ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре

ул. Мира, 27, г. Ханты-Мансийск, 628002
тел. (3467) 38-80-81
e-mail: to86@fas.gov.ru

23.10.2018 № 03/ВК- 5732

Оператор электронной площадки:
ОАО "ЕЭТП"
117312, г.Москва, пр-т 60-летия Октября, д. 9
тел.: (495) 5424020, 2761626
e-mail: info@roseltorg.ru

Заявитель:
ООО «Репутация»
420133, г. Казань, ул. Гаврилова, д. 10А, оф. 6
тел.: (843) 240-04-75
e-mail: tender@reputation.ru

Заказчик:
Муниципальное казённое учреждение «Управление информационных технологий и связи города Сургута»
628408, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, г. Сургут , проезд Советов, 4
тел.: (3462) 52-28-17
e-mail: klochkova_mb@admsurgut.ru

Уполномоченный орган:
АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДА СУРГУТА
628400, Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г. Сургут, ул. Энгельса, 8
тел.: (3462) 52-22-88
e-mail: secret@admsurgut.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 18.10.2018 г. Ханты-Мансийск
Изготовлено в полном объеме 23.10.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Управления) по контролю в сфере закупок (размещения заказов) товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя комиссии:
- Миронов А.Г. – Врио руководителя Управления;

Членов комиссии:
- Капаклы А.Д. - Старший государственный инспектор отдела Управления;
- Воросцова Е.Е. – Эксперт отдела Управления,

от Заявителя – не явились, уведомлены надлежащим образом;
от Заказчика – Безлепкина А.В. по доверенности от 16.10.2018, Арсланов Н.Н. по доверенности от 16.10.2018;
от Уполномоченного органа – Семенова А.С. по доверенности №321 от 04.10.2018,

рассмотрев жалобу ООО «Репутация» (ИНН 1657190060, ОГРН 1151690002980) от 11.10.2018 №1487-ж на действия Заказчика - Муниципальное казённое учреждение «Управление информационных технологий и связи города Сургута» Уполномоченного органа - АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДА СУРГУТА при проведении электронного аукциона предметом которого является продление неисключительных прав использования

программного продукта для ЭВМ «Контур-Фокус» (извещение № 0187300006518002251) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе)

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика и Уполномоченного органа при проведении электронного аукциона. Заявитель в своей жалобе указал следующее.

В составе аукционной документации по данной закупке Заказчиком прикреплен файл «Раздел II (2).docx», содержащий техническое задание на продление неисключительных прав использования программного продукта для ЭВМ «Контур-Фокус».

В рамках технического задания Заказчиком приведена спецификация на закупаемую услугу:

№ п/п	Наименование структурного подразделения	Лицензия на право использования программы для ЭВМ «Контур-Фокус» по тарифному плану «Максимум» на 1 год для **основного** пользователя	Лицензия на право использования программы для ЭВМ «Контур-Фокус» по тарифному плану «Максимум» на 1 год для дополнительного пользователя
1.	Отдел социально-экономического прогнозирования	1	0
2.	Управление кадров и муниципальной службы Администрации города Сургута	0	1
ВСЕГО:		1	1

Технические характеристики, описание объекта закупки, требования к информационной и функциональной части отсутствуют.

Согласно ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе: не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара».

Наименование закупки № 0187300006518002251 содержит указание на товарный знак программного обеспечения «Контур-Фокус». Данный товарный знак является зарегистрированным (регистрационный номер 581756, правообладатель: Закрытое акционерное общество "Производственная фирма "СКБ КОНТУР", 620017, г. Екатеринбург, пр. Космонавтов, 56). Таким образом, в указании в наименовании закупки данного товарного знака усматривается требование к конкретному производителю товара (разработчику программного обеспечения).

Согласно п.1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе: «В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на

которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование».

Таким образом, присутствие в наименовании закупки указания на товарный знак возможно в случае сопровождения его словами «или эквивалент», либо при несовместимости иного программного обеспечения с оборудованием, операционной системой или иным программным обеспечением, используемым Заказчиком.

Заказчиком при описании объекта закупки не приведены функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки. В описание объекта закупки включено указание товарного знака без уточнения «или эквивалент».

Вместе с тем, на рынке сервисов проверки контрагентов существует множество аналогичных продуктов, которые агрегируют информацию из открытых источников и выдают ее в форме анализа благонадежности компании. Подобные сервисы, как и Контур-Фокус, не требуют специальных усилий и затрат на внедрение, т.к. не устанавливаются на компьютер пользователя, а работают на платформе SAAS, т.е. являются веб-сервисами, подключение к которым возможно с любого компьютера, подключенного к сети Интернет. Подобные программы совместимы с любой операционной системой, а также со всеми офисными и иными программами, и их работа не зависит от каких-либо особенностей установленного у Заказчика иного программного обеспечения, т.е. отсутствует проблема «несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком».

Заявитель, также поясняет, следующие моменты:

1. Перенос пользовательских настроек в подобных сервисах, благодаря функции выгрузки и загрузки пользовательских списков, производится без усилий и временных затрат со стороны Заказчика.
2. Различие между системами заключается исключительно в названии и интерфейсе, и, следовательно, не требует длительного и трудоемкого обучения сотрудников по работе с новой системой. Кроме того, существующие на рынке сервисы проверки контрагентов имеют разработанные инструкции по эксплуатации, видеообучение и иные инструменты. Необходимые требования по информационному сопровождению Заказчик также может прописать в техническом задании.
3. Дополнительные затраты на внедрение или переход с одного сервиса на другой не требуются. Отсутствие возможности поставить эквивалентный товар ограничивает конкуренцию среди разработчиков аналогичных сервисов, и напротив, наличие такой возможности позволило бы Заказчику произвести закупку с максимальной экономией бюджетных средств.

В связи с вышеизложенным, требование поставки конкретного товарного знака и отсутствие слов «или эквивалент» в наименовании данной закупки считаем незаконным и ведущим к ограничению конкуренции.

Заказчик указывает наименование данной закупки как «Продление неисключительных прав использования программного продукта для ЭВМ «Контур-Фокус». Вместе с тем, на официальном сайте отсутствует информация о проводимых ранее Заказчиком закупках программного обеспечения «Контур-Фокус» или закупках аналогичного программного обеспечения. В связи со всем вышеизложенным, усматриваем в действиях Заказчика намеренное ограничение конкуренции и считаем, что

при описании предмета закупки требований Заказчиком допущено нарушение ст. 33 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного Заявитель просит приостановить процедуру размещения государственного заказа по аукциону в электронной форме № 0187300006518002251 до рассмотрения настоящей жалобы по существу, провести внеплановую проверку в соответствии, признать жалобу обоснованной и выдать организаторам торгов предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов.

В ходе рассмотрения доводов Заявителя Комиссией Управления установлено следующее.

В соответствии с требованиями части 1 и 2 статьи 24 Закона о контрактной системе Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учетом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений (далее также - электронные процедуры), а также в случаях, установленных решением Правительства Российской Федерации, предусмотренным частью 3 статьи 84.1 настоящего Федерального закона, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион (далее также - закрытые электронные процедуры).

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе 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.

Извещение и аукционная документация о проведении электронного аукциона, предметом которого является продление неисключительных прав использования программного продукта для ЭВМ «Контур-Фокус» (извещение № 0187300006518002251) размещены на официальном сайте единой информационной системы 08.10.2018.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил о том, что Заказчиком осуществляется закупка на пролонгацию действующего договора — не исключительной лицензии, указание фирменного наименования эксплуатируемой у Заказчика информационной системы программного продукта при размещении закупок на продление не исключительных прав ее использования поскольку в настоящее время у Заказчика используется программный продукт ЭВМ «Контур-Фокус», который приобретен ранее по лицензионному договору от 14.11.2017 № 10716679/17 и не имеется другого способа, обеспечивающего более точного и четкого описания характеристик объекта закупки - наименование программного продукта однозначно определяет какие именно исключительные права подлежат продлению.

Понятие «продление лицензии» указывает на то, что Заказчиком осуществляется закупка на пролонгацию действующего договора - неисключительной лицензии, что соответствует статье 1236 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Указание фирменного наименования в описании объекта закупки необходимо для обеспечения взаимодействия с программными продуктами, используемыми Заказчиком. Сопровождение указания на товарный знак словами «или эквивалент» при этом не требуется.

Характеристиками объекта закупки в данном случае являются срок (период) продления прав и состав (наименование и количество) имеющихся у Заказчика лицензий, при этом описать состав без указания наименования программного продукта не предоставляется возможным. Описание вышеперечисленных характеристик приведено в техническом задании.

Характеристики самого программного продукта в данном случае в техническом задании не описываются, поскольку, во-первых, размещены в свободном доступе в сети Интернет, во-вторых, не влияют на качество описания объекта закупки: объект закупки — продление прав, а не поставка нового программного обеспечения по заданным требованиям к его функциям. Поскольку объект закупки не предусматривает расширение ранее полученных неисключительных прав или поставку дополнительных модулей программного обеспечения, описание характеристик или требований к функциям не требуется.

Указание Заказчиком данного объекта закупки обусловлено обеспечением бесперебойной работы Заказчика и соблюдение режима информационной безопасности, а также потребностями Заказчика и необходимостью обеспечения совместимости приобретаемого программного продукта с программным продуктом, имеющимся у Заказчика, что является правом последнего.

В силу статьи 13 Закона о контрактной системе, заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для:

1) достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации (в том числе федеральными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования Российской Федерации), государственными программами субъектов Российской Федерации (в том числе региональными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования субъектов Российской Федерации), муниципальными программами;

2) исполнения международных обязательств Российской Федерации, реализации межгосударственных целевых программ, участником которых является Российская Федерация, за исключением исполняемых в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи государственных программ;

3) выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов, за исключением выполняемых в соответствии с пунктами 1 и 2 настоящей статьи функций и полномочий.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, Заказчик самостоятельно определяет объект закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны

происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

На основании части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 Закона о контрактной системе).

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок определения поставщика, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате определения поставщика лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям результативности, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. Включение в аукционную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Установление указанного объекта закупки обусловлено потребностями Заказчика и является правом последнего.

Таким образом, довод Заявителя о наличии в действиях Заказчика нарушений статьи 33 Закона о контрактной системе не находит своего подтверждения.

Требования вышеуказанных норм Закона о контрактной системе исполнено, нарушений в действиях Заказчика, Уполномоченного органа не установлено.

Жалоба ООО «Репутация» рассмотрена Комиссией Управления в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и Административного регламента ФАС России от 19 ноября 2014 №727/14 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.

В рамках рассмотрения данной жалобы Комиссия Управления не вправе давать оценку действиям Заказчика в части наличия либо отсутствия нарушений Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", так как дела о нарушении антимонопольного законодательства рассматриваются по процедуре, предусмотренной Законом о защите конкуренции и Административным регламентом ФАС России от 25.05.2012 №339 по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, изучив представленные документы представителей сторон, руководствуясь положениями статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления

решила:

1. Признать жалобу ООО «Репутация» (ИНН 1657190060, ОГРН 1151690002980) от 11.10.2018 №1487-ж на действия Заказчика - Муниципальное казённое учреждение «Управление информационных технологий и связи города Сургута» Уполномоченного органа - АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДА СУРГУТА при проведении электронного аукциона предметом которого является продление неисключительных прав использования программного продукта для ЭВМ «Контур-Фокус» (извещение № 0187300006518002251) необоснованной.

2. Направить данное решение сторонам и опубликовать на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Председатель Комиссии Миронов А.Г.

Члены Комиссии: Капаклы А.Д.

Воросцова Е.Е.

Примечание: В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.