

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/64-383/2020

«22» мая 2020 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в присутствии: представителей ООО «Ютел» директора <...> (доверенность от 21.05.2020), представителей Министерства образования и науки Республики Бурятия <...> (доверенность от 19.05.2020), <...> (доверенность от 19.05.2020), <...>. (доверенность от 21.05.2020), представителя Республиканского агентства по государственным закупкам <...>., доверенность от 07.04.2020,

рассмотрев жалобу ООО «Ютел» (далее, в т.ч Заявитель, Общество) (вх. от 15.05.2020), дополнения к жалобе (вх. от 22.05.2020) на действия заказчика - Министерства образования и науки Республики Бурятия (далее – Заказчик), уполномоченного органа – Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) при проведении аукциона в электронной форме - поставка компьютеров и периферийного оборудования в целях реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда», с реестровым номером – 0102200001620001429 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Суть доводов, изложенных в жалобе Заявителя, сводится к следующему: в связи с опубликованным заказчиком 08.05.2020 в 18:02 часов разъяснением заказчик должен был внести изменения в документацию, где указал бы допустимость поставки как Microsoft Windows 10 Professional, так Microsoft Windows 10 Pro Education; в нарушение требований, установленных частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе, заказчик не установил предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 1236 и постановлением Правительства Российской Федерации от 10.07.2019 N 878 запреты. Заявитель просит признать жалобу обоснованной, провести проверку и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, считает необоснованными, полагает, что положения документации о закупке соответствует требованиям законодательства о контрактной системе, объект закупки описан исходя из потребности Заказчика. Просит признать жалобу необоснованной. Уполномоченный орган поддержал доводы Заказчика.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

30.04.2020 на официальном сайте в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона (номер извещения – 0102200001620001429) и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта – 176 215 480,00 рублей.

По окончании срока подачи заявок - до 08:00 (время местное) 15 мая 2020 г. - были поданы 3 заявки от участников со следующими идентификационными номерами: 107474292, 107479041, 107480397, все заявки допущены к участию в аукционе. Из протокола проведения электронного аукциона от 19.05.2020 следует, что понижение цены состоялось на 25,5% от начальной (максимальной) цены контракта.

Заказчиком опубликован ответ на запрос разъяснений 08.05.2020 в 18:02 часов: От участника

закупки поступил запрос о разъяснении документации следующего содержания: «Допускается ли поставка Microsoft Windows 10 Pro Education вместо указанной в техническом задании Microsoft Windows 10 Professional? <https://docs.microsoft.com/ru-ru/education/windows/windows-editions-for-education-customers>». На запрос первоначально заказчиком был дан ответ, который опубликован 08.05.2020 15:57 ч., который содержит техническую ошибку. Заказчиком ответ на запрос о разъяснении, опубликованный 8.05.2020 в 15:57 ч., в связи с допущенной технической ошибкой, признан недействительным и дан ответ следующего содержания: «Microsoft Windows 10 Pro Education допускается к поставке, так как в технических требованиях отсутствует указание на конкретный метод лицензирования программного обеспечения Microsoft Windows 10 Professional».

В технических требованиях (приложение № 3 документации) по позициям 2-5 «ноутбук, интерактивный комплекс с вычислительным блоком и мобильным креплением» указано о необходимости наличия: Неисключительное право пользования (лицензия) на операционную систему «Microsoft Windows 10 Professional» с графическим пользовательским интерфейсом, обеспечивающую работу распространенных образовательных и общесистемных приложений. Срок действия лицензии – бессрочная. Операционная система должна быть предустановлена и активирована. В связи с необходимостью обеспечения совместимости с имеющимся программным обеспечением, используемым Заказчиком, эквиваленты на закупаемое программное обеспечение не предусмотрены. При этом не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Заказчик поясняет следующее. Microsoft Windows 10 Pro Education входит в группу Microsoft Windows 10 Professional. По данным с сайта производителя операционной системы Microsoft для использования Microsoft Windows 10 Pro Education необходимо иметь лицензию на Microsoft Windows 10 Pro для перехода на Microsoft Windows 10 Pro Education так как она является основой. <https://docs.microsoft.com/ru-ru/education/windows/change-to-pro-education>. В настоящее время на компьютерах под управлением Microsoft Windows 10 Pro можно получить Windows 10 Pro Education. Поддержка любого количества пользователей, от одного до нескольких сотен. Программа Microsoft Windows 10 Pro Education не ограничивает количество лицензий, которые может иметь организация. Имеется возможность отката до Microsoft Windows 10 Pro в любой момент. Когда пользователь выходит из домена или вы отключаете параметр для автоматического перехода на Microsoft Windows 10 Pro Education, устройство будет полностью преобразовано в Microsoft Windows 10 Pro. Устройства должны работать под управлением Microsoft Windows 10 Pro и быть присоединены к Azure Active Directory или присоединены к домену с помощью Azure Active Directory Connect. Предложение распространяется также на клиентов, у которых настроена федерация с Azure Active Directory. Клиент Azure Active Directory должен распознаваться как утвержденный клиент для образовательных учреждений. Дополнительные качественные функциональные характеристики необходимы для совместимости с уже имеющимся компьютерным оборудованием, для улучшенного отображения информации, для удобства использования, для поддержания энергоэффективности. В образовательных организациях Республики Бурятия установлена локальная вычислительная система с доменной структурой и поддержкой групповых политик Azure Active Directory. У представленных в реестре операционных систем нет возможности присоединения к домену организации либо к Azure Active Directory, чтобы получить доступ к сетевым файлам, серверам и принтерам. Указанные Заявителем операционные системы «Astra Linux» могут подключаться к облачным сервисам Azure, к доменной структуре с использованием Active Directory, однако несовместимы с программным обеспечением, используемым в образовательных организациях, широко использующие Microsoft Windows приложения, т. е. не соответствует эксплуатационным характеристикам. Основным недостатком имеющегося подключения к Azure Active Directory операционной системы Linux - невозможность применения политики безопасности в существующих сетях на базе Windows и невозможность сетевого развертывания программного обеспечения на компьютерах под управлением операционной системы Linux. В связи с этим приобретается Microsoft Windows 10 Pro под существующую сетевую инфраструктуру образовательных организаций. в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 10.07.2019 г. № 878 отсутствуют сведения о технических и функциональных характеристиках аналогичных радиоэлектронным продуктам (ноутбук), планируемым к закупке мы не смогли идентифицировать машину портативную персональную электронно-вычислительную «Aquarius» как предмет закупки.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в

документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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; 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.

Часть 2 статьи 33 Закона о контрактной системе закрепляет, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Из изложенных норм следует, что в зависимости от своих потребностей заказчик в документации об аукционе должен установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам), размерам, упаковке товара с учетом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды. Соответственно, заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования к товару, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупки.

Кроме того, законом не предусмотрено ограничений по включению в аукционную документацию требований к товару, являющихся значимыми для заказчика; не предусмотрена и обязанность заказчика обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару. Более того, указание в документации конкретных характеристик поставляемого товара предусмотрено законодательством о закупках. Ограничивает усмотрение заказчика только требование о недопустимости ограничения конкуренции.

Из системного толкования приведенных норм следует, что на сегодняшний день законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего. В частности, при описании товара заказчик вправе указывать качественные параметры к объекту закупок, которые являются определяющими для него, но при этом не ограничивающими количество потенциальных участников закупок; он не лишен возможности более точно и четко указывать требования к закупаемому товару.

Кроме того, необходимо отметить, что Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в Постановлении от 28.12.2010 N 11017/10 по делу N A06-6611/2009 указал, что 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. При формировании условий конкурса заказчик не должен игнорировать предмет и цели регулирования размещения заказов, направленные на эффективность использования бюджетных средств и развитие добросовестной конкуренции, а также соблюдать требования статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Таким образом, Microsoft Windows 10 Pro Education допускается к поставке в связи с имеющейся потребностью заказчика. Заявитель был вправе предложить к поставке как Microsoft Windows 10 Professional, так и входящий в группу и основанный на нем Microsoft Windows 10 Pro Education.

Довод о необходимости внесения изменений в аукционную документацию признается необоснованным.

Доводы жалобы общества на положения документации о закупке оставлены Комиссией Бурятского УФАС России без рассмотрения ввиду следующего.

В соответствии с ч. 4 ст. 105 Закона о контрактной системе жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах. По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок осуществляется только в судебном порядке.

В соответствии с извещением о проведении данного электронного аукциона, дата окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе - 15.05.2020 08:00. Жалоба подана Заявителем после окончания срока подачи заявок на участие в рассматриваемом электронном аукционе. Таким образом, доводы жалобы Общества на положения документации о закупке в силу ч. 4 ст. 105 Закона о контрактной системе, не подлежат рассмотрению Комиссией Бурятского УФАС России.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в документации имеется:

1. Обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в соответствии с которым обстоятельством, обуславливающим невозможность соблюдения запрета является подпункт «а» пункта 2 Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878, в реестре отсутствуют сведения о радиоэлектронной продукции, соответствующей тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, что и радиоэлектронная продукция, планируемая к закупке;
2. Обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в соответствии с которым обстоятельством, обуславливающим невозможность соблюдения запрета является подпункт «б» пункта 2 Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 1236, а именно: программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр 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 образовательных организациях установлена локальная вычислительная система с доменной структурой и поддержкой групповых политик Azure Active Directory, у представленных в реестре операционных систем нет возможности присоединения к домену организации либо к Azure Active Directory, чтобы получить доступ к сетевым файлам, серверам и принтерам.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «Ютел» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.