

решение

ООО «ШВАБЕ-МОСКВА»

129366, г. Москва, проспект Мира, д.
176

mosscow@shvabe.com

5023744@mail.ru

Областное государственное казенное
учреждение «Южно-Уральский центр
дорожных испытаний и исследований»

454091, г. Челябинск, ул.
Комсомольская, д.18

2609997@mail.ru

ГКУ «Центр организации закупок
Челябинской области»
454084, г. Челябинск, ул. Калинина, д. 21
zakup@zakup74.ru

ООО «РТС-Тендер»
121151, г. Москва, Набережная Тараса
Шевченко, д. 23А, эт. 25, пом. № 1
ko@rts-tender.ru

Комиссии по осуществлению закупок

РЕШЕНИЕ № 074/06/105-775/2023 (№ 163-ж/2023)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 03 апреля 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 06 апреля 2023 года

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

Председателя Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 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), рассмотрев жалобу ООО «ШВАБЕ-МОСКВА» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях (извещение № 0869200000223001878), в присутствии:

- представителей Областного государственного казенного учреждения «Южно-Уральский центр дорожных испытаний и исследований» (далее – заказчик) <...>, действующих на основании приказа от 14.12.2022 № 2/272, доверенностей от 30.03.2023;

- представителей ГКУ «Центр организации закупок Челябинской области» (далее — уполномоченное учреждение) <...>, действующих на основании доверенностей от 04.04.2022 №№ 08, 09;

- представителей ООО «ШВАБЕ-МОСКВА» (далее — заявитель) <...>., действующих на основании доверенностей от 03.04.2023 №№ 123, 124;

- представителя ПАО «Ростелеком» (далее - заинтересованное лицо) <...>, действующей на основании доверенности от 25.08.2022 № 01/29/742/22,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 27.03.2023 поступила жалоба заявителя на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том

числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях (извещение № 0869200000223001878) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано уполномоченным учреждением в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 20.03.2023, изменения извещения о проведении электронного аукциона — 22.03.2023.

Начальная (максимальная) цена контракта – 207 791 500,00 рублей.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам закупки не заключен.

Доводы жалобы заключаются в следующем.

1. Приложение № 1 к приказу Министерства финансов Российской Федерации от 4 июня 2018 г. № 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Приказ Минфина России от 04.06.2018 № 126н) включает в себя следующие классы по ОКПД2 27.90.70.000 – «Устройства электрической сигнализации, электрооборудование для обеспечения безопасности или управления движением на железных дорогах, трамвайных путях, автомобильных дорогах, внутренних водных путях, площадках для парковки, в портовых сооружениях или на аэродромах», 26.70 (за исключением 26.70.9) – «Приборы оптические и фотографическое оборудование», 26.30 (за исключением 26.30.9) – «Оборудование коммуникационное», 26.20.17 – «Мониторы и проекторы, преимущественно используемые в системах автоматической обработки данных», 26.20.18.000 – «Устройства периферийные с двумя или более функциями: печать данных, копирование, сканирование, прием и передача факсимильных сообщений».

Из содержания извещения об осуществлении закупки следует, что в объект рассматриваемой закупки заказчиком включены, в том числе товарные позиции, которые по своему описанию относятся к указанным кодам, а, следовательно, заказчик обязан установить условия допуска товаров, предусмотренные Приказом Минфина России от 04.06.2018 № 126н.

2. Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее - Постановление Правительства РФ от 10.07.2019 № 878) установлен перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Указанный перечень включает в себя следующие классы по ОКПД2 27.90.70.000 – «Устройства электрической сигнализации, электрооборудование для обеспечения безопасности или управления движением на железных дорогах, трамвайных путях, автомобильных дорогах, внутренних водных путях, площадках для парковки, в

портовых сооружениях или на аэродромах», 26.70.2 – «Приборы оптические и их части», 26.30.11.110 – «Средства связи, выполняющие функцию систем коммутации», 26.20.17 – «Мониторы и проекторы, преимущественно используемые в системах автоматической обработки данных», 26.20.18 – «Устройства периферийные с двумя или более функциями: печать данных, копирование, сканирование, прием и передача факсимильных сообщений».

Из содержания извещения об осуществлении закупки следует, что в объект рассматриваемой закупки заказчиком включены, в том числе, товарные позиции, которые по своему описанию относятся к указанным кодам, а, следовательно, заказчик обязан был установить ограничения допуска товаров, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878.

Кроме того, в пункте 3.2 проекта контракта установлено, что подрядчик обязан: «При исполнении контракта Подрядчик при передаче товара (результатов работы) обязан предоставить Заказчику документы, подтверждающие страну происхождения товара, на основании которых осуществляется включение продукции в реестр российской промышленной продукции, единый реестр российской радиоэлектронной продукции или евразийский реестр промышленных товаров, предусмотренные постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 2015 г. N 719, постановлением Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 г. N 878 "О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации" или решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23 ноября 2020 г. N 105 соответственно.».

3. В Приложении №1 к извещению заказчиком установлены требования к периферийному оборудованию, используемому при выполнении работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях, а именно требования к функциональным и качественным характеристикам следующих позиций:

Дорожный контроллер. Код позиции КТРУ (ОКПД2) 27.90.70.000;

Детектор транспорта тип 1 и тип 2. Код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.70.23.190;

Сервер. Код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.14.000-00000189;

Коммутатор. Код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.30.11.110-00000041;

Видеостена. Код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.17.110;

Автоматизированное рабочее место Пользователей ИТС. Код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.15.000;

Многофункциональное устройство (МФУ). Код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.18.000-00000069.

Данные позиции также указаны и в извещении о проведении электронного

аукциона в разделе «Объект закупки».

Однако в извещении заказчиком указано, что запрет, установленный в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 необходимо применять только по товарам, указанным в Таблице 2 Приложения № 3 к Описанию объекта закупки, Таблице 4 Приложения № 4 к Описанию объекта закупки и запрет, установленный в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 только по товарам, указанным в пункте 3.1.1 Описания объекта закупки.

Противоречия между установленными требованиями в извещении и Приложении № 4 к извещению не позволяют участнику однозначно определить, какие сведения необходимо предоставлять в составе заявки в отношении объекта закупки, а также на основании чего заказчиком установлены запреты на допуск товаров, происходящих из иностранных государств только по некоторым позициям списка периферийного оборудования, а не по всем позициям объекта закупки.

4. Заказчиком в нарушение пункта 5 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 не установлены в проекте контракта требования о запрете замены поставляемого программного обеспечения, а именно: «Установить, 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 российского программного обеспечения или реестр евразийского программного обеспечения, на иное программное обеспечение».

Представители заказчика представили письменные пояснения, которые на заседании Комиссии поддержали, и указали следующее.

1. В соответствии с пунктом 1 Приказа Минфина России от 04.06.2018 № 126н необходимым условием для применения его положений является закупка товаров, указанных в Приложениях к Приказу Минфина России от 04.06.2018 № 126н. Вместе с тем, в рассматриваемом случае объектом закупки является выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях.

2. В соответствии с пунктом 3 Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 № 878, необходимым условием для применения положений Постановления № 878 является закупка радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Вместе с тем, в рассматриваемом случае объектом закупки является выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях.

Пункт 3.2 включен в проект контракта на основании пункта 10.3 Постановления № 616 и не связан с применением Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 № 878.

3. В пункте 2.2 Приложения № 4 к извещению установлено, что предложение участника в отношении объекта закупки должно соответствовать требованиям заказчика, перечисленным в Приложении № 1 к извещению «Описание объекта закупки». В Приложении № 1 к извещению «Описание объекта закупки» установлены технические характеристики товаров, поставляемых заказчику при выполнении работ, но не указаны требования по предоставлению информации и документов, предусмотренных нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частями 3 и 4 статьи 14 Закона о контрактной системе.

В пункте 4.1 Приложения № 4 к извещению не установлено требований о предоставлении документов по всем позициям, лишь установлен перечень документов. Список позиций, по которым требуется предоставление документов, установлен лишь в извещении и не создает неоднозначности. Запрет на допуск товаров установлен заказчиком лишь по позициям, входящим в состав перечня по Постановлению Правительства РФ от 30.04.2020 № 616.

4. Пункт 5 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 содержит явно выраженный запрет замены программного обеспечения, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения или реестр евразийского программного обеспечения, на иное программное обеспечение при исполнении государственного или муниципального контракта. Таким образом, данная норма действует императивно, применяется при наличии указанных в ней обстоятельств вне зависимости от ее цитирования в контракте.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам,

В силу пункта 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее информацию об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

Согласно части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том

числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 4 статьи 14 Закона о контрактной системе предусмотрено, что федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Наименованием объекта закупки является выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях.

Пункт 1.1. проекта контракта предусматривает, что подрядчик по заданию заказчика обязуется в установленный контрактом срок выполнить работы по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях (далее - работы), а заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их.

Согласно пункту 4.1 проекта контракта заказчиком установлены сроки выполнения работ:

«Дата начала выполнения работ: с даты заключения контракта

Дата окончания выполнения работ: 31.10.2023 г».

Разделом 5 проекта контракта предусмотрен порядок сдачи и приемки работ на основании представленного подрядчиком посредством функционала единой информационной системы в сфере закупок документа о приемке, содержащего:

а) идентификационный код закупки, наименование, место нахождения заказчика, наименование объекта закупки, место выполнения работ, информацию о подрядчике, предусмотренную подпунктами «а», «г» и «е» части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, единицу измерения выполненной работы;

б) наименование выполненной работы;

в) информацию об объеме выполненной работы;

г) стоимость исполненных подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, с указанием цены за единицу выполненной работы;

д) иную информацию с учетом требований, установленных в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о контрактной системе.

Пунктом 6.5. проекта контракта установлено, что расчеты между заказчиком и подрядчиком за выполненные работы производятся в течение 7 (семи) рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке на основании предоставленных подрядчиком документа о приемке, счета, счета-фактуры (при наличии), но не позднее срока завершения операций по исполнению бюджета в текущем финансовом году, установленного бюджетным законодательством.

Согласно статье 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Пунктом 1 статьи 703 ГК РФ предусмотрено, что договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Проект контракта содержит такие признаки подрядного договора, как единство работы и ее результата, где определяющим элементом является работа, которой стороны по контракту придают основную правовую и фактическую нагрузку.

Кроме того, проект контракт содержит существенные условия договора подряда: сроки начала и окончания работ, порядок сдачи и приемки результата выполненных работ.

Согласно пункту 3 статьи 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Необходимо отметить, что проект контракта не содержит условий о сроке и порядке поставки товара, цене за единицу товара, о порядке приемки товара.

Более того, в распоряжении Комиссии антимонопольного органа отсутствуют документы и сведения, подтверждающие, что товар, перечисленный заказчиком в приложениях к техническому заданию, является объектом поставки, принимается заказчиком к бухгалтерскому учету в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», а также передается заказчику по товарной накладной или акту передачи.

С учетом изложенного, рассматриваемый проект контракта является подрядным договором, не включает в себя элементы договора поставки, не носит смешанного характера, регулируется положениями главы 37 ГК РФ «Подряд».

Вместе с тем, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878, Приказом Минфина России от 04.06.2018 № 126н положения данных

нормативных актов применяются при закупке товаров, включенных в соответствующий перечень и приложение, однако в настоящем случае объектом закупки является не поставка товара, а выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях.

Таким образом, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает нарушений законодательства о контрактной системе в действиях заказчика, выраженных в неустановлении в извещении ограничений допуска, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878, а также условий допуска, предусмотренных Приказом Минфина России от 04.06.2018 № 126н.

2. Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства.

Приложение к Постановлению Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 содержит перечень промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 4 Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 установлено, что запреты, установленные пунктами 1 и 2 настоящего постановления, распространяются в том числе на товары, поставляемые заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, а также являющиеся предметом лизинга.

Как следует из содержания извещения, в графу «Объект закупки» заказчиком включены не только работы, но и товары.

Описанием объекта закупки является техническое задание (Приложение № 1 к извещению).

Приложениями 2, 3, 4 к техническому заданию заказчиком установлены требования к периферийному оборудованию, оборудованию центра обработки данных, используемому при выполнении работ, к оборудованию центра управления дорожным движением, а именно:

- дорожный контроллер (код позиции КТРУ (ОКПД2) 27.90.70.000);
- детектор транспорта тип 1 (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.70.23.190);
- детектор транспорта тип 2 (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.70.23.190);
- сервер (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.14.000-00000189);
- коммутатор (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.30.11.110-00000041);

- видеостена (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.17.110);

- автоматизированное рабочее место пользователей ИТС (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.15.000);

- многофункциональное устройство (МФУ) (код позиции КТРУ (ОКПД2) 26.20.18.000-00000069).

При этом согласно извещению запрет, предусмотренный Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, установлен заказчиком в отношении товаров, указанных в Таблице 2 Приложения № 3 к Описанию объекта закупки, Таблице 4 Приложения № 4 к Описанию объекта закупки, то есть к серверу и к автоматизированному рабочему месту пользователей ИТС.

Представители заказчика на Комиссии пояснили, что запрет, предусмотренный Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, установлен заказчиком только в отношении тех позиций, которые включены в перечень промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание заказчика на следующее.

Во-первых, в силу пункта 12 Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 для целей соблюдения запретов, установленных пунктами 1 и 2 настоящего постановления, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) промышленные товары, включенные в перечень и не включенные в него (за исключением закупок промышленных товаров по государственному оборонному заказу).

Во-вторых, согласно Письму Минфина России от 14.07.2021 № 24-06-07/55965 в случае если предмет контракта включает в себя, в том числе поставку оборудования, в отношении которого Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, то заказчик в извещении об осуществлении закупки указывает информацию о таком запрете, установленном заказчиком в соответствии с положениями Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 616.

В рассматриваемом случае, с одной стороны, товары (дорожный контроллер, детектор транспорта тип 1, детектор транспорта тип 2, сервер, коммутатор, видеостена, автоматизированное рабочее место пользователей ИТС, многофункциональное устройство (МФУ)) заказчиком в извещении о проведении аукциона включены в графу «Объект закупки», по некоторым позициям установлен запрет, предусмотренный Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, в Приложении № 1 к контракту (приложения 2, 3, 4 к техническому заданию) заказчиком указано, что максимальные и (или) минимальные значения показателей товара заполняются по итогам аукциона.

При этом, с другой стороны, заказчиком в составе заявки не требуется

предоставление участниками закупки характеристик поставляемого товара (пункт 2.2 Приложения № 4 к извещению), в приложениях 2, 3 к техническому заданию товары поименованы, как используемые при выполнении работ, более того, проект контракта не содержит условий о сроке и порядке поставки товара, цене за единицу товара, о порядке приемки товара.

В соответствии с Письмом ФАС России от 25.06.2020 № ИА/53616/20 «По вопросу установления требований к составу заявки (поставляемый, используемый товар)» с 01.01.2020 вступили в силу изменения в Закон о контрактной системе, предусматривающие установление заказчиком требования к составу заявки о предоставлении участником исключительно «согласия» при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику. Заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

- 1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;
- 2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете»;
- 3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

С учетом изложенного, поскольку в извещении и приложениях к нему отсутствуют условия о том, что такие товары, как сервер и автоматизированное рабочее место пользователей ИТС, передаются заказчику в рамках поставки по документу о приемке товара, принимаются к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», невозможно сделать вывод о том, что указанные товары поставляются заказчику при выполнении закупаемых работ.

Следовательно, запрет, предусмотренный Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, установлен заказчиком в извещении неправомерно, в нарушение части 3 статьи 14, пункта 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе.

В связи с допущенными нарушениями в действиях должностных лиц усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного главой 7 КоАП РФ.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что национальный режим при осуществлении заказчиками закупок представляет собой совокупность, установленных государством правил, которые создают отечественной продукции преимущественные условия закупки по сравнению с товарами иностранных производителей, что в условиях современной реальности является приоритетным.

Так, в целях соблюдения требований частей 3, 4 статьи 14 Закона о контрактной системе заказчику надлежало разделить закупку на выполнение работ и поставку товара с применением Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 № 878, Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, Приказа Минфина России от

04.06.2018 № 126н.

Тем более, что в рассматриваемом случае сформированное заказчиком описание объекта закупки, установление запрета, предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, только по двум позициям из перечисленных товаров (дорожный контроллер, детектор транспорта тип 1, детектор транспорта тип 2, сервер, коммутатор, видеостена, автоматизированное рабочее место пользователей ИТС, многофункциональное устройство (МФУ)), отсутствие ясности в истинной потребности заказчика относительно поставляемого или используемого товара при выполнении работ, фактически вводит потенциальных участников закупки в заблуждение в силу противоречивости положений извещения об осуществлении закупки, что в частности повлекло за собой направление жалоб.

Относительно доводов жалобы о применении заказчиком запрета, предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236, Комиссия обращает внимание заявителя на положения пункта 2 данного постановления, согласно которому устанавливается запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, реализуемых независимо от вида договора на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, происходящих из иностранных государств (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

3. Пунктом 5 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 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 российского программного обеспечения или реестр евразийского программного обеспечения, на иное программное обеспечение.

При этом положения Закона о контрактной системе и Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 не обязывают заказчика включать в проект контракта условие о запрете замены программного обеспечения, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения или реестр евразийского программного обеспечения, на иное программное обеспечение.

Норма пункта 5 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 является императивной и действует независимо от ее включения или невключения в проект контракта.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, 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 жалобу ООО «ШВАБЕ-МОСКВА» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по созданию интеллектуальной транспортной системы Челябинской области, в том числе в Челябинской и Магнитогорской городских агломерациях, (извещение № 0869200000223001878) обоснованной в части неправомерности применения заказчиком запрета, предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616, в остальной части — необоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение части 3 статьи 14, пункта 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе.
3. Выдать заказчику, уполномоченному учреждению, оператору электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о контрактной системе.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Исп.<...>

