

**Дело № 294оз-19**

**029/06/67-685/2019**

Заказчик :

ГБУЗ Архангельской области «Онежская центральная районная больница»

164840, г. Онега Архангельской области, пр. Ленина, 80.

E-mail: onegacrb.kotirovka@yandex.ru.

Уполномоченный орган (единая комиссия):

Контрактное агентство Архангельской области

163069, г. Архангельск, ул. Выучейского, д. 18

E-mail: dkr@dvinaland.ru

Оператор электронной площадки:

АО «Единая электронная торговая площадка»

117312, г. Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

E-mail: info@roseltorg.ru

Заявитель:

ИП Вагин Денис Станиславович

<...>

## **РЕШЕНИЕ**

30 октября 2019 года г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

### **Председатель комиссии:**

Короткова И.Ю.      Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

### **Члены комиссии:**

Вознесенская Н.В.      Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

Чирова Л.А.              Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

**в присутствии представителей от:**

Уполномоченного органа: Анисимова А.А. (доверенность от 08.04.2019 №43-Д);

Заказчик и Заявитель уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своих представителей не направили.

**УСТАНОВИЛА:**

23 октября 2019 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ИП Вагина Дениса Станиславовича (далее – Заявитель) на действия единой комиссии, созданной уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области (далее – Уполномоченный орган, единая комиссия), при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку сервера (извещение № 0124200000619005114).

**Содержание жалобы:**

Обжалуются действия единой комиссии в связи с отказом ИП Вагину Денису Станиславовичу в допуске к участию в электронном аукционе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе.

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 29.10.2019 № 2877.

Уполномоченный орган не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 29.10.2019 № 314-05-796.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

В соответствии с Постановлением Правительства Архангельской области «Об утверждении Положения о контрактном агентстве Архангельской области» от 18.12.2009 № 215-пп контрактное агентство Архангельской области является уполномоченным исполнительным органом государственной власти Архангельской области, осуществляющим: регулирование контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Архангельской области; определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области; организацию и проведение аукционов по продаже права на заключение договоров аренды отдельных лесных участков.

Взаимодействие Уполномоченного органа и заказчиков Архангельской области в сфере закупок для обеспечения нужд Архангельской области осуществляется в порядке, установленном Постановлением Правительства Архангельской области

«Порядок взаимодействия контрактного агентства Архангельской области, государственных заказчиков Архангельской области, государственных бюджетных учреждений Архангельской области, муниципальных заказчиков Архангельской области, муниципальных бюджетных учреждений муниципальных образований Архангельской области и отдельных юридических лиц при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области» от 20 декабря 2013 года № 595-пп (далее - Постановление № 595-пп).

Согласно Постановлению № 595-пп Заказчик направляет в Уполномоченный орган заявку на осуществление закупки. Уполномоченный орган на основании представленной заявки Заказчика подготавливает документацию об электронном аукционе, и организует осуществление закупки.

30.09.2019 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0124200000619005114 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку сервера (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта – 497 000,00 рублей.

Оператор электронной площадки – АО «Единая электронная торговая площадка».

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 14.10.2019 было подано 6 заявок, которым были присвоены порядковые номера 1, 2, 3, 4, 5, 7.

В ходе изучения материалов дела установлено, что заявка Заявителя была зарегистрирована под номером 4.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 14.10.2019 участнику с порядковым номером заявки 4 было отказано в допуске к участию в электронном аукционе «на основании пункта 2 части 4 статьи 67 Закона 44-ФЗ: **несоответствие информации**, предусмотренной подпунктом «б» пункта 2 части 3 статьи 66 Закона 44-ФЗ, требованиям документации о таком аукционе, а именно, не соответствие требованиям, установленным в разделе II «Сведения о товаре, на поставку которого осуществляется закупка, и об условиях контракта» документации об электронном аукционе:»

№ п/п	характеристики товара, установленные заказчиком	характеристики товара, предлагаемого
	Сервер	Сервер
	...	...
1	Дополнительно	Дополнительно
	защита системы от <b>руткитов/буткитов</b> на уровне EFI BIOS	защита системы от <b>руткитов</b> на уровне EFI BIOS

Согласно части 3 статьи 66 ФЗ «О контрактной системе» первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

- 1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или 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);
- 2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:
  - а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);
  - б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В пункте 11 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» раздела I «Общие положения» документации об аукционе установлены аналогичные требования.

Объектом закупки является поставка сервера.

Часть 1 раздела II «Сведения о товаре, на поставку которого осуществляется закупка, и об условиях контракта» документации об аукционе (далее – Техническое задание) содержит таблицу, в которой установлены требования к товару, в том числе:

«Дополнительно: защита системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS».

Как подтверждается материалами дела, Заявителем в первой части заявки (заявка № 4) предложена, в том числе следующая характеристика сервера:

«Дополнительно: защита системы от руткитов на уровне EFI BIOS».

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель Уполномоченного органа пояснил, что единая комиссия исходила из подпункта 3 пункта 12 «Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе» раздела I «Общие положения» документации об аукционе (далее - Инструкция по заполнению заявки), согласно которому при описании товара в заявке на участие в электронном аукционе участнику электронного аукциона необходимо учитывать единицы измерения, наименования показателей, технических, функциональных параметров товара должны соответствовать обозначениям, установленным в

документации об электронном аукционе. Единая комиссия посчитала требование защиты системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS функциональным параметром товара.

Вместе с тем Инструкция по заполнению заявки не содержит информации каким образом применяется показатель при использовании знака «/».

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что из подпункта 3 Инструкции по заполнению заявки не следует, что характеристики товара необходимо указывать точно такими как в техническом задании, а лишь имеется указание на то, что наименования показателей, технических, функциональных параметров товара должны соответствовать обозначениям, установленным в документации об аукционе.

Исходя из технического задания и Инструкции по заполнению заявки, при рассмотрении первых частей заявок участников закупки, а именно: по характеристике «защита системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS» предложение конкретных показателей возможно как с использованием знака «/», так и без него, что будет соответствовать обозначениям, установленным в документации об аукционе.

Исходя из того, что техническое задание не содержит подробной информации по характеристике «защита системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS», следовательно, предложение в первой части заявки с порядковым номером 4 «защита системы от руткитов на уровне EFI BIOS» не может свидетельствовать о предложении участником несоответствующей информации в первой части его заявки.

На основании вышеизложенного, заявка участника закупки с порядковым номером 4 соответствует требованиям документации об аукционе.

Частью 1 статьи 67 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 указанного Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

На основании части 4 статьи 67 ФЗ «О контрактной системе» участник закупки не допускается к участию в электронном аукционе, в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 указанного Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 указанного Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 5 статьи 67 ФЗ «О контрактной системе» отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 указанной статьи, не допускается.

**Таким образом, единая комиссия нарушила часть 5 статьи 67 ФЗ «О контрактной системе».**

В указанных действиях единой комиссии содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

При проведении на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановой проверки осуществления закупки выявлено следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что документация об аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 указанного Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

Как было указано выше, Заказчиком в Техническом задании установлено требование к товару: «Дополнительно: защита системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS».

При этом, Заказчиком в техническом задании не установлено требований к техническим и функциональным характеристикам «защиты системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS».

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России было установлено, что такой защитой системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS может быть модуль Kaspersky Anti-Virus for UEFI, который в свою очередь включен в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

В связи с чем, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу, что «защита системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS» может быть программным обеспечением, то есть не является характеристикой сервера. Данное программное обеспечение, входящее в состав сервера, приобретаемого Заказчиком по условиям данной закупки, должно приобретаться с учетом требований постановления Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения,

происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - постановления № 1236) и частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе».

Требуемое программное обеспечение не является операционной системой, без которой начало использования компьютерной техники, в данном случае сервера, невозможно.

Имеющиеся у Заказчика одновременно потребности, как в компьютерном оборудовании (сервера), так и в программном обеспечении, не означают, что поставка этого компьютерного оборудования (сервера) и установка этого программного обеспечения находятся между собой в такой технологической и функциональной взаимосвязи, при которой неизбежно должны закупаться только вместе, в едином объекте закупки.

Как следует из пункта 3 Обзора Президиума Верховного Суда России от 28 июня 2017 года, в силу пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» допускается объединение товаров (работ, услуг) в один лот, если это не приводит к ограничению числа участников закупки. Учитывая, что заказчиком объединены в один лот технологически и функционально связанные товары - компьютеры и программное обеспечение, без которого начало использования компьютерной техники невозможно, такое объединение соответствует требованиям статьи 8 и пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе».

Также, Верховный суд Российской Федерации в определении от 20.02.2018 № 306-КГ17-22931 указал, что если программное обеспечение, входящее в состав комплекта товаров, приобретаемого Заказчиком по условиям закупки, подпадает под запрет на допуск иностранного программного обеспечения, установленный Правительством Российской Федерации и постановлении №1236 от 16.11.2015, то Заказчик должен указать программное обеспечение отдельным кодом ОКПД2 и распространить на него действия указанного постановления Правительства Российской Федерации.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 14.10.2019 по позиции «защита системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS» было отказано в допуске к участию в аукционе 4 (четырем) участникам закупки из 6 (шести) участников закупки, подавших заявки на участие в аукционе.

Следовательно, данное объединение сервера и программного обеспечения в один лот закупки, а также неустановление Заказчиком в техническом задании требований к техническим и функциональным характеристикам «защиты системы от руткитов/буткитов на уровне EFI BIOS», привело к ограничению количества участников закупки.

**Таким образом, Заказчик нарушил пункт 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе».**

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи

106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ИП Вагин Денис Станиславович обоснованной.
2. Признать Заказчика - ГБУЗ Архангельской области «Онежская центральная районная больница», нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе».
3. Признать единую комиссию нарушившей часть 5 статьи 67 ФЗ «О контрактной системе».
4. Заказчику, единой комиссии оператору электронной площадки - АО «Единая электронная торговая площадка» (далее – Оператор электронной площадки) выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О контрактной системе».
5. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

***Примечание.** Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

**Л.А. Чирова**