процедуры закупки.
19. Условия проекта договора (предмет договора, описание услуг, условия оказания услуг) позволяет сделать следующие выводы:
 - 1) Исполнитель оказывает услуги по обработке вызовов. Под обработкой вызовов понимается совокупность действий, производимых Электронным оператором, выражающееся в направлении Клиентам Заказчика голосовых (интеллектуальных) сообщений (раздел 1 проекта договора). Оператор - работник Контактного Центра Исполнителя, непосредственно осуществляющий контроль за Обработкой Вызовов.
 - 2) Для оказания услуг необходима настройка автоматизированного взаимодействия между Сторонами и оказание данных услуг носит технический характер (пункт 2.3 проекта договора).
 - 3) В рамках договора возможно оказание дополнительных услуг по технической настройке функционала АГА (пункт 2.7 проекта договора). Техническая настройка функционала АГА включает в себя (п.2 приложения № 1 к проекту договора):
 - Интеграцию Скриптов;
 - Добавление новых голосовых моделей;
 - Создание/изменение формата отчётности;
 - Добавление новых результатов АГА;
 - Модернизация/оптимизация Скрипта;
 - Изменение логики работы АГА;
 - Изменение способа/формата обмена данными;
 - Другие услуги по технической настройке АГА.
 - 4) Исполнитель обеспечивает работу автоматизированного интеллектуального (голосового) агента (АГА) на существующей по состоянию на дату заключения Договора инфраструктуре Заказчика (пункт 5.24 проекта договора).
20. Условия проекта договора (предмет договора, описание услуг, условия оказания услуг) позволяют сделать вывод о том, что Исполнитель оказывает услуги, которые носят технический

характер – подключается к уже имеющейся инфраструктуре Заказчика, осуществляет обработку вызовов, а при необходимости оказывает дополнительные услуги по технической настройке функционала АГА. Вопреки доводам Заказчика, Исполнитель не осуществляет взаимодействие с должником, направленное на возврат просроченной задолженности. В связи с этим указанные услуги возможно отнести к услугам в области информационных технологий.

21. Законодательство, определяющее правовое положение организаций, осуществляющих деятельность в области информационных технологий (ИТ-компаний), не содержит обязательных требований о вхождении в реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности.
22. Заказчик не вправе устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, которые не предусмотрены законодательством Российской Федерации (Обзор практики рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (подготовлен Управлением контроля размещения государственного заказа ФАС России, апрель 2021)).
23. Исходя из этого также можно сделать вывод, что Заказчиком неверно определен выбран код Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2: 82.91.12.000 Услуги агентств по сбору платежей. ОКВЭД2: 82.91 Деятельность агентств по сбору платежей и бюро кредитной информации).
24. Таким образом указанные обстоятельства повлекли включение в документацию избыточного требования о вхождении участника в государственный реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности. Данное требование не предусмотрено законодательством Российской Федерации, регулирующим деятельность ИТ-компаний, является избыточным и ограничивает круг лиц на участие в закупке, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Указание конкретного перечня банков, по договорам с которыми оценивается опыт участника, в отсутствие объективного обоснования такого узкого перечня, нарушает требования ст. 1, 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ

25. Также в п. 9 Информационной карты установлены квалификационные требования к участникам процедуры закупки, согласно которым у участника должен быть опыт оказания услуг по обработке вызовов и технической настройке функционала Автоматизированного Голосового Агента за последние 2 года до даты подачи заявки на участие в закупке, на общую сумму не менее чем 3 млн. руб., включая НДС.
26. В соответствии с п. 11 Информационной карты значимость и критерии оценки и сопоставления Заявок на участие в закупке приведены в методике оценки. Заказчик оценивает и сопоставляет

Заявки всех допущенных до оценочной стадии Участников закупки и содержащиеся в заявках предложения по степени выгодности по указанным ниже критериям:

Цена (единая скидка к единичным расценкам) – 60%;

Квалификация участника – 40%.

27. По критерию «Квалификация участника» оценивается опыт работы участника по предоставлению услуги Автоматизированного интеллектуального (голосового) агента (АГА) «Робот коллектор» в 2022-2023 гг. с кредитными организациями, входящими в ТОП-10 по объему просроченной задолженности в кредитном портфеле физических лиц, а именно: общий денежный объем исполненных обязательств по услугам Автоматизированного интеллектуального (голосового) агента (АГА) «Робот коллектор» в 2022-2023 гг. с кредитными организациями, входящими в ТОП-10. Рейтинг Банков ТОП-10 по объёму просроченной задолженности в кредитном портфеле физических лиц определяется на основании публикуемой сводной отчётности ЦБ РФ. В качестве агрегатора информации для определения актуального списка Банков на дату проведения закупки используется информационный ресурс Banki.ru: https://www.banki.ru/banks/ratings/?PROPERTY_ID=40.
28. Вместе с тем, из содержания документации не следует используют ли Банки из ТОП-10 Автоматизированного интеллектуального (голосового) агента (АГА) «Робот коллектор», проводились ли закупки на соответствующие услуги. Кроме того, есть вероятность, что указанные банки используют собственные разработки без привлечения сторонних специалистов либо используют другое программное обеспечение. Также, данный критерий оценки не объективен, поскольку действующим законодательством не установлена обязанность банков использовать Автоматизированного интеллектуального (голосового) агента (АГА) «Робот коллектор». Кроме того, из документации не следует, почему для оценки принимаются договоры именно с Банками из ТОП-10, а не с другими банками.
29. Само по себе уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.
30. По мнению заявителя включение в документацию требований к конкретному перечню банков, наличие договоров с которыми могут выступать критерием оценки, в отсутствие объективного обоснования такого узкого перечня, нарушает требования ст. 1, 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ в части обеспечения добросовестной конкуренции, равноправия, справедливости, недопустимости дискриминации, предотвращения коррупции и других злоупотреблений. Подобная позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 26 октября 2020 г. № Ф05-15962/20 по делу № А40-254396/2019.

31. На основании изложенного и руководствуясь положениями ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ

- 1) Приостановить проведение закупки № 32312427278;
- 2) Признать жалобу ООО «Фромтек» обоснованной;
- 3) Выдать организатору торгов ПАО Банк «ФК Открытие» предписание о внесении изменений в документацию о торгах.

Приложения

- 1) Протокол № 19/12/22-п от 19.12.2022 об избрании генерального директора ООО «Фромтек»;
- 2) Приказ № 75 от 20.12.2022 о переводе на должность генерального директора ООО «Фромтек»;
- 3) Выдержка из Обзора практики рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (подготовлен Управлением контроля размещения государственного заказа ФАС России, апрель 2021).