

Как действовать заказчику, если на закупку услуг по сопровождению программного обеспечения заявился участник без права оказания таких услуг



С 1 января 2022 г. вступают в силу изменения в часть четвертую Гражданского [кодекса](#) РФ. См. Федеральный [закон](#) от 22.12.2020 N 456-ФЗ. Соответствующие изменения будут отражены в материале при его актуализации.

Допускать такого участника или заключать с ним контракт нельзя. Необоснованный допуск заявки влечет такую же ответственность, как и необоснованное отклонение. Кроме того, вы рискуете получить услуги с использованием контрафактной продукции, претензии со стороны контролеров к результатам исполнения контракта, а также претензии от правообладателей программного обеспечения.

Порядок действий в отношении такого участника зависит от условий, которые вы установили в документах закупки. Это может быть либо отклонение заявки на этапе работы комиссии, отстранение участника закупки, либо отказ от заключения контракта, когда победитель уже определен.

Оглавление:

1. [В каких случаях необходимо обладать правом для сопровождения программного обеспечения](#)
2. [Как отклонить заявку участника](#)
3. [Как отказаться от заключения контракта с допущенным участником](#)

1. В каких случаях необходимо обладать правом для сопровождения программного обеспечения

Программное обеспечение - это результат интеллектуальной деятельности. Правообладатель программного обеспечения по своему усмотрению может разрешить, запретить и установить условия его использования ([ст. ст. 1225, 1229](#) ГК РФ).

Заказчики в большинстве случаев используют два вида программного обеспечения:

- 1) **собственное программное обеспечение** - то, на которое заказчик обладает исключительным правом. Как правило, это ПО, которое заказчик разработал сам, либо ПО, специально разработанное для заказчика, на которое ему переданы исключительные права. В этом случае участнику закупки не надо обладать специальными правами для сопровождения ПО, вы наделяете его таким правом самостоятельно ([ст. 1233](#) ГК РФ);
- 2) **программное обеспечение**, купленное заказчиком как товар или право пользования, которое передано заказчику по лицензионному договору (лицензии). Таким образом приобретает большинство офисных, антивирусных программ, программ для ведения

бухгалтерского, налогового и других видов учета, справочных правовых систем и другого подобного ПО. Для сопровождения такого ПО необходимо согласие правообладателя.

Изучите свои договоры, если в них нет разрешения, значит оказывать услуги по сопровождению указанного ПО без согласия правообладателя запрещено. Исполнителем контракта по сопровождению такого ПО могут быть только лица, которым правообладатель передал соответствующее разрешение (лицензию).

Кроме того, правообладатель может установить условие, что сопровождение вашего ПО осуществляется только при помощи других специальных сервисных программ этого же или какого-либо другого правообладателя. В этом случае сопровождать ваше ПО может только участник, у которого есть лицензия на такие специальные сервисные программы.

Чтобы исключить допуск участника, который не вправе будет оказывать вам услуги, включайте в условия закупки соответствующие требования ([п. 1 ст. 1229 ГК РФ](#), [п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона N 44-ФЗ](#)).



См. также: [Как подготовить закупку по сопровождению программного обеспечения, чтобы избежать проблем с ненадлежащим исполнителем](#)

2. Как отклонить заявку участника



С 1 июля 2021 г. вступают в силу изменения в [Закон N 44-ФЗ](#). См. Федеральный [закон](#) от 30.12.2020 N 539-ФЗ. Соответствующие изменения будут отражены в материале при его актуализации.

Порядок действий зависит от вида процедуры, сведений, представленных в заявках участников, и тех требований, которые вы установили в документах закупки. Заявки на участие в аукционе или конкурсе состоят из двух частей, которые обычно рассматриваются поэтапно. Котировочную заявку необходимо рассмотреть одновременно.

2.1. Как отклонить заявку по результатам рассмотрения первых частей или заявку на участие в запросе котировок

При проведении конкурса или аукциона на этом этапе вы еще не знаете, кто именно заявился к вам на процедуру.

Внимательно изучите файлы заявки, которые выслала вам площадка. Вы должны отклонить заявку в следующих случаях:

1. **Не указана страна происхождения товара.** Если в вашу закупку входит не только сопровождение ПО, но и поставка дополнительных технологически и функционально связанных программ, участник обязан указать страну происхождения товара. Информация о ней должна быть приведена согласно [ОКСМ](#) и не может носить вариативного характера ([пп. "а" п. 3 ч. 4 ст. 54.4](#), [пп. "а" п. 2 ч. 3 ст. 66](#), [пп. "б" п. 2 ч. 5 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ, [Письмо Минфина России от 06.04.2020 N 24-06-07/27348](#)).

См. пример формулировки для включения в протокол при проведении конкурса

В нарушение [пп. "а" п. 3 ч. 4 ст. 54.4](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", п. 14 разд. 2 конкурсной документации в первой части заявки отсутствует информация о стране происхождения товара. Участник открытого конкурса в электронной форме не допускается к участию в открытом конкурсе на основании [п. 1 ч. 3 ст. 54.5](#) данного Закона.

См. пример формулировки для включения в протокол при проведении аукциона

В нарушение [пп. "а" п. 2 ч. 3 ст. 66](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", п. 14 разд. 2 документации об электронном аукционе в первой части заявки отсутствует информация о стране происхождения товара. Участник электронного аукциона не допускается к участию в нем на основании [п. 1 ч. 4 ст. 67](#) данного Закона.

См. пример формулировки для включения в протокол при проведении запроса котировок

В нарушение [пп. "б" п. 2 ч. 5 ст. 82.1](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также п. 14 извещения о закупке в заявке отсутствует информация о стране происхождения товара. Заявка отклоняется на основании [п. 1 ч. 11 ст. 82.1](#) данного закона.

2. **Заявка содержит предложение о сопровождении другого ПО.** Если в заявке участника представлена дополнительная информация (к заявке прикреплен файл с конкретными показателями товара либо вписана дополнительная информация в соответствующих полях формы), то ее также надо рассматривать на предмет соответствия установленным требованиям ([пп. "б" п. 3 ч. 4 ст. 54.4](#), [пп. "б" п. 2 ч. 3 ст. 66](#), [пп. "а" п. 2 ч. 5 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ). Даже если этой информации и не должно быть в заявке по условиям закупки, запрета на ее предоставление в законе нет и игнорировать ее нельзя.

Отклоняйте заявку, если в указанной информации содержится предложение, которое не соответствует требованиям вашей закупки. Например, в связи с отсутствием у участника права сопровождать ПО, товарный знак которого вы указали в документах закупки, он может попытаться предложить к поставке и сопровождению другое ПО. Допускать заявку в этом случае нельзя ([п. 2 ч. 3 ст. 54.5](#), [п. 2 ч. 4 ст. 67](#), [п. 1 ч. 11 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ).

Кроме того, учтите, что согласие на оказание услуг в заявках всех участников одинаково, так как оно формируется площадками в соответствии с утвержденными для каждого вида процедур типовыми формами ([ч. 5 ст. 24.1](#) Закона N 44-ФЗ). Но в такой согласии могут содержаться недостоверные сведения [при определенных условиях](#).

3. Заявка на участие, вне зависимости от вида процедуры, содержит предложение о поставке ПО, которого **нет в реестрах российского или евразийского ПО**, в случаях, когда вы установили запрет на допуск иностранных программ. Проверьте, есть ли предлагаемое участником ПО в реестрах на сайтах <https://reestr.minsvyaz.ru> и <http://eas-reestr.digital.gov.ru/>. Если такого ПО там нет, отклоняйте заявку ([п. 2 ч. 3 ст. 54.5](#), [п. 2 ч. 4 ст.](#)

67, п. 1 ч. 11 ст. 82.1 Закона N 44-ФЗ, п. 2 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 N 1236).

4. **Участник указал свое наименование** или предлагаемую цену в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме. Наименование может быть указано и не специально, например, содержаться на фирменном бланке или в реквизитах подписи руководителя либо в документах, приложенных для оценки по качественному критерию. Отклоняйте заявку такого участника (п. 3 ч. 3 ст. 54.5 Закона N 44-ФЗ).

2.2. Как отклонить заявку по результатам рассмотрения вторых частей заявок или заявку на участие в запросе котировок по иным основаниям

На этом этапе у вас есть несколько вариантов действий для отклонения заявки ненадлежащего участника в зависимости от того, какие требования вы устанавливали в документации.

2.2.1. Как отклонить заявку (в том числе котировочную), если вы устанавливали требование о предоставлении лицензии

Если вы установили требование о предоставлении участником закупки копии лицензионного соглашения или иного документа, который дает ему право оказывать услуги по сопровождению вашего ПО, а он его не представил - отклоняйте заявку. Участник без такого документа не сможет оказывать вам услуги на легальных основаниях.

Сложностей с отклонением возникнуть не должно, в случае обжалования контрольные органы поддерживают такое отклонение (см. [Решение](#) Якутского УФАС России от 20.01.2020 по делу N 014/06/59-32/2020, [Решение](#) Тамбовского УФАС России от 20.12.2019 по делу N 068/06/69-928/2019). Главное - правильно сформулировать основание отклонения в протоколе.

Пример формулировки для электронного аукциона

На основании п. 1 ч. 6 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" заявка признается не соответствующей требованиям документации об аукционе в связи с непредставлением документа, подтверждающего право участника закупки на сопровождение программного обеспечения, предусмотренного п. ____ документации об электронном аукционе и ч. 5 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Пример формулировки для конкурса в электронной форме

На основании п. 1 ч. 4 ст. 54.7 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" заявка признается не соответствующей требованиям конкурсной документации в связи с непредставлением документа, подтверждающего право участника закупки на сопровождение программного обеспечения, предусмотренного п. ____ конкурсной документации и ч. 6 ст. 54.4 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Пример формулировки для запроса котировок в электронной форме

Заявка отклоняется на основании [п. 1 ч. 11 ст. 82.1](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Участник закупки не представил документ, подтверждающий его право на сопровождение программного обеспечения, предусмотренный п. ____ извещения о закупке и [п. 1 ч. 5 ст. 82.1](#) указанного Закона.

Если документ представлен, но у вас есть сомнения в его подлинности или действительности, учтите, вы обязаны проверять соответствие участников установленным требованиям ([ч. 8 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ). Для этого вы можете, например, направить запрос правообладателю о действительности документа. Если подтвердится, что такой документ не выдавался, аннулирован или просрочен, отклоняйте заявку ([ч. 4 ст. 54.7](#), [ч. 6 ст. 69](#) Закона N 44-ФЗ). Учтите, если до окончания срока рассмотрения заявки не успели получить ответ на запрос и тем самым проверить документ, который требовали на основании [п. 1 ч. 1 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ, у вас еще будет возможность отказаться от заключения контракта с участником, не соответствующим данному требованию либо предоставившим недостоверные сведения о своем соответствии ([ч. 9 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ).

2.2.2. Как отклонять заявки по иным основаниям

Вне зависимости от того, устанавливали ли вы требование о предоставлении лицензии от правообладателя, проверьте, нет ли других оснований для отклонения, предоставил ли участник иные обязательные документы, соответствует ли всем установленным требованиям. В протоколе целесообразно фиксировать все допущенные участником нарушения.

Особое внимание обратите на следующее:

- 1) проверьте, нет ли информации об участнике, его руководителях, учредителях в РНП. Если сведения там есть и вы установили требование по [ч. 1.1 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ, отклоните заявку ([п. 3 ч. 4 ст. 54.7](#), [п. 2 ч. 6 ст. 69](#), [п. 2 ч. 11 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ).

Такую проверку также проводит площадка в момент приема заявки, но риск, что недобросовестный участник пройдет проверку, все же есть ([п. 6 ч. 11 ст. 54.4](#), [п. 5 ч. 11 ст. 66](#), [ч. 5 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ).

Учтите, если по каким-то причинам допустите участника из РНП, у вас сохраняется обязанность отказаться от заключения контракта с таким участником ([ч. 9 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ);

- 2) проверьте банковскую гарантию, если участник ее представил в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе. Если она не соответствует установленным требованиям, отклоните заявку на основании [п. 3 ч. 4 ст. 54.7](#), [п. 2 ч. 6 ст. 69](#) Закона N 44-ФЗ (см. Информационное [письмо](#) Минфина России от 30.07.2019 N 24-05-05/57198);



См. также: [Какие требования установлены к банковской гарантии для обеспечения заявок, государственного контракта или гарантийных обязательств по Закону N 44-ФЗ](#)

- 3) проверьте, как в ваших документах закупки сформулировано требование к участнику по [п. 1 ч. 1 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ о соответствии требованиям, установленным в соответствии с

законодательством РФ к лицам, оказывающим услуги, являющиеся объектом закупки.

Если это требование не конкретизировано, а просто перенесено из закона в документы закупки без каких-либо примечаний о том, что оно не применяется, то у вас остается возможность **отклонить участника на основании информации, полученной от лицензирующего органа** или правообладателя ПО.

Например, если для оказания услуг необходима [лицензия ФСБ России](#), позволяющая обслуживать криптографически защищенные информационные системы, вы можете направить в лицензирующий орган [заявление](#) о предоставлении сведений о конкретной лицензии ([п. п. 13, 27](#) Административного регламента, утвержденного Приказом ФСБ России от 29.12.2020 N 641).

Если необходимо получить информацию от правообладателя ПО, направьте ему запрос, имеет ли право данный участник закупки оказывать услуги по сопровождению ПО. Получите официальный ответ, если правообладатель подтвердит отсутствие такого права, вы обязаны отклонить заявку.

Заявку на участие **в конкурсе в электронной форме** признайте не соответствующей требованиям документации на основании [п. 3 ч. 4 ст. 54.7](#) Закона N 44-ФЗ.

Заявку на участие в **электронном аукционе** признайте не соответствующей требованиям на основании [п. 2 ч. 6 ст. 69](#) Закона N 44-ФЗ.

Заявку на участие в **запросе котировок в электронной форме** отклоните на основании [п. 2 ч. 11 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ.

Если до окончания срока рассмотрения заявок вы не получили информацию от лицензирующего органа или правообладателя, допускайте заявку. Позже, когда получите письмо, у вас еще будет возможность отстранить участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказаться от заключения контракта ([ч. 9 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ);

- 4) при проведении конкурса или аукциона проверьте достоверность согласия на оказание услуг на условиях, предусмотренных документами закупки. Оно предоставляется в составе первых частей заявок. При запросе котировок указанное согласие означает сам факт подачи заявки ([п. 1 ч. 4 ст. 54.4](#), [п. 1 ч. 3 ст. 66](#), [ч. 5 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ).

Если в документах закупки, в том числе в контракте или ТЗ, предусмотрены услуги, которые могут быть оказаны только лицами, имеющими специальное разрешение от правообладателя, либо только с использованием специальных сервисных программ, вы можете не допустить заявку за предоставление недостоверных сведений в согласии, если выясните, что у участника к началу оказания услуг не будет возможности оказывать такие услуги ([п. 2 ч. 4](#), [ч. 5 ст. 54.7](#), [ч. 6.1 ст. 66](#), [п. 5 ч. 11 ст. 82.1](#) Закона N 44-ФЗ). Например, на таком основании можно отклонить заявку на участие в аукционе, если получите письмо от правообладателя о том, что необходимая лицензия не выдавалась и не может быть выдана к началу оказания услуг по объективным причинам (подробнее см. [статью](#) "Требования к участникам закупок в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе. Особенности предъявления требований в документах закупки").

3. Как отказаться от заключения контракта с допущенным участником

После того как вы допустили заявку и определили победителя, вы должны отказаться от

заключения контракта, если обнаружите, что участник не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам, или представил недостоверные сведения о своем соответствии ([ч. 9 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ).

Откажитесь от заключения, если после допуска заявки получили [соответствующую информацию](#) от лицензирующего органа или правообладателя ПО или сведения об участнике, его руководителе или учредителях появились в РНП.

Для отказа от заключения контракта сделайте следующее ([ч. 11 ст. 31](#) Закона N 44-ФЗ):

- 1) оформите протокол. В нем укажите информацию о победителе, месте и времени составления протокола, о факте, являющемся основанием для отказа, и реквизиты документов, подтверждающих этот факт. Например, укажите, что участник не соответствует требованиям, так как у него отсутствует действующая лицензия либо разрешение правообладателя, и приведите реквизиты выписки из реестра лицензий или реквизиты письма правообладателя. Если в качестве такого факта указываете наличие сведений об участнике в РНП, приведите номер записи в РНП;
- 2) разместите протокол в ЕИС. Сделайте это не позже одного рабочего дня, следующего за днем установления факта, послужившего основанием для отказа от заключения контракта. За нарушение срока размещения вас могут оштрафовать ([ч. 1 - 1.3, 3 ст. 7.30](#) КоАП РФ);
- 3) направьте протокол победителю закупки. На это у вас есть два рабочих дня с момента подписания. Рекомендуем направить протокол почтой заказным письмом с уведомлением, а также по электронной почте на адреса, указанные в заявке;
- 4) верните обеспечение исполнения контракта, если участник вносил его деньгами на ваш счет.

После отказа от заключения вы можете предложить заключить контракт участнику, занявшему второе место. Для этого включите в проект контракта предложения второго участника и разместите его на электронной площадке и в ЕИС. Рекомендуем сделать это в течение 5 дней с момента формирования протокола отказа от заключения контракта ([ч. 14 ст. 83.2](#) Закона N 44-ФЗ).
