



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Смоленской области

ул. Октябрьской Революции, 14а, г. Смоленск, 214000
тел.(4812) 38-62-22, факс (4812) 38-62-22
e-mail: to67@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

Государственный заказчик:

Министерство цифрового развития Смоленской
области

пл. Ленина, д.1,
г. Смоленск, 214000
KSV@admin-smolensk.ru

Уполномоченный орган:

Главное управление Смоленской области по
регулированию контрактной системы

пл. Ленина, 1, каб. 243,
г. Смоленск, 214008
goszakaz@admin-smolensk.ru

Заявитель:

ООО Центр Информационных технологий
«Аверс»

пр-д Лубянский, д. 27/1, стр. 1,
г. Москва, 101000
office@iicavers.ru
lozitsky@iicavers.ru

Электронная площадка:

ООО «РТС-тендер»
ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 067/06/33-427/2024 о нарушении
законодательства Российской Федерации о контрактной системе

12 июля 2024 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в
следующем составе:

Заместитель

председателя Комиссии:

– Н.А. Мишенькина

– заместитель руководителя
Смоленского УФАС России;

Члены Комиссии:

– В.В. Шлыкова

– начальник отдела контроля закупок
и антимонопольного контроля
органов власти Смоленского УФАС
России;

– О.В. Ильюшенкова

– специалист-эксперт отдела контроля
закупок и антимонопольного контроля
органов власти Смоленского УФАС
России;

при участии в рассмотрении жалобы представителей:

- заказчика (личное присутствие): Тюрина А.С. (доверенность №1 от 11.07.2024),
Корналевской С.В. (доверенность №2 от 11.07.2024);

- заявителя (дистанционный режим): Вифлеемского А.Б. (доверенность №67-07-Л-3 от



2024-3121

08.07.2024);

в отсутствие представителя уполномоченного органа, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), приказом ФАС России от 11.02.2014 № 75/14, приказом Смоленского УФАС России от 29.03.2023 №19/23, в дистанционном режиме жалобу ООО Центр Информационных технологий «Аверс» (далее также Заявитель) и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 05.07.2024 поступила жалоба Заявителя, согласно которой положения Извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме не соответствуют требованиям Закона, а именно:

1) Заказчиком не применены положения типовых условий контракта, утвержденных приказом Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ от 17.12.2020 №715 «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по созданию и (или) развитию (модернизации) государственных (муниципальных) и (или) иных информационных систем», поскольку в проекте контракта не предусмотрена передача Заказчику прав на результаты выполненных работ; предмет закупки «модернизация региональной государственной информационной системы «Образование»; работы, выполняемые в рамках рассматриваемого контракта, не относятся к модернизации;

2) Заказчиком не указана в Извещении информация о том, кто является правообладателем программного обеспечения имеющихся у него модулей;

3) установлено незаконное требование о предоставлении исполнителем документов, подтверждающих право на использование программой для ЭВМ;

4) Извещение не содержит инструкцию по заполнению заявки на участие в закупке;

5) отсутствует структурированное описание объекта закупки в Извещении.

Государственным заказчиком по данному открытому конкурсу в электронной форме является Министерство цифрового развития Смоленской области (далее – Заказчик), уполномоченным органом – Главное управление Смоленской области по регулированию контрактной системы (далее – уполномоченный орган).

Заказчик представил письменные возражения по существу жалобы, с доводами жалобы Заявителя не согласился.

На момент рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон, Комиссия установила следующее.

26.06.2024 уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено Извещение №0163200000324004142 о проведении открытого конкурса в электронной форме: «Выполнение работ по модернизации региональной государственной информационной системы «Образование»».

Начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦК) – 4 100 000,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика,

исполнителя) от 16.07.2024 №ИЭОК1 на участие в закупке заявку подал единственный участник закупки, который признан соответствующим требованиям Извещения и получил право подписать контракт.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 42 Закона при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее наименование объекта закупки, информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 Закона, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования.

В соответствии с частью 5 статьи 23 Закона формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Согласно части 6 статьи 23 Закона порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила формирования каталога) и Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила использования каталога), утверждены постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 №145.

Согласно пункту 2 Правил формирования каталога под каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - каталог) понимается систематизированный перечень товаров, работ, услуг, закупаемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сформированный на основе Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 и включающий в себя информацию в соответствии с Правилами.

В соответствии с пунктом 12 Правил формирования каталога код позиции каталога формируется на каждую позицию каталога и представляет собой уникальный цифровой код на основе кода Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

В соответствии с пунктом 7 Правил использования каталога в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями статьи 33 Закона. При проведении предусмотренных Законом электронных процедур, закрытых электронных процедур **характеристики объекта закупки, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона, указываются с использованием единой информационной системы при формировании извещения об осуществлении закупки, приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частью 1 статьи 42, пунктом 1 части 1 статьи 75 Закона соответственно.**

Согласно пункту 1 части 2 статьи 42 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик в случаях, предусмотренных Законом, при описании 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;

- использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Закона описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

Объектом закупки является выполнение работ по модернизации региональной государственной информационной системы «Образование» (код ОКПД2 62.01.11.000).

При этом, в нарушении части 6 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 5 части 1 статьи 42 Закона, пункта 7 Правил использования в структурированной форме Извещения отсутствуют требования (характеристики), предъявляемые Заказчиком к закупаемым работам/услугам (описание объекта закупки).

Указание Заказчиком, уполномоченным органом в структурированной форме Извещения о том, что «Значение характеристик» «В соответствии с описанием объекта закупки» является ненадлежащим исполнением требований вышеуказанных норм.

В этой связи пятый довод Заявителя признан обоснованным.

Несмотря на допущенное нарушение оснований для выдачи предписания не имеется,

поскольку, данное нарушение не повлияло на возможность представления участниками закупки технических характеристик предлагаемого к поставке товара (включая Заявителя), так как описание объекта закупки представлено в прикрепленном файле «Описание объекта закупки».

Согласно пояснениям Заказчика, в рамках контракта будет осуществляться работа по интеграции в имеющиеся у Заказчика модули (2 шт.) функционала «Единое портфолио ученика» и «Региональный календарь событий», что по своей сути и является модернизацией региональной государственной информационной системой «Образование».

В связи с тем, что Заявителем не представлено доказательств того, что выполняемые работы не являются по своей сути работами по модернизации региональной государственной информационной системой «Образование», первый довод Заявителя в указанной части признан необоснованным.

Согласно части 2 статьи 42 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом, должно содержать проект контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 Закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с частью 11 статьи 34 Закона Правительство Российской Федерации вправе установить типовые условия контрактов, подлежащие применению заказчиками при осуществлении закупок.

Типовые условия контрактов на выполнение работ по созданию и (или) развитию (модернизации) государственных (муниципальных) и (или) иных информационных систем утверждены приказом Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 17.12.2020 №715 (далее – Типовые условия контракта).

В соответствии с пунктом 3.1 Типовых условий контракта без увеличения цены контракта передать заказчику исключительное право на разработанные в ходе выполнения работ по контракту результаты в полном объеме, включая исходные коды программ для ЭВМ, библиотеки зависимостей, базы данных, а также проектную, техническую, рабочую, сопроводительную и методическую документацию к системе или ее частям.

В соответствии с пунктом 3.1 Типовых условий контракта без увеличения цены контракта передать заказчику права на использование охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, права на которые принадлежат подрядчику (исполнителю) и которые использовались при выполнении работ по контракту, в объеме, необходимом для использования заказчиком результатов работ по контракту по их целевому назначению и в соответствии с условиями настоящего контракта на весь срок действия использованных исключительных прав или на иной срок, установленный заказчиком. Подрядчик (исполнитель) передает заказчику указанные права посредством заключения лицензионного договора.

Проект контракта содержится в Извещении.

В соответствии с пунктом 6.4.8 проекта контракта подрядчик обязан без увеличения цены контракта передать Заказчику исключительное право на разработанные в ходе выполнения работ по контракту результаты в полном объеме, включая исходные коды программ для ЭВМ, библиотеки зависимостей, базы данных, а также проектную, техническую, рабочую, сопроводительную и методическую документацию к системе или ее частям.

Согласно пункту 6.4.9 проекта контракта подрядчик обязан без увеличения цены контракта

передать заказчику права на использование охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, права на которые принадлежат подрядчику (исполнителю) и которые использовались при выполнении работ по контракту, в объеме, необходимом для использования заказчиком результатов работ по контракту по их целевому назначению и в соответствии с условиями настоящего контракта на весь срок действия использованных исключительных прав или на иной срок, установленный заказчиком. подрядчик (исполнитель) передает заказчику указанные права посредством заключения лицензионного договора.

Таким образом, первый довод Заявителя в рассматриваемой части не находит своего подтверждения.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 42 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом, должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с Законом и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Комиссией установлено, что на сайте единой информационной системы в сфере закупок Заказчиком размещено Извещение с приложениями (файлами):

- «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта»;
- «Проект муниципального контракта»;
- «Описание объекта закупки»;
- «Требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке»;
- «Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке».

При этом, вопреки утверждениям Заявителя, файл «Требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке» содержит в себе инструкцию по ее заполнению.

Таким образом, четвертый довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Из раздела 2.2 «Требования к патентной чистоте» Технического задания следует, что исполнитель в течение 5 рабочих дней с даты подписания договора должен предоставить Заказчику копии документов (лицензионный договор, свидетельство о регистрации программы для ЭВМ, иные документы), подтверждающих наличие у исполнителя права на использование (в том числе переработку (модификацию)) программы для ЭВМ «Автоматизированная информационная система «Электронный журнал ЭлЖур»» (*свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ №2014616889 от 08.07.2014*) и Модуль «Печать аттестатов» (*свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ №2014616888 от 08.07.2014*)), с использованием которой создана региональная государственная информационная система «Образование».

В соответствии с указанными свидетельствами о государственной регистрации программы для ЭВМ правообладателем имеющих у Заказчика модулей является ООО «Веб-Мост» (ИНН 7733544815).

Аналогичная информация о правообладателе была указана Заказчиком в разъяснении положений извещения об осуществлении закупки от 01.07.2024 №РИ1.

На основании изложенного, второй довод Заявителя не находит своего подтверждения.

При этом Комиссия отмечает, в связи с тем, что Заказчик обладает неисключительными правами по использованию имеющихся у него модулей (исключительными правами на которые обладает ООО «Веб-Мост») с целью соблюдения прав правообладателя, исполнитель услуг/работ по рассматриваемому контракту, для выполнения работ должен получить разрешение у данного правообладателя.

В этой связи, установленное Заказчиком в пункте 2.2 «Требования к патентной чистоте» Технического задания о предоставлении документов, например, лицензионного договора/свидетельства о регистрации программы для ЭВМ/ иные документы, подтверждающих

наличие у исполнителя права на использование (в том числе переработку (модификацию)) программы для ЭВМ «Автоматизированная информационная система «Электронный журнал ЭлЖур»», не противоречит действующему законодательству.

Доводы Заявителя о нарушении Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией не могут быть рассмотрены в рамках рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном главой 6 Закона.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Центр Информационных технологий «Аверс» на положения Извещения государственного заказчика – Министерства цифрового развития Смоленской области, уполномоченного органа – Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы при проведении открытого конкурса в электронной форме: «Выполнение работ по модернизации региональной государственной информационной системы «Образование»» (извещение №0163200000324004142) частично обоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика – Министерства цифрового развития Смоленской области, уполномоченного органа – Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы нарушения части 6 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 5 части 1 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», пункта 7 Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

4. Передать уполномоченному должностному лицу материалы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Заместитель

председателя Комиссии

Н.А. Мишенькина

Члены Комиссии

В.В. Шлыкова

О.В. Ильюшенкова