

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/31-630/2022

«2» августа 2022 года

город Улан-Удэ

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

<...>,

при участии с применением средств видеоконференцсвязи представителя ПАО «Вымпел-Коммуникации» <...>, доверенность от 13.04.2021 № ВР-21-237, представителя ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» <...>, доверенность от 02.3.2022 № 1, представителя Республиканского агентства по государственным закупкам <...>, доверенность от 24.01.2022 № 8,

рассмотрев жалобу ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх. от 26.07.2022 № 4665) на действия заказчика - ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» (далее - Заказчик), уполномоченного органа - Республиканского агентства по государственным закупкам (далее - Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: Капитальный ремонт автомобильной дороги регионального значения Улан-Удэ-Николаевский-Тарбагатай-Подлопатки-Окино-Ключи, км 49+250 в Тарбагатайском районе Республики Бурятия (в рамках технического перевооружения элементов обустройства - автоматической системы весогабаритного контроля), № 0102200001622003339 (далее - Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 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), руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - Административный регламент),

у с т а н о в и л а:

Заявитель считает, что субъектами контроля допущены нарушения требований, установленных законодательством о контрактной системе в сфере закупок. В частности, нарушена статья 14 Закона о контрактной системе, не установлен запрет в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 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). В нарушение пункта 1 части 1 статьи 31 закона в извещении не установлены требования о наличии у участника закупки лицензии ФСБ на криптографию (шифрование). Кроме того, в составе проектной документации не указано о возможности поставки эквивалента по табло переменной информации, а также в составе проекта отсутствует графическая часть размещения оборудования АПВГК. А также дополнительно заявлен довод в устной форме о нарушении части 4 статьи 42 настоящего закона в части того, что Заказчиком внесены изменения в извещение, однако срок подачи заявок не продлен. Просит приостановить закупку, признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик, Уполномоченный орган считают, что положения извещения об осуществлении закупки соответствуют требованиям действующего законодательства о контрактной системе. Заказчиком представлен отзыв на жалобу (вх. от 01.08.2022 № 4771). Просят признать жалобу необоснованной.

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

18.07.2022 на официальном сайте в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона, № 0102200001622003339. Начальная (максимальная) цена контракта - 65 322 498,58 рублей.

1. Согласно пункту 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 настоящего Федерального закона.

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, 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.

Во исполнение указанной нормы Правительством Российской Федерации принято Постановление № 1236.

Пунктом 2 Постановления № 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 (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.

Кроме того, Постановлением № 1236 установлен порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего 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), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с Описанием объекта закупки извещения, проектной документацией предусмотрена установка программного обеспечения (раздел № 3 «Технологические и конструктивные решения линейного объекта. Искусственные сооружения.» Том 2 «Система весового контроля», пункт 2.9 «Программное обеспечение», п. 2.10 «Прикладное программное обеспечение»).

Комиссией установлено, что в извещении отсутствует запрет на допуск программ для электронных вычислительных машин и баз данных, предусмотренный Постановлением N 1236, либо обоснование невозможности использования такого запрета.

Согласно локальному сметному расчету № 02-01-06 «Информационная система весового и автоматизированного контроля» требуется поставить программный продукт «Ангел: Весогабаритный контроль». Заказчик, установив требование о поставке конкретного программного

обеспечения, не обосновал в извещении потребность именно в этом продукте.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного органа нарушают пункт 15 части 1 статьи 42, часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Довод Заявителя относительно того, что в извещении необходимо было установить требование к участникам закупки о наличии лицензии ФСБ на криптографию (шифрование): разрешительный документ, дающий право на деятельность по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем по причине выполнения работ, которые попадают под лицензируемый вид деятельности согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 313 признается несостоятельным.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: 1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

На основании части 6 статьи 31 закона Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Таким образом, в случае если предметом закупки является поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, для осуществления которых необходима соответствующая лицензия, свидетельство или иной документ в силу положений законодательства Российской Федерации, заказчик устанавливает требование к участникам закупки о наличии соответствующего документа.

В письме Минфина России от 21.02.2018 N 24-02-03/11100 указано, что в случае если работы, требующие наличия лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии не соответствует требованиям Закона. При исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, имеющего соответствующую лицензию.

Предметом закупки является выполнение работ по объекту: Капитальный ремонт автомобильной дороги регионального значения Улан-Удэ-Николаевский-Тарбагатай-Подлопатки-Окино-Ключи, км 49+250 в Тарбагатайском районе Республики Бурятия (в рамках технического перевооружения элементов обустройства - автоматической системы весогабаритного контроля), с начальной ценой в размере 65 322 498,58 рублей, из них незначительная часть работ предусмотрена по установке системы криптографической защиты информации.

В пункте 6 Информационной карты извещения установлено, что необходимо представить документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона) (по пункту 1.2 раздела 9 информационной карты):

- копия выписки из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 г. № 86, подтверждающая право участника выполнять работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров*.

*В соответствии со ст.55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации, к участнику закупки предъявляются следующие требования:

- членство в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, сноса объектов капитального строительства, имеющей компенсационный фонд возмещения вреда и компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, сформированные в соответствии со ст. 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В пункте 8.1.40 проекта контракта установлено о необходимости информировать Заказчика о привлечении субподрядных организаций для выполнения работ.

Таким образом, Комиссия считает, что установление в извещении требования к участникам закупки о наличии указанной лицензии, а также требования о представлении копии данной лицензии в составе заявки, с одновременным требованием о наличии членства в саморегулируемой организации в области строительства, капитального ремонта объектов капитального строительства являлось бы нарушением части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Следовательно, в действиях Заказчика, Уполномоченного органа в указанной части отсутствует нарушение требований Закона о контрактной системе.

3. Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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 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.

Довод Заявителя, что в проектной документации не предусмотрена возможность поставки участником закупки эквивалента табло ЭИТ-02-М, установленного Заказчиком, признается необоснованным.

В Описании объекта закупки извещения содержится указание, что *В случае, если в извещении об осуществлении закупки, включая все приложения к нему, содержатся требования или указания в отношении товарных знаков, то допускается применение (использование) эквивалентного товара.

4. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего закона заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

описание объекта закупки при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должно содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, или типовую проектную документацию, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, за исключением случая, если подготовка таких проектных документов, сметы в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 настоящего Федерального закона, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в описание объекта закупки в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 настоящей части, части 2 настоящей статьи.

В составе документов по Аукциону содержится проектная сметная документация.

Довод Заявителя в части отсутствия в проекте графической части размещения оборудования АПВГК, признан необоснованным, в связи с тем, что графическая часть, описывающая расположение оборудования АПВГК присутствует в разделе 1 «Пояснительная записка» (стр. 49) раздел 3 том 1 «Автомобильная дорога. Пояснительная записка. Чертежи. Ведомости».

5. Согласно пункту 3 части 4 статьи 42 Закона о контрактной системе заказчик по собственной инициативе или в соответствии с запросом, предусмотренным частью 5 настоящей статьи, вправе внести изменения в извещение об осуществлении закупки, которые формируются с использованием единой информационной системы, подписываются усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещаются в единой информационной системе, не позднее чем за один рабочий день до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Изменение наименования объекта закупки и увеличение размера обеспечения заявок на участие в закупке не допускаются. При этом срок подачи заявок на участие в закупке должен быть продлен таким образом, чтобы со дня, следующего за днем размещения таких изменений, до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке данный срок составлял:

3) при проведении электронных аукционов, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает триста миллионов рублей либо начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает два миллиарда рублей, - не менее трех дней.

22.07.2022 внесены изменения в извещение об осуществлении закупки, срок окончания подачи заявок установлен 26.07.2022. Следовательно, в действиях Заказчика, Уполномоченного органа отсутствует нарушение требований Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2012 № 727/14, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ПАО «Вымпел-Коммуникации» обоснованной в части.
2. Признать Заказчика, Уполномоченный орган нарушившими требования части 3 статьи 14, пункта 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание.
4. По факту выявленного нарушения передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

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