

Руководителям органов исполнительной власти
(местного самоуправления) субъектов Российской Федерации

Дорогие друзья!

Внимание! Выявлен очередной картельный сговор при проведении государственных закупок!

12 августа 2021 года УФАС Республики Марий Эл (далее - УФАС) принял решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01-11-446/2021 (скан копия решения прилагается).

УФАС решила: «... признать в действиях ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» (далее - ГБУ РМЭ «ЦИТОКО»), ПАО «Ростелеком» факт нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и реализации соглашения, предметом которого являются работы по модернизации действующей в Республике Марий Эл АИС «Е-Услуги. Образование» (закупка № 0308200020820000008) и передача лицензии на использование продукта «Функционал для реализации распоряжения Правительства РФ № 1845р от 16.07.2020» (закупка № 0308200020821000002) ...».

Иными словами, в действиях ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» и ПАО «Ростелеком» при проведении конкурентных процедур (аукционы №№ 0308200020820000008, 0308200020821000002) УФАС установило и признало наличие картельного сговора!

Картельные сговоры наносят огромный вред экономике страны в целом и каждому из потребителей в частности.

«Картель» - тайная договоренность, конкурирующих в пределах одного товарного рынка предпринимателей, направленная на получение сверхприбыли и ущемляющая интересы потребителей. Картельный сговор - одно из самых серьезных нарушений антимонопольного законодательства.

Еще в 1845 году в первом Уголовном Кодексе России (Уложение о наказаниях уголовных и исправительных) было предусмотрено наказание за картельный сговор, тогда называвшийся стачкой.

«За стачку торговцев или промышленников для возвышения цены не только предметов продовольствия, но и других необходимой потребности товаров, или для непомерного понижения сей цены, в намерении стеснить действия привозящих или доставляющих сии товары, а через то препятствовать и дальнейшему в большем количестве привозу оных, зачинщики таких противозаконных соглашений подвергаются:

- заключению в тюрьме на время от шести месяцев до одного года,*
- а прочие, только участвовавшие в них, приговариваются, смотря по степени сего участия:*
- или к аресту на время от трех недель до трех месяцев;*
- или к денежному взысканию от пятидесяти до двухсот рублей».*

Рассмотрение Дела проводилось при участии УФСБ России по Республике Марий Эл с учетом предоставленных им материалов о выявленных нарушениях в действиях ПАО «Ростелеком», ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» при проведении электронных аукционов.

В ходе рассмотрения Дела УФАС установил:

1). Конкурентные процедуры на право выполнения работ и поставки программного обеспечения проведены ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» (аукционы №№ 0308200020820000008, 0308200020821000002). **Единственным участником и победителем** рассматриваемых конкурентных процедур является ПАО «Ростелеком».

2). Начальная максимальная стоимость в рамках вышеуказанных аукционов определена заказчиком на основании предложений трех хозяйствующих субъектов: ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы», ПАО «Ростелеком». Однако, запрос коммерческих предложений в адрес ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы» со стороны ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» не направлялся. ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы» не направляли в адрес ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» все предложения на выполнение работ по вышеуказанным аукционам. **Коммерческие предложения ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы» были подготовлены и направлены в адрес ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» от имени указанных организаций сотрудниками ПАО «Ростелеком».**

3). **Техническая часть конкурсной документации разработана участником аукционов ПАО «Ростелеком».**

4). **Заказчиком в конкурсной документации предусмотрены ограниченные сроки выполнения работ (по аукциону № 0308200020820000008 поставщик обязан передать лицензию на модернизированную систему в течение 3 (трех) рабочих дней с даты подписания договора, по аукциону № 0308200020821000002 - передать заказчику программное обеспечение не позднее 10 (десяти) рабочих дней с момента подписания договора),** что делает невозможным поставку программного обеспечения иными лицами, с учетом необходимых сроков разработки программного обеспечения, либо с учетом необходимости приобретения программного обеспечения у поставщика (разработчика) программного обеспечения. В нашем случае – это АО «ИрТех» (учредитель офшорная компания).

5). Выполнение заключенных по результатам проведения конкурентных процедур (аукционы №№ 0308200020820000008, 0308200020821000002) государственных контрактов было бы невозможным при условии отсутствия осведомленности заказчика - ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» и исполнителя – ПАО «Ростелеком» о действиях друг друга, подготовке и передаче программного обеспечения до признания победителя и заключения контракта.

6). **Фактически** программное обеспечение и работы по установке программного обеспечения, которые предусмотрены по результатам проведения

аукциона № 0308200020820000008, были проведены до проведения вышеуказанного аукциона.

7). **Фактически** ПАО «Ростелеком» не является разработчиком программного обеспечения, а также самостоятельно не выполняло работы по установке (модернизации) программного обеспечения.

8). **Фактически** заключенные договоры свидетельствуют о том, что ПАО «Ростелеком» не выполняло работы в рамках заключенных контрактов, следовательно, цена заключенных договоров завышена на 3 140 050 рублей (закупка № 0308200020820000008), на 1 000 000 рублей (закупка № 0308200020821000002), а ПАО «Ростелеком» необоснованно получило указанную сумму из бюджета.

9). Начальная максимальная цена контракта завышена заказчиком - ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» в рамках аукционов №№ 0308200020820000008, 0308200020821000002, с учетом полученных материалов о фактической поставке программного обеспечения АО «ИрТех» и формирования начальной максимальной цены контракта заказчиком в отсутствие коммерческих предложений иных участников рынка.

Что грозит участникам картеля? За картельный сговор грозят административные штрафы, а в некоторых случаях — уголовная ответственность. Разброс санкций — от 40 тысяч рублей по административным делам до 7 лет лишения свободы по уголовным: зависит от статуса участников сговора, цели, ущерба, суммы незаконной прибыли, угроз и т. п.

В Уголовном Кодексе Российской Федерации Согласно существует статья № 178 «Ограничение конкуренции» согласно которой:

Ограничение конкуренции путем заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение дохода в крупном размере, - наказываются штрафом в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо принудительными работами на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до одного года или без такового, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью до одного года либо без такового.

Рекомендации:

1). **Проверьте закупки**, которые в вашем регионе проводят органы исполнительной власти и подведомственные им учреждения, на предмет наличия признаков картельного сговора. Наказание за картельный сговор неизбежно если УФАС и ФСБ России действуют совместно.

2). При обнаружении фактов картельного сговора **воспользуйтесь «льготой»**, предусмотренной статьей № 178 УК РФ, - *лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно первым из числа соучастников преступления добровольно сообщило об этом преступлении, активно способствовало его раскрытию и (или) расследованию, возместило причиненный этим преступлением ущерб или иным образом загладило причиненный вред и если в его действиях не содержится иного состава преступления.*

Совместными усилиями – картелям надежный заслон!

На заметку руководителем органов исполнительной власти отдельных субъектов Российской Федерации. Закупки – аналогичные закупкам, рассмотренным УФАС по республике Марий Эл, возможно имеющие признаки картельного сговора:

- 1). Астраханская область, закупка № 31603737150, сумма 2 310 000 рублей;
- 2). Ульяновская область, закупка № 31603378953, сумма 9 540 000 рублей;
- 3). Калужская область, закупка № 0380200000115005504, сумма 9 000 000 рублей;
- 4). Республика Хакасия, закупка № 0380200000115005504, сумма 4 700 000 рублей;
- 5). Мурманская область, закупка № 0149200002316000053, сумма 2 680 500 рублей;
- 6). Ростовская область, закупка № 31503180027, сумма 30 000 000 рублей;
- 7). Новгородская область, закупка № 0150200000615000821, сумма 8 256 600 рублей;
- 8). Томская область, закупка № 0865200000314000108, сумма 4 800 000 рублей;
- 9). Республика Адыгея, закупка № 0176200005515001782, сумма 3 381 000 рублей;
- 10). Владимирская область, закупка № 0128200000115009889, сумма 2 990 000 рублей.

Список можно продолжить.

Будет лучше, если контрактные управляющие самостоятельно без помощи УФАС и ФСБ России проанализируют свои закупки и исключат возможность наличия при их проведении картельного сговора.

Помним о прошлом, живем настоящим и думаем о будущем!

С уважением,
О.Г. Шубин, oshubin2020@gmail.com

16 августа 2021 г.



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Марий Эл**

ул. Волжская, 164, г. Йошкар-Ола, 424000
тел. (8362) 42-08-55, факс (8362) 56-60-56
e-mail: to12@fas.gov.ru

12.08.2021 № 03-24/207

На № _____ от _____

Ответчики:

ПАО «Ростелеком»

191002, г. Санкт-Петербург,
ул. Достоевского, д. 15

ПАО «Ростелеком» филиал в Республике

Марий Эл

424000, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Советская, д. 138

prme_info@volga.rt.ru

Rostelecom@RT.RU

ГБУ Республики Марий Эл

«ЦИТОКО»

424000, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, наб. Амстердам, д.3
attestatprme@yandex.ru

Заявитель:

Шубину О.Г.

oshubin2020@gmail.com

Заинтересованные лица:

АО «ИРТЕХ»

443069, Россия, Самарская область, г. Самара, ул. Дзержинского, 22

auction@ir-tech.ru

УФСБ по РМЭ

ул.Кремлевская, д.3, г.Йошкар-ола,
424000

mariiel@fsb.ru

РЕШЕНИЕ

**о нарушении антимонопольного законодательства
по делу № 012/01/11-446/2021**

12 августа 2021 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 05 августа 2021 года

В полном объеме решение изготовлено 12 августа 2021 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Еропкина О.В. - заместитель руководителя – начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, председатель Комиссии,

Журавлева Н.В. - главный специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

Торошина О.А. – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело № 012/01/11-446/2021, возбужденное в отношении ПАО «Ростелеком», ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества

образования» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и реализации соглашения, предметом которого являются работы по модернизации действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги.Образование» и передача лицензий на использование продукта «Функционал для реализации распоряжения Правительства РФ №1845р от 16.07.2020»,

в присутствии представителя ПАО «Ростелеком» Толпыгина Д.О., действующего на основании доверенности, участвующего в рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи через программу через программу «TrueConf Server», законного представителя ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» директора Майковой О.М., а также представителей ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» Зориной Н.В., Сухих М.А., действующих на основании доверенностей, участвующих в рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи через программу через программу «TrueConf Server», в отсутствие иных лиц, участвующих в рассмотрении дела,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в отношении ПАО «Ростелеком», ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и реализации соглашения, предметом которого являются работы по модернизации действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги.Образование» и передача лицензий на использование продукта «Функционал для реализации распоряжения Правительства РФ №1845р от 16.07.2020».

ПАО «Ростелеком» на рассмотрении дела указало, что не признает в своих действиях признаки нарушения антимонопольного законодательства. Так, общество указало, что факт участия в конкурентных процедурах и последующее выполнение работ по заключенным контрактам не является соглашением, не допустимым в соответствии с антимонопольным законодательством. Работы по заключенным контрактам (поставка лицензий) осуществлены в срок, установленный государственными контрактами.

Также ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» на рассмотрении дела указало, что не признает в своих действиях признаки нарушения антимонопольного законодательства. Так, учреждение указало, что функциональные характеристики действующей в Республике Марий Эл автоматизированной системы описаны в технических заданиях с учетом требований к информационным системам, установленных Правительством Российской Федерации. Заказчиком при формировании НМЦК были использованы сведения, размещенные в сети Интернет о хозяйствующих субъектах возможных поставщиках рассматриваемого программного обеспечения. Действия ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» не могут быть признаны антиконкурентными, поскольку не привели ни к одному из последствий, предусмотренных пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, сформулированные требования к объекту закупки соответствовали требованиям к информационным системам, обеспечивающим зачисление в образовательные организации, начальная максимальная цена контрактов определена

методом сопоставимых рыночных цен на основании трех коммерческих предложений, закупки проведены открыто и прозрачно, конкурентным способом.

Комиссией в соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 15.07.2021 вынесено заключение об обстоятельствах дела.

ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» в возражениях на заключение об обстоятельствах дела указало, что указание на разработчика программных продуктов фактически было сделано в указании наименования закупки «Е-услуги.Образование», поскольку в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных под номером 1639 имеется информация о разработчике данного программного обеспечения, данные о правообладателе, а также ссылка на адрес официального сайта с описанием функциональных характеристик программного обеспечения. Учреждение указало, что по смыслу заключенного контракта, пунктом 1 части 5 технического задания аукциона №0308200020820000008 должна была быть предусмотрена лицензия (лицензионный договор) от правообладателя программного кода на право его изменения. ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» указало, что не имеет возможности подтвердить получение коммерческих предложений, поскольку переписка осуществлялась с личных электронных почтовых ящиков при исполнении служебных обязанностей. Вывод, сделанный в заключении об обстоятельствах дела о подготовке технического задания сотрудниками ПАО «Ростелеком», основан только на пояснениях П., не подтвержден фактическими данными. Также установленные в закупке № 0308200020821000002 сроки поставки программного обеспечения являются достаточными с учетом наличия в открытом доступе сведений о правообладателе программного обеспечения. В то же время поскольку Законом о контрактной системе предусмотрена возможность обращения о даче разъяснений аукционной документации, потенциальные поставщики (разработчики программного обеспечения) могли обратиться к заказчику за соответствующими разъяснениями, в том числе об уже установленном программном обеспечении. Также фактические обстоятельства не свидетельствуют о поставке программного обеспечения и выполнении работ по его установке до проведения конкурентной процедуры №0308200020820000008, поскольку конкурентная процедура проведена прозрачно, работы выполнены после заключения контракта, о чем свидетельствуют представленные в материалы дела документы и доказательства. Кроме того, по мнению учреждения, необходима дополнительная оценка возможности участия иных хозяйствующих субъектов в конкурентных процедурах с учетом заявленных ЗАО «ИрТех» рисков, а также с учетом имеющихся прецедентов о расторжении контракта в связи с отсутствием разрешения правообладателя на доработку/ модернизацию, внесение изменений в программное обеспечение, а также отсутствие прав у заказчика на исходные коды.

ПАО «Ростелеком» в возражениях на заключение об обстоятельствах дела указало, что в 2020 году предметом заключенного контракта являлась модернизация действующего в Республике Марий Эл программного обеспечения, а не приобретение и установка нового программного обеспечения. При этом выводы комиссии Марийского УФАС России построены на пояснениях П. о выполнении работ до заключения контракта, которые в ходе рассмотрения дела не проверялись. Договоры, в том числе между ПАО «Ростелеком» и АО «ИрТех» заключены уже после проведения торгов. Общество также указало, что является коммерческой организацией, действует в

целях извлечения прибыли. Таким образом, получение прибыли в результате исполнения контрактов не свидетельствует о заключении ограничивающего конкуренцию соглашения. При этом вопрос о возможности влияния ПАО «Ростелеком» на установление начальной максимальной цены контракта не исследовался. Так, заказчиком в плане-графике определены объекты закупки с ценой до поступления коммерческих предложений для формирования начальной максимальной цены контракта.

Шубин О.Г. в пояснениях на заключение об обстоятельствах дела поддержал доводы, изложенные ранее в письменных пояснениях и указал, что участники антиконкурентного соглашения действовали в целях завышения суммы, получаемой из бюджета и ограничения участников конкурентных процедур.

При рассмотрении дела на заседании комиссии 05.08.2021 ПАО «Ростелеком» указало, что на рассматриваемом рынке крупными игроками рынка являются Аверс, Дневник.ру и Иртех. По мнению общества, у ПАО «Ростелеком» имелось достаточно времени для обращения к производителю АО «Иртех» для поставки программного обеспечения. При этом иные лица также имели возможность обратиться к АО «Иртех» для поставки программного обеспечения. ПАО «Ростелеком» также указало, что на рынке программно-аппаратного обеспечения возможна поставка программных модулей (дополнений) и иными лицами, не являющимися разработчиками программного обеспечения, обеспечивая интеграцию модулей путем передачи протоколов (открытость протоколов предусмотрена в системе программного обеспечения в сфере образования). Применительно к закупке 2021 года ПАО «Ростелеком» пояснило, что фактически любое лицо, которое имеет модуль и умеет реализовывать функционал, предусмотренный распоряжением №1845-р, имеет возможность поставить данное программное обеспечение и обеспечить его работоспособность. Фактически распоряжения правительства, которые определяют функционал модулей информационных систем, являются готовыми техническими заданиями.

ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» при рассмотренные дела на заседании комиссии 05.08.2021 указало, что программные системы подвергаются модернизации либо установлению новых модулей. Поставка программного обеспечения в 2021 году требовалась для того, чтобы обеспечить соответствие существующей системы требованиям законодательства, в частности, в связи с изменением государственного стандарта системы дошкольного образования

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, исследовав представленные в материалы дела доказательства (документы), оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

В Марийское УФАС России поступили обращения от 25.03.2021 №71-III, от 12.02.2021 №27-III, направленные в порядке переадресации из Министерства образования и науки Республики Марий Эл, от 17.02.2021 №32-III, направленное в порядке переадресации из Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл, о возможном картельном сговоре на рынке информационных систем, позволяющих использовать системы электронных журналов, электронных дневников.

Кроме того, в Марийское УФАС России поступили материалы УФСБ России по Республике Марий Эл о выявленных нарушениях в действиях ПАО «Ростелеком», ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» при проведении электронных аукционов от 09.07.2021 вх.№90ДСП.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В силу части 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Правовыми основаниями использования электронного журнала, электронного дневника являются Федеральный закон от 29.12.2012 №273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации», приказы Министерства образования и науки Российской Федерации от 06.10.2009 №373 «Об утверждении и введении в действие федерального государственного образовательного стандарта начального общего образования», от 17.12.2010 №1897 «Об утверждении федерального государственного образовательного стандарта основного общего образования», от 17.05.2012 №413 «Об утверждении федерального государственного образовательного стандарта среднего (полного) общего образования».

На территории Республики Марий Эл автоматизированные системы в целях реализации распоряжения Правительства РФ от 16.07.2020 №1845-р «Об утверждении Методических рекомендаций по порядку формирования и ведения региональных информационных систем» (далее - Распоряжение № 1845-р) внедрены. Оплата приобретения неисключительных прав, выполнения работ произведена за счет средств республиканского бюджета.

Результатом выполненных работ является разработка модуля учета хода и результатов учебной деятельности образовательных организаций, реализующих образовательные программы начального общего, основного общего и среднего общего образования.

ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» действует на основании Устава (утвержден приказом Министерства образования и науки Республики Марий Эл от 02.12.2015 №1913). Предметом деятельности Учреждения является система образования Республики Марий Эл. Целями деятельности Учреждения в соответствии с Уставом определены: осуществление комплексной поддержки развития и использования единой информационной среды образования Республики Марий Эл путем

организации на базе современных компьютерных технологий системы электронного взаимодействия, новых технологий сбора, хранения и предоставления информации, обеспечивающих динамическую оценку состояния системы образования и информационную поддержку принятия решений, направленных на ее улучшение, поддержка и развитие системы качества образования, повышение эффективности реализации проектов и программ в сфере образования на территории Республики Марий Эл.

Конкурентные процедуры на право выполнения работ и поставки программного обеспечения проведены ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» (аукционы № 0308200020820000008, № 0308200020821000002). Единственным участником и победителем рассматриваемых конкурентных процедур являлось ПАО «Ростелеком».

Комиссией установлено, что действия заказчика ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» и участника рассматриваемых конкурентных процедур ПАО «Ростелеком» направлены на ограничение участников конкурентных процедур и завышение цены контрактов, на что указывают следующие обстоятельства.

1. Начальная максимальная стоимость в рамках аукционов № 0308200020820000008, № 0308200020821000002, определена заказчиком на основании предложений трех хозяйствующих субъектов: ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы», ПАО «Ростелеком».

Однако Марийским УФАС России установлено, что запрос коммерческих предложений ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» в адрес ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы» не направлялся, соответственно, коммерческие предложения ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы» не предоставлялись, о чем свидетельствуют письменные и устные пояснения заказчика ГБУ РМЭ «ЦИТОКО», письменные пояснения ООО «РТ-Регионы», ООО «Лаборатория информационных систем». При этом из ответов ООО «Лаборатория информационных систем» (вх.№5340 от 15.06.2021), ООО «РТ-Регионы» (вх.№5358 от 08.06.2021) следует, что данные общества не осуществляли поставку рассматриваемого программного обеспечения, и не вели переписку с поставщиками лицензионного программного обеспечения, коммерческие предложения в адрес ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» не направляли.

Из данных, полученных в ходе обследования помещений, зданий, сооружений филиала в Республике Марий Эл ПАО «Ростелеком» (поступивших от УФАС по Республике Марий Эл от 09.07.2021 вх.№90ДСП), Комиссия приходит к выводу о том, что коммерческие предложения ООО «Лаборатория информационных систем», ООО «РТ-Регионы» были направлены в адрес заказчика ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» от имени указанных организаций сотрудниками ПАО «Ростелеком».

При этом также установлено, что ПАО «Ростелеком» имеет договорные отношения с ООО «РТ-Регионы» (договор №0605/25/1456/19 от 05.12.2019 на оказание услуг по сопровождению регионального сегмента ЕИС), ООО «ЛИС» (договоры №3047300 от 29.12.2018, от 04.02.2019, №3080938 от 2019 года, №0609/25/1558/19, от 08.06.2020, и иные на поставку оборудования и разработку документации, передачу неисключительных прав).

2. Комиссией установлено, что техническая часть конкурсной документации разработана участником аукционов ПАО «Ростелеком».

Так, из пояснений П. (исполнявшей обязанности контрактного управляющего ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования») от 14.07.2021 вх.№6612, данных, полученных УФАС России по Республике Марий Эл (вх.№90-ДСП от 09.07.2021), следует, что П., сотрудниками ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» технические задания для проведения аукционов № 0308200020820000008, № 0308200020821000002 не разрабатывались. П. допускает, что технические задания были разработаны сотрудниками ПАО «Ростелеком».

3. Кроме того, из анализа представленных документов и материалов Комиссией Марийского УФАС России установлено, что заказчиком в конкурсной документации предусмотрены ограниченные сроки выполнения работ (поставки программного обеспечения в течение 3-10 дней после заключения контракта), что делает невозможным поставку программного обеспечения иными лицами, с учетом необходимых сроков для разработки программного обеспечения, либо в случае необходимости приобретения программного обеспечения у поставщика (разработчика) программного обеспечения.

Так, в соответствии с технической частью аукциона № 0308200020820000008, предусмотрено предоставление прав (поставка лицензий) на модернизированную систему, включающую подсистему «Обучение в ООО» в течение 3 (трех) рабочих дней с даты подписания договора.

Также в соответствии с технической частью и условиями аукциона № 0308200020821000002 поставщик обязуется передать заказчику ПО, а также документацию на ПО не позднее 10 (десяти) рабочих дней с момента подписания договора.

Кроме того, в технической части аукциона № 0308200020820000008 не указаны сведения о производителе (разработчике) программного обеспечения, которое ранее было установлено и модернизацию которого необходимо осуществить в соответствии с техническим заданием.

Так, получение сведений о разработчике и правообладателе программного обеспечения возможно только путем обращения к Единому реестру российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

На неточные сведения в технических заданиях рассматриваемых аукционов указывают и потенциальные поставщики программного обеспечения, опрошенные Марийским УФАС России в ходе рассмотрения дела.

Так, ООО «Питерские разработчики» в письменных пояснениях от 08.07.2021 указало, что технической частью аукциона № 0308200020820000008 предусмотрена поставка лицензии с готовым модулем подсистемы «обучение в ООО», а не доработка информационной системы «Е-услуги. Образование» согласно техническому заданию. При этом информация о правообладателе в карте задания отсутствует, а также отсутствует информация об обязательности поставки, доработки программного обеспечения правообладателем. Также общество указало на отсутствие указаний в технической документации аукциона № 0308200020821000002 на исходные коды и проектную документацию, сжатые сроки выполнения технического задания.

Также, ООО «Солит Клаудз» в письменных пояснениях от 12.07.2021 указало, что разработка требуемого модуля возможна «с нуля», и выполнение государственных

контрактов с учетом сроков, установленных заказчиком, являлось бы затруднительным.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что выполнение заключенных по результатам проведения конкурентных процедур государственных контрактов было бы невозможным при условии отсутствия осведомленности заказчика ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» и исполнителя ПАО «Ростелеком» о действиях друг друга, подготовке и передаче программного обеспечения до признания победителя и заключения контракта.

Отсутствие указания в конкурсной документации сведений о том, какое установленное у заказчика программное обеспечение подлежит модернизации (кто является разработчиком установленного программного обеспечения), указание в конкурсной документации на сжатые сроки поставки программного обеспечения ведет к тому, что рассматриваемые торги не могут являться привлекательными для иных хозяйствующих субъектов - поставщиков и разработчиков рассматриваемого программного обеспечения.

4. Также Комиссия, с учетом имеющихся сведений о наличии на рынке разработки программного обеспечения иных хозяйствующих субъектов, и пояснений ПАО «Ростелеком» о возможности поставки и разработки программного обеспечения (программных модулей (дополнений)) и иными лицами, поскольку обеспечивается интеграция модулей путем передачи протоколов (открытость протоколов предусмотрена в системе программного обеспечения в сфере образования) (протокол заседания комиссии от 12.08.2021), приходит к выводу о том, что описание в закупке № 0308200020821000002 объекта закупки «поставка неисключительных прав на использование дополнительного модуля «Функционал для реализации Распоряжения Правительства РФ №1845-р от 16.07.2020г.» к действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги. Образование» фактически ограничивает круг хозяйствующих субъектов, которыми может быть разработан указанный модуль только одним хозяйствующим субъектом - АО «ИрТех».

Также, при указании в описании предмета закупки № 0308200020821000002 «АИС «Е-Услуги. Образование», правообладателем и разработчиком которой является АО «ИрТех», в техническом задании заказчиком не предусмотрена возможность передачи исходных кодов программного обеспечения и не описана возможность и механизм интеграции протоколов в случае поставки программного обеспечения иных лиц (разработчиков).

Кроме того, в объекте закупки № 0308200020820000008 заказчиком также не описан механизм интеграции модернизированной системы в случае, если разработчиком будет выступать иное лицо, а не АО «ИрТех».

Из контракта № 03082000208200000080001 от 03.09.2020, заключенного между ПАО «Ростелеком» и ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» по итогам проведенного аукциона № 0308200020820000008, договора №0610/25/553/20 от 29.09.2020, заключенного между ПАО «Ростелеком» и АО «ИрТех», следует, что в раках выполнения договора (контракта) осуществлена передача неисключительных прав на использование дополнительного модуля к действующей в Республике Марий Эл АИС «Е-Услуги. Образование». Пунктом 2.3 договора 0610/25/553/20 от 29.09.2020 предусмотрена передача права воспроизведения (установки, инсталляции) в памяти оборудования, с правом запуска ПО и использования функциональности ПО в соответствии с назначением ПО.

Также установлено, что ранее ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» уже было установлено

программное обеспечение «Е-услуги. Образование» разработчика АО «ИрТех» (по итогам государственного контракта №0308200020819000006 от 20.08.2019, в соответствии с которым были выполнены работы по доработке действующей в Республике Марий Эл автоматизированной информационной системы «Е-услуги. Образование».

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Частью 1 статьи 1233 ГК РФ предусмотрено, что правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Поскольку ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» не обладало исключительными правами на имеющееся у него информационную систему, для выполнения работ по модернизации данной системы, Исполнителю (не являющегося правообладателем) необходимо было бы обратиться к правообладателю в целях заключения соглашения для получения доступа к имеющемуся программному обеспечению и внесения в изменений без нарушения прав правообладателя.

ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» при проведении электронного аукциона № 0308200020820000008 в технической части не описало, каким образом будет осуществляться доступ к существующему программному обеспечению и проверка соответствия, интеграции действующей и модернизированной систем, что также снижает привлекательность рассматриваемой закупки для потенциальных участников, ограничивает круг участников закупки.

5. Из пояснений П. от 14.07.2021 вх.№6612 также следует, что фактически программное обеспечение и работы по установке программного обеспечения, которые предусмотрены по результатам проведения аукциона № 0308200020820000008, были проведены (поставлено программное обеспечение) до проведения рассматриваемого аукциона.

Комиссия, вопреки доводам ответчиков, считает данные доказательства допустимыми и достаточными и оценивает их в совокупности с иными документами и доказательствами.

6. Комиссией установлено, что фактически ПАО «Ростелеком» не является разработчиком программного обеспечения, а также самостоятельно не выполняло работы по установке (модернизации) программного обеспечения.

В рамках исполнения контракта № 0308200020820000080001 от 03.09.2020, заключенного по итогам проведенного аукциона № 0308200020820000008, ПАО «Ростелеком» осуществило выполнение работ по модернизации действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги.Образование» на основании акта о приемке выполненных работ №200130911000567 от 30.10.2020. Сумма договора и исполненных обязательств составляет 9 940 050,00 рублей.

При этом установлено, что работы по модернизации действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги.Образование» фактически выполнило ЗАО «ИрТех» на основании договора №0610/25/553/20 от 29.09.2020, заключенного с ПАО «Ростелеком», стоимость выполненных работ составила 6 800 000,00 рублей. Также неисключительные права на программное обеспечение переданы ПАО «Ростелеком» ЗАО «ИрТех» на основании лицензии от 05.10.2020 №33.

В соответствии с разделом «право пользователя» лицензии от 05.10.2020 №33, предусмотрена установка продукта на сервере ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» по адресу учреждения. А также предусмотрено право лицензиата осуществлять запись и хранение ЭВМ в памяти ЭВМ (сервер, компьютер), адаптация программы для ЭВМ встроенными в него средствами исключительно для собственных нужд, изготовление копий программы для ЭВМ при условии, что эти копии предназначены только для архивных целей, или для осуществления текстовых услуг, проводимых для апробации модернизированной версии программы для ЭВМ перед вводом ее в эксплуатацию.

Также в рамках исполнения контракта № 03082000208210000020001 от 02.04.2021, заключенного по итогам проведения аукциона № 0308200020821000002 ПАО «Ростелеком» осуществило в адрес ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» передачу программного обеспечения «Функционал для реализации распоряжения Правительства РФ №1845р от 16.07.2020» на основании акта –приема передачи от 16.04.2021 № 1. Сумма договора и исполненных обязательств составляет 4 000 000,00 рублей.

В ходе рассмотрения материалов установлено, что неисключительные права на программное обеспечение переданы ПАО «Ростелеком» ЗАО «ИрТех» на основании лицензионного договора №0610/25/203/21 от 02.04.2021, лицензии 16.04.2021 №36. Сумма договора составляет 3 000 000,00 рублей.

В соответствии с разделом «право пользователя» лицензии от 16.04.2021 №36, предусмотрена установка продукта на сервере ГБУ РМЭ «ЦИТОКО» по адресу учреждения. А также предусмотрено право лицензиата осуществлять запись и хранение ЭВМ в памяти ЭВМ (сервер, компьютер), адаптация программы для ЭВМ встроенными

в него средствами исключительно для собственных нужд, изготовление копий программы для ЭВМ при условии, что эти копии предназначены только для архивных целей, или для осуществления текстовых услуг, проводимых для апробации модернизированной версии программы для ЭВМ перед вводом ее в эксплуатацию

Также в рамках выполнения контракта № 03082000208200000080001 передача прав на лицензионное программное обеспечение в адрес ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» не осуществлялась, фактически пользователем программного обеспечения является ПАО «Ростелеком».

7. Фактически заключенные договоры свидетельствуют о том, что ПАО «Ростелеком» не выполняло работ в рамках заключенных контрактов, следовательно, цена заключенных договоров была завышена на 3 140 050,00 (контракт № 03082000208200000080001), на 1 000 000,00 (контракт № 03082000208210000020001), а ПАО «Ростелеком» необоснованно получило указанную сумму из бюджета.

8. Комиссия также приходит к выводу о завышении начальной максимальной цены контракта заказчиком ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования» в рамках аукционов № 0308200020820000008, № 0308200020821000002, с учетом полученных материалов о фактической поставке программного обеспечения ЗАО «ИрТех» и формировании начальной максимальной цены контракта заказчиком в отсутствие коммерческих предложений иных участников рынка.

Также ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования», при наличии сведений о поставке рассматриваемого лицензионного программного обеспечения ЗАО «ИрТех», запрос коммерческих предложений в рамках закупки № 0308200020821000002 в адрес иных лиц, разработчиков программного обеспечения, в том числе в адрес ЗАО «ИрТех», не направляло.

9. Марийским УФАС России по результатам исследования конкурентной среды на рынке оказания услуг по модернизации АИС «Е-Услуги.Образование» и поставке лицензионных программных продуктов для реализации распоряжения Правительства РФ №1845р от 16.07.2020 (обзор от 12.05.2021), а также в ходе рассмотрения дела установлено, что на рассматриваемом рынке действует значительное количество хозяйствующих субъектов: ЗАО «ИрТех», ООО «ТАНДЕМ ИНФОРМАЦИОННЫЕ СИСТЕМЫ», Пупков А.С., ООО «СОЛИТ КЛАУДЗ», ООО «ОТР 2000», ООО «ИРСОФТ», ООО «ПИТЕРСКИЕ РАЗРАБОТЧИКИ», ООО «СИСТЕМЫ ИСКУССТВЕННОГО ИНТЕЛЛЕКТА».

О возможности участия в разработке и поставке программного обеспечения свидетельствуют ответы хозяйствующих субъектов: ООО «Питерские разработчики» от 08.07.2021, ООО «ИРсофт» от 14.07.2021, ООО «Солит Клаудз» от 12.07.2021.

Кроме того, ответчик ПАО «Ростелеком» на заседании комиссии 05.08.2021 прямо указал на наличие на рынке иных хозяйствующих субъектов-разработчиков программного обеспечения – ООО «Дневник.ру», Группа компаний АВЕРС.

Поведение ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования», ПАО «Ростелеком» направлено на ограничение конкуренции и завышение цены контрактов, что привело к последствиям, указанным в части 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемые действия ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования», ПАО «Ростелеком» направлены на заключение и реализацию

соглашения, предметом которого являются приобретение лицензий на использование продукта «Функционал для реализации распоряжения Правительства РФ №1845р от 16.07.2020» и работы по модернизации действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги.Образование».

Указанные действия ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования», ПАО «Ростелеком» свидетельствуют о заключении антиконкурентного соглашения с целью ограничения хозяйствующих субъектов, участвующих в проводимых конкурентных процедурах, а также завышения цены заключенных контрактов, данные действия нарушают требования части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия, с учетом установленных обстоятельств, с учетом исполнения контрактов, являющихся предметом рассмотрения настоящего дела, считает, что основания для выдачи предписаний о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не имеется.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 48, статьей 49, статьей 50, статье 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

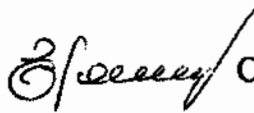
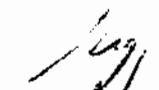
РЕШИЛА:

Признать в действиях ГБУ РМЭ «Центр информационных технологий и оценки качества образования», ПАО «Ростелеком» факт нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и реализации соглашения, предметом которого являются работы по модернизации действующей в Республики Марий Эл АИС «Е-Услуги.Образование» и передача лицензий на использование продукта «Функционал для реализации распоряжения Правительства РФ №1845р от 16.07.2020».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

 О.В. Ерошкина
 Н.В. Журавлева
 О.В. Торопина