

РЕШЕНИЕ

«09» апреля 2021г.

Резолютивная часть решения оглашена «08» апреля 2021 г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «09» апреля 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель комиссии: заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Члены комиссии: начальника отдела контроля в сфере закупок;
ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

При участии посредством ВКС:

-<...> – представителя ООО «Биомика» по доверенности;

- <...>- представителя ООО «НЦИ» по доверенности;

- <...>, <...> – представителей Министерство образования и Науки Кузбасса по доверенностям;

рассмотрев дело № 042/06/33-518/2021, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Министерством образования и Науки Кузбасса, законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139200000121001171 «Поставка оборудования для организаций в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование», руководствуясь Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

02.04.2021, 05.04.2021 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили жалобы ООО «Биомика» (вх. № 2154э от 02.04.2021) и ООО «НЦИ» (вх. № 2190э от 05.04.2021) на действия заказчика – Министерства образования и Науки Кузбасса при проведении электронного аукциона № 0139200000121001171 «Поставка оборудования для организаций в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование».

В процессе рассмотрения жалоб, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

03.03.2021 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – Министерством образования и Науки Кузбасса было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139200000121001171 «Поставка оборудования для организаций в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование».

Начальная (максимальная) цена контракта – 353 073 534,00 рублей.

По мнению Заявителя ООО «Биомика» при подготовке обоснования невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, заказчиком не указаны все зарегистрированные в реестре наименования радиоэлектронной продукции по закупаемому классу радиоэлектронной продукции.

Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 №878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории РФ при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Постановление 878) установлены ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств.

При этом Постановлением 878 также утвержден Порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В полном соответствии с требованиями Порядка в рамках документации спорного аукциона заказчиком было размещено Обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств.

Из пояснений заказчика следует, что приведенные в жалобе товары радиоэлектронной продукции, а именно:

- с номерами записей №№ РЭ-1594/20, РЭ-1779/20 – это не ноутбуки, а планшетные компьютеры https://iru.ru/made_in_russia/, то есть не соответствуют как по формату изготовления, так и по назначению продукции, поэтому не включены в обоснование;
- с номером записи № РЭ-2248/20 - была рассмотрена заказчиком при подготовке обоснования, но поскольку характеристики этой продукции отсутствуют как в реестре, а на сайте производителя такая модель отсутствует <https://www.depo.ru/catalog/kompyutery/mobilnye-ustroystva/>, то однозначно определить соответствие Техническому заданию не представлялось возможным и она не была включена в обоснование;
- с номером записи № РЭ-453/21 была включена в реестр только 16.03.2021 г, а аукцион был объявлен 03.03.2021 г – то есть на момент подготовки документации эта продукция не была включена в реестр. Даже если учесть дату внесения изменения документации (16.03.2021г), то решение о внесении изменений принималось до 16.03.2021г и на дату принятия решения о внесении изменений этот товар не был внесен в реестр.

Товары (серверы) радиоэлектронной продукции с номерами записей №№ РЭ-1164/20, РЭ-1612/20, РЭ-2474/20, РЭ-2620/20 были рассмотрены заказчиком при подготовке обоснования, но поскольку характеристики этой продукции отсутствуют как в реестре, так и на сайтах производителей, то однозначно определить соответствие Техническому заданию не представлялось возможным и они не были включены в обоснование.

Также установлено, что данная закупка проводится в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда», следовательно заказчик, устанавливая требования к закупаемому оборудованию руководствовался методическими рекомендациями по приобретению средств обучения и воспитания для обновления материально-технической базы общеобразовательных организаций и профессиональных образовательных организаций в целях внедрения целевой модели цифровой образовательной среды в рамках региональных проектов, обеспечивающих достижение целей, показателей и результата федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование», утвержденными распоряжением Министерства Просвещения РФ от 14.01.2021 г. № Р-15 (далее распоряжение Минпросвещения). Источник бесперебойного питания включен в позицию «Сервер» согласно распоряжению Минпросвещения. Соответственно, Сервер (в комплекте с ИБП) будет поставляться единой позицией, то есть ИБП является неотъемлемой частью Сервера, а не отдельным товаром.

Таким образом, комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что требования Закона в части соблюдения национального режима при проведении закупок заказчиком были соблюдены в полной степени, аукционная документация аукциона содержит подготовленные в соответствии с установленными правилами надлежащие обоснования невозможности соблюдения установленных статьей 14 Закона о контрактной системе запретов и ограничений.

Также по мнению заявителя ООО «Биомика», в один объект закупки не допускается включение радиоэлектронной продукции, подлежащей поставке, включенной в реестр (ноутбук, сервер), и не включенной в него (МФУ), т.к это исключает возможность выхода на закупку участника с продукцией отечественного производителя, что в свою очередь ограничивает количество участников закупки.

Из положений аукционной документации следует, что все включённые в лот товары (Многофункциональное устройство (МФУ), Ноутбук (тип 1), Сервер, Ноутбук (тип 2)) имеют общий код по ОКПД2 26.20, относятся к товарам радиоэлектроники, то есть к товарам одного товарного рынка.

Включение в один лот указанных товарных позиций соответствует положениям приказа Минфина 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд».

Все закупаемое оборудование является радиоэлектронной продукцией, которая технологически связана между собой.

Кроме того, все оборудование, закупаемое в данном аукционе, имеет единое функциональное назначение, а именно: используется в процессе в качестве обучающего оборудования.

ФЗ №44-ФЗ не предусмотрен запрет выставлять единым лотом предмет торгов, который в силу своей специфики может быть поделен на мелкие части.

Заказчиком в материалы дела представлено несколько ответов организаций, специализирующихся на реализации оборудования для образовательных организаций и предлагающих указанный в спецификации к аукциону перечень оборудования для поставки (единым комплектом), в соответствии с обоснованием НМЦК (заказчиком было получено 3 различных коммерческих предложения).

Таким образом, в действиях заказчика при формировании предмета закупки нарушений положений ФЗ №44-ФЗ не установлено.

По мнению Заявителя ООО «НЦИ», документация об аукционе содержит противоречивую неоднозначную информацию, а именно: при формировании контракта не были установлены конкретные размеры и сроки приемки каждого из этапов исполнения обязательств.

Комиссия Кемеровского УФАС России установила, что согласно пункту 2.6. проекта контракта «Расчеты между Заказчиком и Поставщиком производятся не позднее 30 дней с даты подписания Заказчиком документов о приемке, которыми могут быть товарная накладная, универсальный передаточный документ, акт приема-передачи оборудования, акт приемки установки оборудования.», документ о приемке подписывается заказчиком при отсутствии претензий в течении 5 дней (пункт 3.6. проекта контракта, формулировка соответствует типовому контракту).

Согласно части 11 статьи 34 Закона о контрактной системе для осуществления заказчиками закупок федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", осуществляющие нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, разрабатывают и утверждают типовые контракты, типовые условия контрактов, которые размещаются в единой информационной системе и составляют библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов.

Согласно части 7. Правил разработки типовых контрактов, а также условий их применения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 02.07.2014 N 606 разрабатываемые проекты типовых контрактов, типовых условий контрактов состоят из постоянной части, не подлежащей изменению при их применении в конкретной закупке, и переменной части, предусматривающей возможность выбора одного или нескольких вариантов условий (данных) из предлагаемого исчерпывающего перечня таких вариантов условий (данных).

Типовой контракт на поставку продукции радиоэлектронной промышленности утвержден приказом Минпромторга России от 07.04.2020 N 1152 (далее – Типовой контракт).

Согласно пункту 3.6. проекта контракта «При отсутствии у Заказчика претензий по количеству и качеству поставленного товара Заказчик в течение 5 дней с момента доставки товара Поставщиком подписывает документ о приемке. После этого товар считается переданным Поставщиком Заказчику».

Данная формулировка соответствует типовому контракту на поставку продукции радиоэлектронной промышленности, утвержденному приказом Минпромторга России от 07.04.2020 N 1152, но из нее действительно неясно в какой срок подписывается документ о приемке установки оборудования. Данный факт никак не влияет на результат определения поставщика по контракту и при направлении проекта контракта победителю пункт 3.6. проекта контракта может быть уточнен и изложен в следующей редакции:

«При отсутствии у Заказчика претензий по количеству и качеству поставленного и (или) установленного товара Заказчик в течение 5 дней с момента доставки и (или) установки товара Поставщиком подписывает документ о приемке. После этого товар считается переданным Поставщиком Заказчику».

Исходя из вышеуказанного, комиссия Кемеровского УФАС России нарушений статьи 34 ФЗ №44-ФЗ не установила.

Также, по мнению Заявителя ООО «НЦИ», документация сформирована ненадлежащим образом в части неустановления запретов и ограничений на закупку иностранного программного обеспечения, иностранного оборудования и формирования ненадлежащих требований к оборудованию.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе 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 (далее - минимальная доля закупок), 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.

Постановлением Правительства РФ от 16 ноября 2015 г. N 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 (далее по тексту – Постановление 1236).

Постановлением 1236 утвержден Порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

В соответствии с указанным порядком в рамках проведения настоящего аукциона заказчиком было подготовлено и размещено в составе документации Обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, которое полностью соответствует установленным к такому обоснованию требованиям.

Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 №878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории РФ при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Постановление 878) установлены ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств.

При этом Постановлением 878 также утвержден Порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что заказчиком в полном соответствии с требованиями Порядка было размещено Обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств.

Также заявитель считает, что заказчиком не соблюдены требования методических рекомендаций Министерства Просвещения.

Методические рекомендации по приобретению средств обучения и воспитания для обновления материально-технической базы общеобразовательных организаций и профессиональных образовательных организаций в целях внедрения целевой модели цифровой образовательной среды в рамках региональных проектов, обеспечивающих достижение целей, показателей и результата федерального проекта "Цифровая образовательная среда" национального проекта "Образование" утверждены Распоряжениями Министерства Просвещения РФ от 14.01.2021 №№ Р-15, Р-16 (далее – Методические рекомендации).

Как указано в Методических рекомендациях, требования, приведенные в настоящих методических рекомендациях, являются минимальными. Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (органы местного самоуправления) при реализации мероприятий по обновлению материально-технической базы ЦОС вправе обеспечивать требования, превышающие установленные настоящими методическими рекомендациями.

Таким образом, комиссия Кемеровского УФАС России установила, что заказчик был вправе установить дополнительные и отсутствующие в Методических рекомендациях требования, что не противоречит самим рекомендациям и соответствует Закону о контрактной системе ФЗ №44-ФЗ.

По мнению Заявителя ООО «НЦИ» при описании объекта закупки заказчиком установлены избыточные требования к поставляемым товарам.

Как следует из положений статьи 33 Закона о контрактной системе, при описании объекта закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 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 документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в техническом задании аукционной документации содержится следующее требование к поставляемому товару:

Корпус должен иметь специальную защиту для безопасного использования в учебном процессе, а именно: выдерживать падение с высоты не менее 700 мм; сохранять работоспособность при воздействии влаги, а также иметь противоскользящие и смягчающие удары элементы на корпусе.

Из пояснений заказчика следует, что указанное требование обусловлено использованием товара детьми в образовательном учреждении, что вызывает необходимость предусмотреть такие характеристики как выдерживание падения и влагостойкость (безопасное использование ноутбука).

При этом в техническом задании аукциона указано, что подтверждением безопасного использования ноутбука (характеристики безопасного использования: падение и влагостойкость) является наличие сертификата (выданного на территории Российской Федерации), являющегося аналогом сертификата MIL-STD-810G (в части проводимых тестов), либо самим сертификатом MIL-STD-810G.

Данным требованием заказчик не ограничивает количество участников торгов, поскольку участники не обязаны предоставлять определенный сертификат, а могут представить его аналог.

При этом прохождение тестов по стандарту MIL-STD-810G и получение соответствующих сертификатов в настоящее время широко используется как иностранными производителями компьютерной техники, так и российскими.

Фактически в настоящее время тесты по стандарту MIL-STD-810G являются общепринятыми и широко применяемыми тестами при производстве и продаже компьютерного оборудования.

Таким образом, включение требования о подтверждении безопасности ноутбука не ограничивает количество участников торгов в силу широкого применения данного тестирования на соответствующем товарном рынке.

Согласно статьи 33 Закона о контрактной системе ФЗ №44-ФЗ следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Таким образом, заявленные требования к товару и работам для нужд заказчика установлены, исходя из потребностей заказчика.

Законом о контрактной системе не содержит ограничений по включению в документацию об требованиях к товару, которые являются значимыми для заказчика.

Заказчику предоставлено право при описании объекта закупки указывать любые характеристики, относящиеся к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным, товар с которыми ему необходимым.

В соответствии с правовой позицией, сформированной постановлением Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 28.12.2010 N 11017/10 по делу N А06-6611/2009 основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что аукционная документация составлена исходя из имеющийся потребностей заказчика и полностью соответствует правилам описания объекта закупки, установленного нормами Закона о контрактной системе ФЗ №44-ФЗ.

Относительно довода ООО «НЦИ» о необоснованном установлении дополнительных по сравнению с КТРУ характеристик Комиссия Кемеровского УФАС России сообщает следующее:

Частью 6 статьи 23 Закона о контрактной системе предусмотрено, что порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - КТРУ), а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 N 145 утверждены Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правила использования каталога товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 5 Правил использования КТРУ Заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Федерального закона, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением случаев:

осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 г. N 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. N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации", при условии установления в соответствии с указанным постановлением ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств.

Поскольку ограничение по Постановлению 878 заказчиком не устанавливалось (в документации размещено обоснование невозможности соблюдения указанного ограничения) заказчик был вправе (на основании пункта 5 Правил) установить дополнительные характеристики к тем, что используются в КТРУ.

Также комиссией Кемеровского УФАС России установлено, в настоящее время позиция «Ноутбук» в КТРУ не является обязательной к применению.

Заявитель ООО «НЦИ» считает, что финансирование по данной закупке производится из средств федеральной субсидии, которые не являются средствами бюджета Кемеровской области – Кузбасса, поэтому жалоба должна рассматриваться в Центральном аппарате ФАС России.

В соответствии с пунктом 5 письма ФАС России (исх. № ИА/52585/13 от 24.12.2013) «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчиков при закупке товаров, работ, услуг» жалобы на действия (бездействие) заказчика при проведении закупок рассматриваются территориальными органами ФАС России по месту нахождения заказчика.

Место нахождения заказчика – Министерство образования и Науки Кузбасса: 650064, Кемеровская область-Кузбасс, г.Кемерово, пр-кт. Советский, 58.

Учитывая изложенное, Кемеровское УФАС России уполномочено рассматривать жалобу ООО «НЦИ» на действия заказчика - Министерство образования и Науки Кузбасса при проведении в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, закупки № 0139200000121001171 «Поставка оборудования для организаций в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование».

Руководствуясь статьями 99, 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 Кемеровского УФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Биомика» и ООО «НЦИ» на действия заказчика – Министерства образования и Науки Кузбасса при проведении электронного аукциона № 0139200000121001171 «Поставка оборудования для организаций в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование» необоснованными.

2. Производство по делу № 042/06/33-518/2021 прекратить.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

Члены Комиссии: