

«22» мая 2023 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского У ФАС России) в составе:

....

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ООО «Электронные машины» (ИНН 2312315909) на действия (бездействие) заказчика - Управления на транспорте МВД России по Сибирскому Федеральному округу при проведении электронного аукциона № 0151100007223000015 на поставку видеокамер к системам видеонаблюдения в рамках государственного оборонного заказа в целях государственной программы вооружения, начальная (максимальная) цена контракта 1 695 399,72руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское У ФАС России поступила жалоба ООО «Электронные машины» на действия (бездействие) заказчика - Управления на транспорте МВД России по

Сибирскому Федеральному округу при проведении электронного аукциона № 0151100007223000015 на поставку видеокамер к системам видеонаблюдения в рамках государственного оборонного заказа в целях государственной программы вооружения.

Суть жалобы ООО «Электронные машины» заключается в следующем.

Заказчиком при проведении электронного аукциона № 0151100007223000015 на поставку видеокамер к системам видеонаблюдения (в рамках государственного оборонного заказа в целях государственной программы вооружения не был установлен запрет согласно Постановлению Правительства РФ от 16 ноября 2015 г. № 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление № 1236), что является нарушением положений ч. 3 ст. 14 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 44-ФЗ).

Управления на транспорте МВД России по Сибирскому Федеральному округу в возражениях на жалобу ООО «Электронные машины» пояснило следующее.

С доводами подателя жалобы Управления на транспорте МВД России по Сибирскому Федеральному округу (далее - УТ МВД России по СФО, заказчик) не согласно.

05.05.2023 года заказчиком опубликовано извещение № 0151100007223000015 о

проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку видеокамер к системам видеонаблюдения в рамках государственного оборонного заказа в целях государственной программы вооружения.

В соответствии со ст. 42 Федерального закона № 44-ФЗ при осуществлении закупки путём 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, в том числе информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со ст. 14 данного Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с извещением о проведении открытого электронного аукциона объектом закупки является видеокамеры к системам видеонаблюдения (код ОКПД2 26.70.13.000).

Код ОКПД2 28.23.23.000 включён в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - перечень). Указанный перечень утверждён постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами формирования и ведения единого реестра российской радиоэлектронной продукции») (далее - Постановление № 878).

В соответствии со ст. 49 Федерального закона № 44-ФЗ заявка на участие в закупке должна содержать, в том числе информацию и документы, предусмотренные п. 5 ч. 1 ст. 43 данного Федерального закона, а именно информацию и документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с ч. 3 и 4 ст. 14 данного Федерального закона. В случае отсутствия таких информации и документов в заявке на участие в закупке такая заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Пунктом 3 Постановления № 878 установлено, что при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, включённой в перечень, заказчик отклоняет все заявки, содержащие предложения о поставке радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в закупке подана 1 (или более) удовлетворяющая требованиям извещения об осуществлении закупки заявка, содержащая предложение о поставке

радиоэлектронной продукции, страной происхождения которой являются только государства - члены Евразийского экономического союза.

Пунктом 3 (1) Постановления № 878 установлено, что для подтверждения соответствия радиоэлектронной продукции условиям, предусмотренным подпунктами "а" - "в" пункта 3 данного постановления, участник закупки в составе заявки на участие в закупке представляет следующие документы и (или) информацию соответственно:

- номер реестровой записи из реестра, а также информация о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории Российской Федерации, если такое предусмотрено постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации» (для продукции, в отношении которой установлены требования о совокупном количестве баллов за выполнение (освоение) соответствующих операций (условий));
- номер реестровой записи из евразийского реестра промышленных товаров, а также информация о совокупном количестве баллов за выполнение технологических операций (условий) на территории государства - члена Евразийского экономического союза, если такое предусмотрено решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23 ноября 2020 г. № 105 «Об утверждении Правил определения страны происхождения отдельных видов товаров для целей государственных (муниципальных) закупок» (для продукции, в отношении которой установлены требования о совокупном количестве баллов за выполнение (освоение) соответствующих операций (условий)).

Не устанавливая запрет согласно Постановлению № 1236, заказчик

руководствовался позицией ФАС России, изложенной в письме от 30 декабря 2022 г. № ПИ/118987/22.

Согласно указанному письму «если в документации о закупке установлено, что в рамках исполнения контракта на осуществление закупок камер видеонаблюдения необходимо установить программное обеспечение, то запрет, установленный Постановлением № 1236, распространяется на такую закупку и в случае отсутствия в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных аналога, соответствующего тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение планируемое к закупке, то заказчику в соответствии с пунктом 2 Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утверждённого Постановлением № 1236, необходимо подготовить обоснование.

Законодательством дополнительно не регламентированы случаи применения запрета, предусмотренного Постановлением № 1236, когда объектом закупки являются камеры видеонаблюдения с предустановленным программным обеспечением, без которого применение видеонаблюдения по назначению невозможно, и в извещении или документации о закупке не предусмотрена необходимость установки программного обеспечения и передачи прав на него

вследствие выполнения контрактных обязательств.

Поскольку заказчик в извещении об осуществлении закупки не устанавливал требование об установке на закупаемые видеорекамеры программного обеспечения, исходя из позиций ФАС России и Минцифры России, изложенной в письме от 15.12.2022 № П11-2-05-106-94501, запрет предусмотренный Постановлением № 1236, не установлен.

Кроме того, в соответствии с ч. 5 ст. 42 Федерального закона № 44-ФЗ любой участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе, вправе направить с использованием электронной площадки заказчику не более чем три запроса о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного конкурса и электронного аукциона не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Однако запроса на разъяснение положений извещения об осуществлении закупки в части неприменения запрета, предусмотренного Постановлением № 1236, не поступало.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского У ФАС России пришла к следующим выводам.

Комиссия Новосибирского У ФАС России установила, что объектом закупки является поставка видеорекамер к системам видеонаблюдения в рамках государственного оборонного заказа в целях государственной программы вооружения.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 Федерального закона № 44-ФЗ в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения, указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения, указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пунктом 2 Постановления № 1236 установлен запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от

вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

а) в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр российского программного обеспечения) и реестре евразийского программного обеспечения отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;

б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения и (или) реестр евразийского программного обеспечения и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

При этом, в соответствии с пунктом 2.1 Постановления № 1236 предусмотрено, что для целей применения пункта 2 Постановления № 1236 под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения следующих контрактных обязательств:

а) поставка на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, а также предоставление в аренду или в пользование программного обеспечения посредством использования каналов связи и внешней информационно-технологической и программно-аппаратной инфраструктуры, обеспечивающей сбор, обработку и хранение данных (услуги облачных вычислений);

б) поставка, техническое обслуживание персональных электронных вычислительных машин, устройств терминального доступа, серверного оборудования и иных средств вычислительной техники, на которых программное обеспечение подлежит установке в результате исполнения контракта;

в) выполнение работ, оказание услуг, связанных с разработкой, модификацией, модернизацией программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие работы или услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав;

г) оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением

ранее предоставленного объема прав.

Частью 1 ст. 49 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что электронный аукцион начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

Так, согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0151100007223000015 объектом закупки является: камера видеонаблюдения, код позиции КТРУ - 26.70.13.000-00000004.

Позиция КТРУ - 26.70.13.000-00000004 не содержит такой характеристики, как «программное обеспечение», «встроенное программное обеспечение».

Таким образом, предметом закупки в данной ситуации является оборудование, а не программное обеспечение. Программы, которые могут поставляться с оборудованием, являются встроенными микропрограммами, необходимыми для функционирования закупаемого оборудования.

При этом, объект закупки - камера видеонаблюдения, а также предмет контракта, не попадает под определение программного обеспечения, установленные пунктом 2.1 Постановления № 1236, а также описание объекта закупки не содержит такой характеристики, как «программное обеспечение».

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского У ФАС России считает, что в данном случае заказчиком осуществляется закупка на поставку видеокамер к системам видеонаблюдения, функционирование которого напрямую зависит от предустановленного производителем программного обеспечения. Указанная позиция, подтверждается позицией позиции ФАС России, изложенной в письме от 30.12.2022 № ПИ/118987/22, а также позиции, изложенной в письме Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ от 15.15.2022 № П11-2-05-106-94501.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15, п.2 ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе, Административным регламентом ФАС России, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Электронные машины» (ИНН 2312315909) на действия (бездействие) заказчика - Управления на транспорте МВД России по Сибирскому Федеральному округу при проведении электронного аукциона № 0151100007223000015 на поставку видеокамер к системам видеонаблюдения (в рамках государственного оборонного заказа в целях государственной программы вооружения), **необоснованной**.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трёх месяцев со дня его вынесения.

