

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/2485-16 о нарушении

законодательства об осуществлении закупок

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 11 октября 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 14 октября 2016 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

«...»

в присутствии представителей:

Общества с ограниченной ответственностью «Оникс»: «...»

Управления государственного заказа: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 35 с углубленным изучением немецкого языка имени Героя Советского Союза Г.А. Абызова»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 43 с углубленным изучением английского языка имени дважды Героя Советского Союза В.Д. Лавриненкова»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 41»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения «Начальная школа-детский сад №1» «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №29»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Гимназия №5»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №46»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 54 имени Ю.А. Гагарина»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 34»: «...»

Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 9»: «...»

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Оникс» (далее – Заявитель) на действия Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 35 с углубленным изучением немецкого языка имени Героя Советского Союза Г.А. Абызова», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №43 с углубленным изучением английского языка имени дважды Героя Советского Союза В.Д. Лавриненкова», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №45 с углубленным изучением испанского языка», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 41», Государственного бюджетного образовательного учреждения «Начальная школа-детский сад №1», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №29», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Гимназия №5», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №46», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 54 имени Ю.А. Гагарина», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 34», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 52 имени Ф.Д. Безрукова», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 9», (далее — Заказчики), Управления государственного заказа (далее - Организатор закупки) при проведении совместного аукциона в электронной форме на поставку средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ начального общего образования в рамках реализации государственной программы «Развитие образования города федерального значения Севастополь на 2015-2020 годы», закупка № 0174200001916003354 (далее – Аукцион), заслушав пояснения представителей Организатора закупки, Заказчика, Заявителя рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), руководствуясь Приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 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» (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Аукциона, аукционная документация, протоколы заседаний аукционной комиссии размещены на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

По мнению Заявителя, документация об аукционе не соответствует требованиям установленным Законом о контрактной системе, а именно:

1. Заказчиком объединены в один комплект не связанные между собой товары, которые имеют свой собственный рынок, тем самым описание объекта закупки носит необъективный характер;
2. Заказчиком не установлены ограничения и условия допуска отдельных видов товаров радиоэлектронной продукции в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 26 сентября 2016 № 968 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Заказчиком установлены характеристики к ноутбуку учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением, таким образом, что товар одновременно и полностью удовлетворяющий установленным требованиям отсутствует в продаже.

Пояснения представителей Организатора закупки, Заказчика, Заявителя в ходе рассмотрения настоящей жалобы и представленные сторонами документы подтверждают следующие обстоятельства.

1. Согласно части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:
 1. описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно техническому заданию документации об аукционе:

«...»

Наименование:	Ед. измер.	Кол-во
Комплект оборудования для кабинета начальной школы	комплект	4
состав 1-го комплекта:		
Интерактивная доска	шт.	1
Проектор с настенным креплением	шт.	1
Многофункциональное устройство	шт.	1

Акустическая система	шт.	1
Сетевой фильтр	шт.	1
Ноутбук учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением	шт.	1
Мышь компьютерная для ноутбука учителя	шт.	1
Цифровая лаборатория	шт.	1
Интерактивное учебное пособие для изучения окружающего мира в 1 классе (Человек и природа, человек и общество, правила безопасной жизни).	шт.	1
Интерактивное учебное пособие для изучения окружающего мира во 2 классе (Человек и природа).	шт.	1
....		
Микроскоп цифровой	шт.	1
Демонстрационный материал для обучения счёту от 1 до 10	шт.	1
Демонстрационный материал для обучения счёту от 1 до 20	шт.	1
Раздаточный материал для обучения счёту от 1 до 10	шт.	25
Раздаточный материал для обучения счёту от 1 до 20	шт.	25
Универсальное пособие для работы с последующей самопроверкой	шт.	25
Стойка для хранения универсальных пособий	шт.	3
Набор раздаточных карточек для изучения умножения и деления	компл.	3
...		
Ящик для хранения наборов раздаточных карточек	шт.	4
...		

...» (цитата из технического задания).

Изучением представленных документов, Комиссия Управления приходит к выводу, что Организатором закупки объединены в один комплект товары не связанные между собой технологически и функционально, что привело (или могло привести) к ограничению конкуренции.

Указанный вывод, помимо явно видной несвязности различных товаров, подтверждается еще и тем, что в техническом задании Заказчиком, среди прочих, включен «ноутбук учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением», при этом непонятно программное обеспечение какой страны происхождения планируется к установке на ноутбук, что обусловлено, прежде всего, имеющимся запретом на использование программного обеспечения иностранного происхождения.

Так, товарный рынок программного обеспечения (по данным информационно – телекоммуникационной сети «Интернет»), существующий на территории Российской Федерации представлен программным обеспечением различных производителей, как иностранного происхождения, так и российского. В то же время, из содержания технического задания потенциальному участнику непонятно какое именно программное обеспечение (иностранного или отечественного производства) будет удовлетворять потребностям Заказчика, а многообразие участников рынка – продавцов, видов и производителей программного

обеспечения представленного на товарном рынке столь велико, что высока вероятность получения Заказчиком, в конечном итоге программного обеспечения иностранного производства.

Вместе с тем согласно Постановлению Правительства РФ от 16 ноября 2015 № 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 1236) 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 для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, Заказчик, включая в один комплект товар, который подпадает под действие запретов и ограничений, установленных Законом о контрактной системе и который не подпадает, фактически включает в один комплект разные, несвязанные товары.

Согласно части 1 статьи 25 Закона о контрактной системе при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг такие заказчики вправе проводить совместные конкурсы или аукционы. Права, обязанности и ответственность заказчиков при проведении совместных конкурсов или аукционов определяются соглашением сторон, заключенным в соответствии с Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации и настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона о контрактной системе между Заказчиками и Организатором закупки заключено Соглашение о проведении совместного аукциона от 22 сентября 2016 года (далее - Соглашение).

Согласно пункту 3.2 Соглашения Заказчики передают Организатору закупки полномочия, в том числе по разработке и утверждению аукционной документации.

Таким образом, действия Организатора закупки объединившего в один комплект товары не связанные между собой технологически и функционально, а также товары, которые попадают под запрет, установленный Законом о контрактной системе нарушают пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, часть 3 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.1 статьи 7.30, части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии с частью 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 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 обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений.

Постановлением Правительства РФ от 26 сентября 2016 № 968 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 968) утвержден [перечень](#) отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения и условия допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - перечень).

Также, в соответствии с пунктом 5 Постановления № 968 для целей ограничения допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) виды радиоэлектронной продукции, включенные в [перечень](#) и не включенные в него.

Вместе с тем пунктом 11 Постановления № 968 предусмотрено, что установленные настоящим постановлением ограничения допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в [перечень](#), не применяется в том числе в случае если размещение извещения об осуществлении закупок отдельных видов радиоэлектронной продукции, включенных в [перечень](#), в единой информационной системе в сфере закупок осуществлено до вступления в силу настоящего постановления.

Извещение размещено в единой информационной системе 22 сентября 2016 года, то есть до вступления в силу Постановления № 968.

Таким образом, довод Заявителя не подтвержден.

3. Один из доводов Заявителя о том, что Заказчиком установлены характеристики к ноутбуку учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением, таким образом, что товар одновременно и полностью удовлетворяющий установленным требованиям отсутствует в продаже.

Комиссией Управления, изучением представленных Организатором закупки документов, установлено, что на участие в совместном аукционе подано 4 заявки и все заявки признаны соответствующими требованиям документации об аукционе.

Комиссия Управления считает, что товар, в понимании конкурентного законодательства (статья 4 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»), является объектом гражданских прав, предназначенным для продажи, обмена и иного введения в оборот.

По сути ноутбук является товаром, системное программное обеспечение является

товаром и учебное программное обеспечение является товаром, то есть для каждого товара существует свой индивидуальный товарный рынок.

Товарный рынок, на котором в обращении находится ноутбук учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением не может существовать независимо от действий Заказчика направленных на его фактическое создание путем установления требований к товару, т.е. Заказчик создал свой товарный рынок, участники которого для удовлетворения потребностей Заказчика в товаре приобретали (планируют приобрести) на разных рынках разные товары, с целью компоновки единого товара.

Фактически, Комиссия Управления, считает, что товарный рынок, на котором может присутствовать товар – ноутбук учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением, по состоянию на дату заседания Комиссии Управления, где – либо, кроме рынка искусственно созданного Заказчиком отсутствует и состоит из Заказчика, самого товара и потенциальных участников, а в других географических и временных границах такой товар существовать не может, в силу его экономико – правовой природы.

Таким образом, довод Заявителя подтвержден, однако такое объединение товаров, Законом о контрактной системе, Заказчику или Организатору торгов осуществлять не запрещается, мало того оно (объединение) не приводит (не привело и не может привести) к ограничению конкуренции, т.к. количество участников перечисленных выше трех обособленных товарных рынков (рынка ноутбуков, рынка учебного программного обеспечения и рынка системного программного обеспечения) в настоящее время настолько велико, что каких – либо финансовых, иных экономических или временных преград такое объединение, любому потенциальному участнику, не создает.

Дополнительно Комиссией установлено следующее:

1. Согласно части 1 статьи 25 Закона о контрактной системе при осуществлении двумя и более заказчиками закупок одних и тех же товаров, работ, услуг такие заказчики вправе проводить совместные конкурсы или аукционы. Права, обязанности и ответственность заказчиков при проведении совместных конкурсов или аукционов определяются соглашением сторон, заключенным в соответствии с Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации и настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона о контрактной системе между Заказчиками и Организатором закупки заключено Соглашение о проведении совместного аукциона от 22 сентября 2016 года (далее - Соглашение).

Согласно пункту 3.2 Соглашения Заказчики передают Организатору закупки полномочия, в том числе по разработке и утверждению аукционной документации.

Изучением представленных организатором закупки документов, Комиссией Управления было установлено, что документация утверждена Заказчиками и отсутствуют сведения об ее утверждении Организатором закупки.

По данному вопросу представители Организатора закупки пояснили, что документация подписана электронной цифровой подписью Щербаковой Ю.В.,

сотрудника Организатора закупки, то есть утверждена Организатором закупки. Однако документов, подтверждающих полномочия Щербаковой Ю.В. на утверждение аукционной документации на заседание Комиссии представлено не было.

Согласно пункту 3.2 Соглашения Заказчики передают Организатору закупки полномочия, в том числе по утверждению состава комиссии по осуществлению закупки.

Изучением представленных организатором закупки документов, Комиссией Управления было установлено, что приказом о создании аукционной комиссии от 22 сентября 2016 года №03742000047.2016.23147 Заказчики утверждают состав аукционной комиссии и протокол содержит только подписи уполномоченных представителей Заказчика.

По данному вопросу представители Организатора закупки пояснили, что приказ подписан электронной цифровой подписью Щербаковой Ю.В., сотрудника Организатора закупки, то есть утвержден Организатором закупки. Однако документов, подтверждающих полномочия Щербаковой Ю.В. на утверждение состава аукционной комиссии на заседание Комиссии представлено не было.

2. Согласно части 5 статьи 25 Закона о контрактной системе [Порядок](#) проведения совместных конкурсов и аукционов устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 28 ноября 2013 № 1088 «Об утверждении Правил проведения совместных конкурсов и аукционов» утверждены Правила проведения совместных конкурсов и аукционов (далее - Правила).

Согласно пункту 4 Правил после подписания соглашения заказчики вносят в план-график сведения о наименовании организатора совместного конкурса или аукциона.

Изучением же информации, содержащейся в планах графиках Заказчиков Комиссией Управления установлено, что сведения о наименовании организатора совместного аукциона внесены в план-график до подписания Соглашения, что противоречит пункту 4 Правил и как следствие части 5 статьи 25 Закона о контрактной системе.

В совокупности нарушения, установленные Комиссией Управления в ходе проведения проверки, свидетельствуют о наличии признаков состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Оникс» на действия Заказчиков, Организатора закупки при проведении совместного электронного аукциона на поставку средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ начального общего образования в

рамках реализации государственной программы «Развитие образования города федерального значения Севастополь на 2015-2020 годы», закупка № 0174200001916003354, обоснованной, в части объединения в один комплект не связанных между собой товаров и отсутствия товарного рынка – рынка ноутбуков учителя с предустановленным системным и учебным программным обеспечением.

2. Признать в действиях Организатора закупки нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

3. Признать в действиях Организатора закупки, Заказчиков нарушение части 5 статьи 25 Закона о контрактной системе.

4. Признать в действиях Организатора закупки нарушение части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

5. Выдать Организатору закупки обязательное для исполнения предписание.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчиков, Организатора закупки к административной ответственности в соответствии с частями 4.1, 4.2 статьи 7.30, частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 08/2485-16 о нарушении

законодательства об осуществлении закупок

11 октября 2016 года

г. Севастополь

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление)

«...»

руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 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», на основании своего решения от 11 октября 2016 года по делу № 08/2485-16 по Общества с ограниченной ответственностью «Оникс» (далее – Заявитель) на действия Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 35 с углубленным

изучением немецкого языка имени Героя Советского Союза Г.А. Абызова», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №43 с углубленным изучением английского языка имени дважды Героя Советского Союза В.Д. Лавриненкова», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №45 с углубленным изучением испанского языка», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 41», Государственного бюджетного образовательного учреждения «Начальная школа-детский сад №1», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №29», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Гимназия №5», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа №46», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 54 имени Ю.А. Гагарина», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 34», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 52 имени Ф.Д. Безрукова», Государственного бюджетного образовательного учреждения города Севастополя «Средняя общеобразовательная школа № 9», (далее — Заказчики), Управления государственного заказа (далее - Организатор закупки) при проведении совместного аукциона в электронной форме на поставку средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ начального общего образования в рамках реализации государственной программы «Развитие образования города федерального значения Севастополь на 2015-2020 годы», закупка № 0174200001916003354 (далее – Аукцион),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору закупки:

1. аннулировать процедуру определения поставщика (исполнителя, подрядчика) путем проведения совместного аукциона в электронной форме на поставку средств обучения и воспитания, необходимых для реализации образовательных программ начального общего образования в рамках реализации государственной программы «Развитие образования города федерального значения Севастополь на 2015-2020 годы», извещение № 0174200001916003354.

1. в срок до 03 ноября 2016 года представить в адрес Управления документальное подтверждение исполнения пункта 1 настоящего предписания.

2. Оператору электронной площадки Акционерному обществу «Электронные торговые системы» обеспечить Заказчику возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в суде (Арбитражном суде) в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Невыполнение в установленный срок предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, его

территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.