

Решение
по делу №06/451-15

о результатах рассмотрения жалобы

на действия заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с

Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

12.08.2015

г. Симферополь

Резолютивная часть решения объявлена 12.08.2015

Решение изготовлено в полном объеме 14.08.2015

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – заместителя руководителя Крымского УФАС России Муравьёва Максима Сергеевича,

членов Комиссии:

специалиста – эксперта отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России Замзараева Рустема Асановича,

специалиста – эксперта отдела контроля закупок Крымского УФАС России Ребрикова Антона Сергеевича, –

при участии представителей интересов федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Крымский федеральный университет имени В.И. Вернадского» (далее — Заказчик, ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского») Янышева Д.В. (по доверенности от 12.08.2015), Морозовой Т.М. (по доверенности от 12.08.2015), Драненко А.Л. (по доверенности от 12.08.2015),

представители общества с ограниченной ответственностью «КОНСАЛТИНГ» (далее — ООО «КОНСАЛТИНГ», Заявитель) на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы Заявитель уведомлен надлежащим образом, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 05.08.2015 №213 (вх. №455/09 от 05.08.2015) на действия Заказчика при проведении открытого конкурса «Выполнение опытно-конструкторской работы «Создание инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского» (извещение №31502585669) (далее — Конкурс), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик объединил в один лот товары, работы и услуги технологически и функционально не связанные между собой.
2. Заказчик не включил в конкурсную документацию возможность привлечения субподрядчиков при выполнении договора по выполнению опытно-конструкторской работы по закупке №31502585669.
3. Заказчик не указал в конкурсной документации сведения об адресах объектов, входящих в инфраструктуру унифицированного (единого) цифрового пространства ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского».
4. Заказчик не обосновал в Конкурсной документации неценовые критерии оценки заявок участников закупки.
5. Заказчик не обосновал в Конкурсной документации требования к участникам закупки о наличии у них лицензий на осуществление определенных видов деятельности.
6. Заказчик выбрал неправильный способ закупки оборудования, поставляемого при исполнении договора по Конкурсу №31502585669.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках.

В результате рассмотрения жалобы ООО «КОНСАЛТИНГ» на действия ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского», на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Заказчиком, изучив доводы представителей Заказчика, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Крымский федеральный университет имени В.И. Вернадского», утвержденным Наблюдательным советом ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского» 16.01.2015 протокол №1 (в редакции с изменениями, утвержденными Наблюдательным советом ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского» от 26.03.2015 протокол № 2, от 22.07.2015 протокол №3) (далее - Положение о закупках).

Главой 1 раздела 2 «ОРГАНИЗАЦИЯ И ПРОВЕДЕНИЕ ЗАКУПОК» Положения о закупках Заказчиком предусмотрено проведение закупки открытым конкурсом.

Согласно извещению об осуществлении закупки, документации о закупке:

- извещение (с изменениями) об осуществлении закупки размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее — официальный сайт) – 23.07.2015;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Конкурс;
- начальная (максимальная) цена договора – 498 000 000,00 российских рублей;
- дата и время окончания подачи заявок — 11.08.2015 в 14:00;
- дата и время вскрытия конвертов — 11.08.2015 в 14:00;
- дата и время рассмотрения заявок – 31.08.2015 в 14:00;
- дата и время подведения итогов — 10.09.2015 в 14:00.

1. Заявитель в качестве доводов жалобы указывает, что Заказчик объединил в один лот товары, работы и услуги технологически и функционально не связанные между собой.

Согласно пояснениям представителя Заказчика: «В раздел VI «Техническое задание» Документации о проведении открытого конкурса на выполнение опытно-конструкторской работы «Создание инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства Крымского Федерального Университета» в один лот включены товары, работы и услуги технологически и функционально связанные между собой, так как предмет закупки является единой услугой, все стадии оказания которой неразрывно связаны между собой, они охватываются единым понятием Инфраструктура унифицированного (единого) цифрового пространства Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования "Крымский федеральный университет имени

В.И.Вернадского" (ИУЦП КФУ).

Результатом опытно-конструкторской работы должна стать информационная система - совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств, в соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006г. №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», в результате создания ядро инфраструктуры универсального цифрового пространства, построенное на принципах, обеспечивающих динамическое масштабирование, развертывание новых фрагментов сетевой инфраструктуры и подключение к ним пользователей за счет создаваемой в указанной ОКР технологической базы.

Таким образом, вычленение из общего комплекса взаимосвязанных работ поставки только серверного оборудования в отдельный лот явилось бы нарушением целостности последовательного цикла выполнения всех работ в комплексе существенно снижающем общее качество и эффективность результатов выполнения ОКР по предмету закупки.

Кроме того, выполнение ОКР в едином комплексе сформулировано заказчиком с учетом подхода к оснащению, обеспечению, эксплуатации и управлению жизненным циклом предмета закупки как единого объекта, создание которого предполагает сбор и комплексную обработку в процессе проектирования и выполнения работ по предмету закупки всей архитектурно-конструкторской, технологической, экономической и иной информации об объекте со всеми взаимосвязями и зависимостями.

Заказчик, руководствуясь нормами Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупках, принимает решение при формировании конкурса (лотов), в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, начальной (максимальной) цены договора, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

По вопросу правомерности объединения в один лот (предмет закупки) сообщаем, когда в лоте объединены разные товары, работы или услуги, наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, работ, услуг, их целевым назначением, достижением единой цели, а также следующими критериями: необходимость в использовании единого комплекса программных и технических средств, в качестве единой технологической цепочки; наличие функциональной связи между товарами, обусловленная достижением одной цели, максимального результата (данная точка зрения подтверждается решением АС г. Москвы от 13 марта 2014 г. по делу № А40-188579/2013; Постановлением ФАС УО от 25 сентября 2012 г. по делу № А50-25886/2011; Определением ВАС РФ от 31 октября 2012 г. № ВАС-13676/12 по делу № А19-18645/2011; Постановлениями ФАС ВСО от 23 августа 2013 г. по делу № А74-5766/2012, от 10 июля 2012 г. по делу № А19-18645/2011).

Обращаем Ваше внимание на то, что обоснование наличия или отсутствия технологической и функциональной взаимосвязи неоднозначностью, неоднородностью и невзаимозаменяемостью товаров, работ, услуг со ссылками на номенклатуру ОКДП, является неверным, а отсутствие признаков аналогичности,

одноименности и взаимозаменяемости не может подтверждать отсутствие технической и функциональной связанности, приведенной в ч. 1 ст. 17. Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», свидетельствуя лишь о неоднородности работ.

Довод Заявителя ООО «КОНСАЛТИНГ» о том, что поставка оборудования для серверной и т.д. не является деятельностью данного юридического лица однозначно свидетельствует о том, что данная компания не совсем понимает саму сущность проведения ОКР. Обращаем внимания на то, что конкурсной документацией предусмотрено привлечение соисполнителей к исполнению договора на выполнение опытно-конструкторской работы. Это право может быть реализовано Исполнителем в случае, если он самостоятельно (своими ресурсами) не может выполнить ОКР.

Так же хотелось бы пояснить, что опытно-конструкторские работы (ОКР) — совокупность работ, направленных на практическое применение при создании нового изделия или технологии (ГОСТ 15.203-2001 Система разработки и поставки продукции на производство. Порядок выполнения ОКР по созданию изделий и его составных частей, ГОСТ 34.602-89 Информационная технология. Комплекс стандартов на автоматизированные системы. Техническое задание на создание автоматизированной системы; ГОСТ 34.601-90 Комплекс стандартов на автоматизированные системы. Автоматизированные системы. Стадии создания; ГОСТ 34.003-90 Информационная технология. Комплекс стандартов на автоматизированные системы. Автоматизированные системы. Термины и определения; ГОСТ 34.603-92 Информационная технология. Виды испытаний автоматизированных систем).

Таким образом, включение Заказчиком в один лот закупки товаров, работ и услуг, указанных в разделе VI "Техническое задание" конкурсной документации, не нарушает требования ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пункт 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"» (цитата возражений представителя Заказчика).

Правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи. Так, согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в частности, следующими принципами: равноправием, справедливостью, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Одним из таких законов является Закон о защите конкуренции, целью которого является обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В силу части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частями 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Исходя из буквального и смыслового толкования нормативных положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, поскольку перечень запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

В соответствии с Конкурсной документацией и Техническим заданием при оказании услуг, являющихся объектом закупки №31502585669, исполнитель обязан поставить Заказчику оборудование, а именно:

«4.1.4. Требования к оборудованию»

Все поставляемое оборудование должно быть новым, имеющим торговую марку, комплектующие – от производителей оригинального оборудования и не бывшим в употреблении.

Все поставляемое оборудование должно быть серийным, в случае поставки импортных товаров, такое оборудование должно быть официально предназначенным для поставки в Российскую Федерацию, обладать возможностью его технической поддержки в авторизованных производителем сервис-центрах Республики Крым и возможностью доступа к расширенным сервисам по технической поддержке, ремонту и послегарантийному обслуживанию производителя.

Все предлагаемое оборудование должно функционировать при следующих условиях:

- параметры электропитания (380 или 220 В +/- 20 В, 50 Гц +/- 1 Гц);

- температура окружающей среды: от + 10°C до +35°C;

Внешние блоки (размещаемые за пределами зданий) должны обеспечивать функционирование при диапазоне температур окружающей среды: от - 20°C до +45°C (в тени).

Все внешние элементы оборудования, находящиеся под напряжением, должны иметь защиту от случайного прикосновения, а само оборудование иметь защитное заземление (зануление) в соответствии с требованиями ГОСТ 12.1.030-81 и ПУЭ.

Система бесперебойного электропитания оборудования должна обеспечивать

защитное отключение при перегрузках и коротких замыканиях в цепях нагрузки, а также аварийное ручное отключение.

Факторы, оказывающие вредные воздействия на здоровье со стороны всех элементов оборудования (в том числе инфракрасное, ультрафиолетовое, рентгеновское и электромагнитное излучения, вибрация, шум, электростатические поля, и т.д.), не должны превышать действующих норм (СанПиН 2.2.2./2.4.1340-03 от 03.06.2003 г.).

...

4.5 Требования к оборудованию серверной ЦОД

Серверная ЦОД должна быть обеспечена:

- системой контроля доступа в помещения серверной;
- бесперебойным электропитанием on-line с двойным преобразованием питания, к.п.д. не менее 95%, со временем автономной работы на полной мощности не менее 8 мин., на половинной мощности не менее 15 мин.;
- эффективным теплоотводом из помещения (допустимый режим температур на внешних блоках от - 20°C до +45°C).

Серверное оборудование закрытого и открытого сегментов должно обеспечивать:

- полное резервирование работы в режиме 24 часа 7 дней в неделю;
- одновременную работу не менее 200 сотрудников в подсистеме бухгалтерского учета;
- использование процессоров на серверах приложений и виртуализации не менее 2.6ГГц, на вспомогательных серверах и серверах ранения не менее 2.4ГГц, суммарно не менее 2256 ядер с возможностью расширения;
- оперативную память не менее 15 168 Гб с возможностью расширения;
- дисковая подсистема должна обеспечивать суммарно не менее 793 ТБайт дискового пространства с возможностью расширения в режиме горячей замены;
- для серверов GPU должны использоваться видеокарты с поддержкой режима vGPU и объемом оперативной памяти не менее 16Гб» (цитата Конкурсной документации).

При этом согласно проекту Договора на выполнение опытно-конструкторских работ, приведенному в разделе V Конкурсной документации:

«Цена включает в себя все затраты, в т. ч.: стоимость оборудования, упаковки, транспортировки, погрузочно-разгрузочных работ со склада Исполнителя, доставки, разгрузки по месту доставки Заказчика, сборки, монтажа, наладки, ввода в эксплуатацию, обучению персонала Заказчика работе на оборудовании, страхования ответственности по контракту (страхование – по желанию Исполнителя), налогов, таможенных пошлин, сборов и других обязательных платежей» (цитата проекта договора).

В силу требований Гражданского кодекса Российской Федерации отношения, связанные с поставкой товара, регулируются статьями 506-524 данного кодекса.

Согласно Конкурсной документации предметом закупки №31502585669 является

выполнение опытно-конструкторской работы «Создание инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского».

При этом Гражданским кодексом Российской Федерации отношения, связанные с выполнением опытно-конструкторских работ, регулируются главой 38 данного кодекса.

Исходя из приведенного, продажа (поставка) электронно-вычислительной техники при выполнении работ, являющихся предметом закупки №31502585669, составляет самостоятельный рынок, на котором действуют большое количество хозяйствующих субъектов, однако, не имеющих опыта по разработке программного обеспечения, по выполнению работ по разработке рабочих проектов инженерной инфраструктуры, разрешительных документов по технической защите конфиденциальной информации.

Подобное объединение противоречит общим принципам Закона о закупках в части обеспечения равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика, а также соблюдению требований статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившееся в установлении Заказчиком в рамках одного Конкурса требований по закупке: во-первых, услуг по разработке и внедрению программного обеспечения, по выполнению работ на разработку рабочих проектов инженерной инфраструктуры и т.д., во-вторых, электронно-вычислительного оборудования и иного оборудования, — приводят к ограничению конкуренции между участниками, действующими на каждом из данных отдельных рынков, являются нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках (принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки), части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции (совершение действий которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов).

При этом в соответствии с требованиями пункта 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, следующие сведения: предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг. Однако, Заказчиком в извещении о проведении закупки №31502585669, размещенном Заказчиком на официальном сайте, не указано количество поставляемого товара (оборудования), предлагаемого участниками при выполнении договора по закупке №31502585669.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, не уставившего в извещении о проведении закупки количество поставляемого товара (оборудования), предлагаемого участниками при выполнении договора по закупке №31502585669, приводят к невозможности формирования участниками данного конкурса заявки на участие в закупке, в том числе в части формирования ценового предложения, и

нарушают пункт 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках.

В силу части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

- установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках);

- требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

В пункте 4.1.4. «Требования к оборудованию» технического задания Конкурсной документации Заказчиком не установлены требования к качеству, техническим характеристикам оборудования, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) оборудования, к размерам, упаковке, отгрузке оборудования, кроме требований, описывающих условия функционирования оборудования (параметры электропитания, наличия заземления, температуры окружающей среды).

При этом в Конкурсной документации отсутствуют требования к описанию участниками закупки поставляемого оборудования в ходе закупки №31502585669, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, в том числе, оборудования серверной ЦОД.

Данные действия Заказчика приводят к невозможности формирования участниками данного Конкурса заявки на участие в закупке, в том числе в части формирования ценового предложения, и нарушают пункты 1, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

2. Заявитель в качестве доводов жалобы указывает, что Заказчик не включил в конкурсную документацию возможность привлечения субподрядчиков при выполнении договора по выполнению опытно-конструкторской работы по закупке №31502585669.

Согласно пояснениям представителям Заказчика: «В конкурсной документации заказчиком не установлено ограничение на привлечение субподрядчиков в процессе выполнения опытно-конструкторской работы по предмету закупки. Жалоба не содержит доводов с указанием конкретных положений конкурсной документации, подтверждающих установление таких ограничений.

Так, согласно пункту 1.2.6. конкурсной документации привлечение к исполнению договора субподрядчиков, соисполнителей, субпоставщиков допускается в случае, если такое право предусмотрено проектом договора. В соответствии с

пунктом 5.3.3. проекта

Договора (раздел V Документации о проведении открытого конкурса) Исполнитель вправе привлекать к исполнению настоящего Договора третьих лиц, именуемых в дальнейшем Соисполнители, только с письменного согласия Заказчика. В отношении Соисполнителей Исполнитель выполняет функции Заказчика.

Кроме того, данная норма полностью соответствует нормам Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии со статьей 770 Гражданского кодекса Российской Федерации Исполнитель обязан провести научные исследования лично. Он вправе привлекать к исполнению договора на выполнение научно-исследовательских работ третьих лиц только с согласия заказчика.

Конкурсная документация содержит п. 1.2.1., в соответствии с которым в настоящем конкурсе может принять участие любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного Участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного Участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного Участника закупки» (цитата возражений представителя Заказчика).

Данные доводы Заказчика не обоснованы. Пунктом 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). При этом исполнитель должен согласовывать с заказчиком привлечение соисполнителей только при выполнении научно-исследовательских работ (пункт 1 статьи 770 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно Конкурсной документации предметом закупки №31502585669 является выполнение опытно-конструкторской работы «Создание инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского».

Данные правоотношения регулируются пунктом 2 статьи 770 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно: при выполнении опытно-конструкторских или технологических работ исполнитель вправе, если иное не предусмотрено договором, привлекать к его исполнению третьих лиц. К отношениям исполнителя с третьими лицами применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике (статья 706 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Заказчиком установлено ограничение права исполнителя привлекать к исполнению договора по закупке №31502585669 третьих лиц:

«5.3.3. Привлекать к исполнению настоящего Договора третьих лиц, именуемых в дальнейшем Соисполнители, только с письменного согласия Заказчика» (цитата проекта договора).

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившееся в установлении

ограничения права исполнителя привлекать к выполнению договора по закупке №31502585669 третьих лиц, приводят к ограничению конкуренции между участниками, т.к. самостоятельное выполнение данного контракта возможно только очень крупными хозяйствующими субъектами, имеющими, например, финансовые средства на внесение обеспечения исполнения договора в размере 149 400 000,00 российских рублей.

Данные действия Заказчика являются нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках (принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки), части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции (совершение действий которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов).

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

3. Заявитель в качестве доводов жалобы указывает, что Заказчик не указал в конкурсной документации сведения об адресах объектов входящих в инфраструктуру унифицированного (единого) цифрового пространства ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского».

В силу пояснений представителя Заказчика: «Сведения, указанные в пункте 3 «Характеристика объектов автоматизации» раздела VI «Техническое задание» Документации о проведении открытого конкурса конкурсной документации, носят информационный характер, а именно Инфраструктура унифицированного (единого) цифрового пространства должна проектироваться с учетом общей потребности объединения 25 территориально-распределенных подразделений и филиалов (более 80 зданий). Общая численность пользователей: более 20 тысяч сотрудников и около 36 тысяч студентов.

В разъяснении положений конкурсной документации, размещенным в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц ... 07.08.2015, указано, что адреса и наименования всех территориально-распределенных подразделений и филиалов предоставлены на официальном сайте федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Крымский федеральный университет имени В.И. Вернадского» ... в разделе «Структурные подразделения и филиалы» (...). В данном разделе можно скачать «Перечень месторасположения структурных подразделений и филиалов» (цитата возражений представителя Заказчика).

В силу пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В разделе 3 «ХАРАКТЕРИСТИКА ОБЪЕКТОВ АВТОМАТИЗАЦИИ» технического задания Конкурсной документации Заказчиком указано:

«ИУЦП КФУ должна проектироваться с учетом общей потребности объединения 25 территориально-распределенных подразделений и филиалов (более 80 зданий). Общая численность пользователей: более 20 тысяч сотрудников и около 36 тысяч студентов.

Характеристики объектов автоматизации уточняются в ходе предпроектного обследования» (цитата технического задания Конкурсной документации).

Таким образом, Заказчиком не установлены в Конкурсной документации требования к техническим характеристикам выполняемых работ, в частности, о территориальном распределенных подразделений и филиалов Заказчика. Отсутствие таких сведений в Конкурсной документации подтверждается и пояснениями представителя Заказчика, свидетельствующими о том, что участник самостоятельно получает необходимые сведения из дополнительных источников информации, не включенных в Конкурсную документацию.

Данные действия Заказчика приводят к невозможности формирования участниками данного Конкурса заявки на участие в закупке, в том числе в части формирования ценового предложения, и нарушают пункт 3 части 9, пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

4. Заявитель в качестве доводов жалобы указывает, что Заказчик не обосновал в Конкурсной документации неценовые критерии оценки заявок участников закупки.

Доказательства, позволяющие сделать однозначный вывод о том, что показатели критерия оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе по неценовым критериям оценки («Качество товара (работ, услуг)», «Квалификация участника и (или) коллектива его сотрудников (опыт, образование, квалификация персонала, деловая репутация)»), указанные в пункте 1.11. Конкурсной документации, ограничивают количество потенциальных участников Конкурса, на заседании Комиссии не предоставлено.

5. Заявитель в качестве доводов жалобы указывает, что Заказчик не обосновал в Конкурсной документации требования к участникам закупки о наличии у них лицензий на осуществление определенных видов деятельности.

Представитель Заказчика пояснил, что требования к участникам закупки о наличии у них лицензий на осуществление определенных видов деятельности определяется предметом закупки №31502585669.

«Основной задачей выполнения работ по защите информации является разработка комплекса взаимосвязанных организационных мер и технических средств по обеспечению необходимого уровня защищенности системы и ее отдельных подсистем от несанкционированного доступа к данным. Применяемые средства защиты информации системы должны пройти установленным порядком оценку соответствия в форме обязательной сертификации на соответствие требованиям по безопасности информации.

Лицензирование отдельных видов деятельности в Российской Федерации регулируется Федеральным законом от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», часть 1 статьи 12 которого содержит подробный

перечень тех видов деятельности, которые подлежат лицензированию. Среди них можно особо выделить виды деятельности, указанные в п.п. 1, 4 и 5, имеющие непосредственное отношение к работам, выполняемым в рамках конкурса.

Сама же организация лицензируемой деятельности регламентирована Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.11.2011 №957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности», которым утвержден «Перечень федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих лицензирование конкретных видов деятельности». В соответствии с данным Перечнем можно выделить следующие лицензируемые виды деятельности (основанные на п.п.1, 4 и 5 ч.1 ст.12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»):

- разработка, производство, распространение шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) (ФСБ России);
- разработка и производство средств защиты конфиденциальной информации (ФСБ России, ФСТЭК России);
- деятельность по технической защите конфиденциальной информации (ФСТЭК России).

Указанная деятельность регламентирована соответствующими Постановлениями Правительства Российской Федерации:

- Постановление от 16.04.2012 №313 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)»;
- Постановление от 3.02.2012 № 79 «О лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации».

Учитывая, что организация, выполняющая работы по созданию инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства Крымского Федерального Университета, будет осуществлять проектирование закрытого сегмента, а также закупку средств защиты не для собственных нужд, она обязана иметь соответствующие лицензии ФСТЭК России и ФСБ России, которые предусматривают оказание соответствующих услуг, а именно:

на деятельность по технической защите конфиденциальной информации (ФСТЭК России);

на осуществление разработки, производства, распространения шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнения работ, оказания услуг в области шифрования информации, технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств.

Учитывая, что в ходе работ по созданию инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства Крымского Федерального Университета может возникнуть необходимость разработки новых средств защиты информации для реализации механизмов защиты в рамках разработки прикладного ПО и их последующей сертификации (с целью проведения дальнейшей аттестации по требованиям безопасности информации создаваемой в рамках конкурса инфраструктуры), в виду возможного отсутствия аналогичных средств на рынке, обязательным условием является наличие у участника процедуры закупки лицензий ФСТЭК России и ФСБ России на деятельность по разработке и производству средств защиты конфиденциальной информации Аналогичная лицензия ФСБ на разработку и производство средств защиты конфиденциальной информации потребуется при реализации клиентских средств шифрования и/или электронной подписи в случае их отсутствия на рынке для выбранного в целях реализации необходимого функционала общесистемного и разрабатываемого в рамках ОКР прикладного ПО. Кроме того, для проведения других работ со средствами защиты информации, например, работ по внедрению средств защиты информации в закрытом сегменте, требуется лицензия ФСТЭК России на проведение работ, связанных с созданием средств защиты информации» (цитата возражений представителя Заказчика).

Комиссия пришла к выводу об обоснованности позиции Заказчика.

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

6. Заявитель в качестве доводов жалобы указывает, что Заказчик выбрал неправильный способ закупки оборудования, поставляемого при исполнении договора по Конкурсу №31502585669.

В соответствии с техническим заданием Конкурсной документации при выполнении договора по закупке №31502585669 исполнителем осуществляется поставка Заказчику серверного оборудования. Поставка серверного оборудования подразумевает поставку электронно-вычислительных машин для выполнения поставленных задач и иного оборудования для вычислительных машин.

В силу части 4 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить перечень товаров, работ, услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме.

Перечень товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 21.06.2012 №616. В данный перечень, в частности, включены следующие товары:

Код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКДП) ОК 004-93	Наименование
3000000	Канцелярская, бухгалтерская и электронно-вычислительная техника
3200000	Оборудование и аппаратура для радио, телевидения и связи

Таким образом, закупка серверного оборудования должна осуществляться Заказчиком в электронной форме.

Учитывая приведенное, действия Заказчика, осуществляющего закупку оборудования, поставляемого при исполнении договора по Конкурсу №31502585669, не в электронной форме, нарушают требования части 4 статьи 3 Закона о закупках и постановление Правительства Российской Федерации от 21.06.2012 №616 «Об утверждении Перечня товаров, работ и услуг, закупка которых осуществляется в электронной форме».

Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КОНСАЛТИНГ» обоснованной частично.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 4 статьи 3, пункта 3 части 9, пунктов 1, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о закупках.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде (арбитражном суде) в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

**Предписание
по делу №06/451-15
об устранении нарушений Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ**

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

12.08.2015

г. Симферополь

Резолютивная часть предписания объявлена 12.08.2015

Предписание изготовлено в полном объеме 14.08.2015

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – заместителя руководителя Крымского УФАС России Муравьёва Максима Сергеевича,

членов Комиссии:

специалиста – эксперта отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России Замзараева Рустема Асановича,

специалиста – эксперта отдела контроля закупок Крымского УФАС России Ребрикова Антона Сергеевича, –

на основании решения Комиссии от 12.08.2015 по делу №06/451-15 по итогам рассмотрения жалобы общества с ограниченной ответственностью «Консалтинг» от 05.08.2015 №213 (вх. №455/09 от 05.08.2015) на действия федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Крымский федеральный университет имени В.И. Вернадского» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса «Выполнение опытно-конструкторской работы «Создание инфраструктуры унифицированного (единого) цифрового пространства ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского» (извещение №31502585669), в соответствии с частями 17, 20, 23 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (с изменениями),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику привести Конкурсную документацию закупки №31502585669 в соответствие с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), с учетом решения от 12.08.2015 по делу №06/451-15.

2. Заказчику провести процедуру закупки №31502585669 в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Крымский федеральный университет имени В.И. Вернадского», утвержденного Наблюдательным советом ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского» 16.01.2015 протокол №1 (в редакции с изменениями, утвержденными Наблюдательным советом ФГАОУ ВО «КФУ им. В.И. Вернадского» от 26.03.2015 протокол № 2, от 22.07.2015 протокол №3).

3. Заказчику в срок до 14.09.2015 предоставить в Крымское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи (3652) 252-431 или электронной почте по адресу: to82@fas.gov.ru.

Невыполнение в установленный срок предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее предписание может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в соответствии с законодательством Российской Федерации.