

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/67-13/2019

27.05.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при участии представителя Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области (далее - Заказчик) <...> (дов. б/н от 27.05.2019), представителя ПАО «Ростелеком» (далее - Участник) <...> (дов. № 08/29/31-19 от 24.05.2019) рассмотрела жалобу Участника на действия аукционной комиссии Заказчика при проведении электронного аукциона «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на программное обеспечение и вводу программного обеспечения в эксплуатацию в рамках развития регионального сегмента единой государственной информационной системы здравоохранения Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 6 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения аукционной комиссией Заказчика требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 29.04.2019 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на программное обеспечение и вводу программного обеспечения в эксплуатацию в рамках развития регионального сегмента единой государственной информационной системы здравоохранения Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 128 884 027,39 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 15.05.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок

участников - 16.05.2019; дата проведения электронного аукциона - 20.05.2019 09:45.

Аукционной комиссией Заказчика на электронной площадке и в Единой информационной системе (далее ЕИС) 16.05.2019 в 11:27 был размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0147200000919000298-0, отмеченный в ЕИС как недействующая редакция. Согласно данному протоколу на участие в закупке было подано пять заявок, получивших идентификационные номера: 105059223, 105063167, 105065466, 105062122, 105069348. Все указанные участники были допущены к участию в электронном аукционе.

Аукционной комиссией Заказчика на электронной площадке 16.05.2019 в 19:27 и в ЕИС 16.05.2019 в 19:28 был размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0147200000919000298-1, отмеченный в ЕИС как действующая редакция. Согласно данному протоколу на участие в закупке было подано пять заявок, получивших идентификационные номера: 105059223, 105063167, 105065466, 105062122, 105069348. Участники с идентификационными номерами 105062122 и 105069348 были допущены к участию в электронном аукционе, а участникам с идентификационными номерами 105059223, 105063167 и 105065466 было отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 21.05.2019 № 0147200000919000298-2-1 победителем признан участник закупки с идентификационным номером 105062122.

20.05.2019 Участником была направлена жалоба в УФАС по Магаданской области по поводу действий аукционной комиссии Заказчика при проведении электронного аукциона «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на программное обеспечение и вводу программного обеспечения в эксплуатацию в рамках развития регионального сегмента единой государственной информационной системы здравоохранения Магаданской области» (реестровый номер <...>).

2. Согласно доводу жалобы и пояснениям представителей Участника ПАО «Ростелеком» в срок, отведенный для подачи заявок на участие в аукционе, подало заявку, которой был присвоен идентификационный номер <...>. В сроки, предусмотренные конкурсной документацией, 16.05.2019 в 03:27 (Московского времени) в адрес Участника поступило уведомление о допуске к участию в электронном аукционе. В тот же день 16.05.2019 в 11:28 (Московского времени) в адрес Участника поступило уведомление об отказе в допуске к участию в электронном аукционе.

Участник считает, что действия аукционной комиссии Заказчика по изменению протокола рассмотрения первых частей заявок электронного аукциона и повторному опубликованию протокола в ЕИС и на электронной площадке неправомерны, так как Закон о контрактной системе не предусматривает такой возможности.

Представитель Заказчика по существу доводов жалобы пояснил, что считает отсутствие прямого запрета в законодательстве о контрактной системе на изменение протоколов рассмотрения первых частей заявок в пределах установленного для их размещения срока достаточным основанием для возможности таких изменений.

В соответствии с частью 6 статьи 67 Закона о контрактной системе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия оформляет протокол рассмотрения заявок на участие в таком аукционе, подписываемый всеми присутствующими на заседании аукционной комиссии ее членами не позднее даты окончания срока рассмотрения данных заявок.

В соответствии с частью 7 статьи 67 Закона о контрактной системе указанный протокол не

позднее даты окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе направляется заказчиком оператору электронной площадки и размещается в единой информационной системе.

Согласно позиции Федеральной антимонопольной службы России, изложенной в Письме от 01.09.2017 № РП/60879/17, внесение заказчиком изменений в протоколы рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, протоколы подведения итогов электронного аукциона после размещения их единой информационной системе содержит признаки нарушения Закона о контрактной системе.

Таким образом, довод Участника нашел подтверждение.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 7 ст. 67 Закона о контрактной системе.

Это же нарушение усматривается в отношении участника закупки АО «РТ Лабс», который обжаловал те же обстоятельства в деле № 049/06/67-14/2019.

3 . Согласно доводу жалобы и пояснениям представителей Участника в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0147200000919000298-1 аукционная комиссия Заказчика отказала в допуске к участию в электронном аукционе участнику с идентификационным номером 105059223 (ПАО «Ростелеком»). В качестве обоснования принятого решения указано следующее: *«При рассмотрении первой части заявки Участника выявилось несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 44-ФЗ, выражающееся в виде отсутствия конкретных показателей товара, соответствующих значениям параграфа II. ТРЕБОВАНИЯ К ВВОДУ ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ В ЭКСПЛУАТАЦИЮ, п.1 Общие требования, предъявляемые заказчиком к проведению работ по вводу программного обеспечения в эксплуатацию., п.2. Дополнительные условия., п.3. Гарантия качества результатов работ. Гарантийные обязательства исполнителя., ТЕХНИЧЕСКОГО ЗАДАНИЯ документации об электронном аукционе.»*

Участник считает, что данное обоснование не соответствует фактическим обстоятельствам и направленной им заявке. Участник считает, что во втором параграфе Технического задания, на которое ссылается аукционная комиссия в протоколе № 0147200000919000298-1, описаны требования к этапности проведения работ, дополнительные условия и гарантийные обязательства, на которые Участник дал свое согласие в начале заявки: «о согласии оказать услуги на условиях, предусмотренных документацией».

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В разделе 5 «Требования к содержанию и составу 1 и 2 частей заявки на участие в электронном аукционе» аукционной документации указано, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника электронного аукциона на оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

В соответствии с ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе комиссия проверяет первые части

заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе Участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

В Техническом задании в составе аукционной документации в параграфе II «Требования к вводу программного обеспечения в эксплуатацию» не содержится указаний на какие-либо конкретные показатели товара.

Исходя из заявленных требований, Заказчиком не установлены какие-либо дополнительные требования к содержанию первых частей заявок, на основании которых аукционная комиссия отказала Участнику в допуске к участию в электронном аукционе. Заявка Участника содержала явно выраженное согласие на участие в закупке на условиях, изложенных в аукционной документации.

Таким образом, довод Участника нашел подтверждение.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе.

Это же нарушение усматривается в отношении участника закупки АО «РТ Лабс», который обжаловал те же обстоятельства в деле № 049/06/67-14/2019.

4. Комиссия, изучив материалы дела, отметила, что объектом закупки является *«Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на программное обеспечение и вводу программного обеспечения в эксплуатацию в рамках развития регионального сегмента единой государственной информационной системы здравоохранения Магаданской области».*

Согласно п. 10 ст. 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация 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 данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 6 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие

в электронном аукционе должна содержать документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со ст. 14 настоящего Федерального закона, в случае закупки товаров, работ, услуг, на которые распространяется действие указанных нормативных правовых актов, или копии таких документов. При отсутствии в заявке на участие в электронном аукционе документов, предусмотренных настоящим пунктом, или копий таких документов эта 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.

Согласно ч. 3 ст. 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 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 обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. 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.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ № 1236 от 16.11.2005 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства № 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.

В извещении об осуществлении закупки Заказчик не сообщил об условиях, запретах и ограничениях в соответствии со ст. 14 Закона о контрактной системе.

В аукционной документации Заказчика не установлено запрета на допуск программного

обеспечения, происходящего из иностранных государств. Также в аукционной документации в требованиях к содержанию и составу 2 части заявки не содержится требования предоставления документов, подтверждающих соответствие объекта закупки положениям п. 6 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе и п. 2 Постановления Правительства №1236.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика усматривается нарушение ч. 3 ст. 14, п. 10 ст. 42, п. 2 ч. 1 ст. 64, п. 6 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе и п.2 Постановления Правительства № 1236.

В то же время, в представленных заявках всех участников закупки предлагается программное обеспечение, находящееся в реестре российского программного обеспечения, следовательно, отсутствие установления запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, не препятствует правомерному определению победителя данного электронного аукциона.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ПАО «Ростелеком» в лице Магаданского филиала на действия аукционной комиссии Заказчика при проведении электронного аукциона «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на программное обеспечение и вводу программного обеспечения в эксплуатацию в рамках развития регионального сегмента единой государственной информационной системы здравоохранения Магаданской области» (реестровый номер <...>) обоснованной.
2. Признать в действиях аукционной комиссии Заказчика нарушения ч. 5 ст. 67 и ч. 7 ст. 67 Закона о контрактной системе.
3. Признать в действиях Заказчика нарушения ч. 3 ст. 14, п. 10 ст. 42, п. 2 ч. 1 ст. 64, п. 6 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе и п. 2 Постановления Правительства №1236.
4. Выдать Заказчику, аукционной комиссии Заказчика предписание об устранении нарушений.
5. Передать материалы дела для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.