

РЕШЕНИЕ

по делу № 809-ж/2016

11 ноября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России
Членов Комиссии:	специалиста 1 разряда - административно-финансового отдела Челябинского УФАС России, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу ООО «УралИнвестКомплект-плюс», в присутствии:

- представителя Министерства информационных технологий и связи Челябинской области, действующего на основании доверенности от 04.05.2016;
- представителя Министерства информационных технологий и связи Челябинской области, действующего на основании доверенности от 10.05.2016;
- представителя Министерства информационных технологий и связи Челябинской области, действующего на основании доверенности № 83 от 01.03.2016;

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «УралИнвестКомплект-плюс» на действия заказчика при проведении электронного аукциона № 0169200003016000102 на оказание услуги по модернизации автоматизированной системы управления закупками товаров, работ, услуг "АЦК-Госзаказ" для

обеспечения государственных нужд Челябинской области (далее – аукцион).

Согласно представленным документам 21.10.2016 Министерство информационных технологий и связи Челябинской области объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 700 000,00 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 07.11.2016 10:00.

На момент рассмотрения жалобы ООО «УралИнвестКомплект-плюс» контракт не заключен.

В жалобе указано, что заказчиком в нарушение требований законодательства о контрактной системе в документации о закупке и плане-графике закупок не установлен запрет по Постановлению Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 г. № 1236.

Кроме того, заявитель указывает на то, что в документации о закупке установлены сроки для направления разъяснений документации о закупке в части времени окончания предоставления запроса ранее окончания последнего дня для направления таких разъяснений.

Представители заказчика с доводами жалобы заявителя не согласились, представили письменные пояснения и на заседании Комиссии указали следующее.

В документации об аукционе не установлен запрет по Постановлению Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 г. № 1236, в связи с тем, что предметом закупки является доработка уже существующего у заказчика программного обеспечения, а не закупка программного обеспечения.

В документации о закупке установлена дата и время окончания срока представления разъяснений с учетом режима работы заказчика в предпраздничный нерабочий день.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 г. № 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление).

Пунктом 2 Постановления 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, 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 реестре 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 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 пунктах 3,4 Постановления указаны случаи, при которых положения Постановления не распространяются, а именно:

- при осуществлении закупок программного обеспечения и (или) прав на него дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации, торговыми представительствами Российской Федерации при международных организациях для обеспечения своей деятельности на территории иностранного государства;

- при осуществлении закупок программного обеспечения и (или) прав на него, сведения о котором и (или) о закупке которого составляют государственную тайну.

При этом, частью 5 Постановления установлено, что заказчик при исполнении заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" гражданско-правового договора, предметом которого является поставка программного обеспечения и (или) прав на него, не вправе допускать в соответствии с частью 7 статьи 95 указанного Федерального закона замену программного обеспечения, сведения о котором включены в реестр, на иное программное обеспечение.

С учетом совокупного толкования положений Постановления следует, что запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения, распространяется только при осуществлении закупок на поставку уже существующего программного обеспечения.

Согласно позиции плана-графика закупки № П44201601692000030001000211 предмет закупки установлен как оказание услуги по модернизации автоматизированной системы управления закупками товаров, работ, услуг "АЦК-Госзаказ" для обеспечения государственных нужд Челябинской области.

Как следует из извещения и документации об аукционе предмет закупки совпадает с наименованием позиции плана-графика закупки №

П44201601692000030001000211.

При этом из пункта 8 раздела 1 документации о закупке следует, что оказание услуги заключается в доработке программного обеспечения (далее – ПО), а именно:

- запись и хранение ПО в памяти ЭВМ и осуществление действий, необходимых для функционирования ПО в соответствии с его прямым назначением;
- изготовление копии ПО в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 статьи 1280 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- адаптация ПО встроенными в него средствами;
- декомпиляция ПО;
- доработка ПО, в том числе с привлечением третьих лиц;
- разработка производных модулей, подсистем с использованием ПО, в том числе с привлечением третьих лиц;
- предоставление третьим лицам исходных кодов ПО, описаний баз данных ПО с целью доработки ПО;
- передача органам исполнительной власти Челябинской области и подведомственным им учреждениям прав на использование ПО.

При этом, из пункта 1.2 проекта контракта предметом контракта является обязанность в обусловленный настоящим контрактом срок оказать государственному заказчику услугу по модернизации автоматизированной системы управления закупками товаров, работ, услуг «АЦК-Госзаказ» для обеспечения государственных нужд Челябинской области.

В пункте 3.3 и разделе 4 проекта контракта определены сроки и порядок приемки и оплаты оказанных услуг.

Таким образом, исходя из описания объекта закупки и условий контракта следует, что планируемый к заключению контракт имеет правовую природу договора оказания услуг.

Согласно части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

К жалобе в силу части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе прикладываются

документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из анализа частей 1,9 статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что именно на заявителя жалобы возложена обязанность по доказыванию обоснованности доводов жалобы с предоставлением соответствующих документов.

Вместе с тем, заявителем не представлены доказательства того, что предметом закупки является поставка программного обеспечения для нужд заказчика в связи с чем, доводы жалобы документально не подтверждены.

С учетом изложенного, предметом закупки является оказание услуг по модернизации уже существующего программного обеспечения, в связи с чем запрет на поставку иностранного программного обеспечения, предусмотренный Постановлением, не должен быть установлен при осуществлении указанного аукциона, что свидетельствует о правомерности действий заказчика при формировании документации о закупке.

2. Как следует из пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Согласно части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

В части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе указано, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

При этом, из части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе следует, что в трехдневный срок запрос участника закупки должен поступить заказчику, а не на электронную площадку.

Статьей 194 Гражданского Кодекса РФ предусмотрено, что если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Однако если это действие должно быть

совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

С учетом изложенного, время окончания срока направления запроса участника закупки устанавливается с учетом регламента работы заказчика.

Как следует из пункта 18 раздела 1 документации о закупке дата окончания срока подачи заявок – 07.11.2016 в 10:00, то есть с учетом трехдневного срока, предоставленного на направление запроса о разъяснении документации о закупке заказчику, последний день срока истекает 03.11.2016 (четверг).

Согласно статье 112 Трудового кодекса Российской Федерации нерабочим праздничным днем в Российской Федерации является 4 ноября - день народного единства.

Как следует из документов, представленных заказчиком, а именно: пункта 6 служебного распорядка заказчика, утвержденного Приказом Министерства информационных технологий и связи Челябинской области № 76 от 01.09.2011, время начала и окончания служебного и рабочего времени с понедельника по четверг – с 08.30 по 17.30. Продолжительность служебного и рабочего дня, непосредственно предшествующего нерабочему праздничному дню, уменьшается на один час.

Таким образом, окончание срока для направления запроса участником закупки с учетом служебного распорядка заказчика – 03.11.2016 в 16.30, что соответствует части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

В ходе проведения внеплановой проверки в рамках статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссия установила следующее.

1. В соответствии с частью 7 статьи 66 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона вправе подать заявку на участие в таком аукционе в любое время с момента размещения извещения о его проведении до предусмотренных документацией о таком аукционе даты и времени окончания срока подачи на участие в таком аукционе заявок.

Согласно части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии со статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В извещении о закупке указано следующее:

- начало подачи заявок: 21.10.2016 в 13 часов 56 минут.

- окончание срока подачи заявок: 07.11.2016 в 10 часов 00 минут.

Принимая во внимание, что пятнадцатый день срока приходится на 05.11.2016, то есть на выходной день – субботу, с учетом выходного дня указанный срок переносится на 07.11.2016, то есть сроком окончания подачи заявок является – 08.11.2016.

Таким образом, заказчик, в нарушение части 3 статьи 63, части 7 статьи 66 Закона о контрактной системе, сократил срок подачи заявок на участие в аукционе на один день.

2. В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации должны содержаться порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе указано, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Как следует из пункта 17 раздела 1 документации о закупке дата окончания срока предоставления заказчиком разъяснений участнику закупки – 03.11.2016 в 16.30, тогда как часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе предусматривает необходимость предоставления таких разъяснений в двухдневный период, то есть с учетом праздничных и выходных дней (с 04.11.2016 по 06.11.2016) – до 07.11.2016 включительно.

Таким образом, в документации о закупке в нарушение пункта 11 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе установлена дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе без учета двухдневного срока для предоставления таких разъяснений.

Принимая во внимание, что допущенные нарушения не повлияли на результаты закупки, так как документация о закупке размещена в единой информационной системе и была для ознакомления всем участникам закупки, заказчик предоставил разъяснения на запросы участников закупки в сроки, установленные документацией о закупке и других запросов от участников закупки не поступило, а также с учетом того, что на аукцион допущены и приняли участие двое участников закупки, антимонопольный орган, руководствуясь принципами разумности, добросовестности и справедливости, принимает решение предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «УралИнвестКомплект-плюс» на действия заказчика необоснованными.
2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушения пункта 11 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65, части 3 статьи 63, части 7 статьи 66 Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.