

РЕШЕНИЕ № 054/06/14-886/2023

«10» мая 2023 года
г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии представителей:

....

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ООО «Урал Автоматизация» на действия заказчика – ФГБУН Институт ядерной физики им. Г.И. Будкера СО РАН при проведении электронного аукциона № 0351100010923000077 на поставку вычислительных серверов на реализацию мероприятий, направленных на обновление приборной базы ведущих организаций, выполняющих научные исследования и разработки, в рамках федерального проекта «Развитие инфраструктуры для научных исследований и подготовки кадров» национального проекта «Наука и университеты» от 29 декабря 2022 г., Правилами предоставления грантов в форме субсидии из федерального бюджета, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2019 г. № 1875, начальная (максимальная) цена контракта 33 705 600,00 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Урал Автоматизация» с жалобой на действия заказчика – ФГБУН Институт ядерной физики им. Г.И. Будкера СО РАН при проведении электронного аукциона № 0351100010923000077 на поставку вычислительных серверов.

Суть жалобы ООО «Урал Автоматизация» заключается в следующем.

Податель жалобы считает, что заказчик необоснованно не установил в извещении о проведении электронного аукциона запрет в соответствии с 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 - постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236).

В извещении о проведении электронного аукциона установлены требования к техническим характеристикам вычислительных серверов.

Из описания объекта закупки следует, что неотъемлемой частью объекта закупки является программное обеспечение, в частности, в п. 34 требований к техническим и функциональным характеристикам сервера поставляемое оборудование должно иметь такую характеристику как «Дублирование загрузочного образа базовой системы ввода-вывода («BIOS») сервера». Кроме того, в описании объекта закупки установлены общие требования к поставке товара, а именно:

- должны быть установлены и настроены все обновления и сервис-паки доступные на момент приобретения оборудования, все драйвера чипсета и устройств, входящих в комплектацию оборудования, а также необходимые утилиты, обеспечивающие полноценное функционирование аппаратного обеспечения;

- должны быть обновлены программные обеспечения аппаратных компонентов («прошивок») контроллеров оборудования;

- поставщик обязан продемонстрировать характеристики поставляемого оборудования, для этого оборудование должно иметь русифицированный интерфейс во всех вкладках панели управления сервером при доступе через веб-интерфейс и русифицированный «BIOS».

Таким образом, по мнению подателя жалобы, исходя из положений извещения об осуществлении закупки, кроме поставки оборудования заказчик включил требования о наличии программного обеспечения, а также к установке и настройке программного обеспечения.

В свою очередь, единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных содержит сведения об 11 записях программного обеспечения, которое, по мнению подателя жалобы требуется заказчику, например:

- запись в реестре от 17.04.2023 № 17340 (базовая система ввода-вывода «iRU BIOS 012» для системной платы ЛПГР.469559.012);

- запись в реестре от 01.03.2023 № 16786 (Базовая система ввода-вывода «Рикор BIOS» для вычислительных устройств на базе процессоров AMD и Intel).

На основании изложенного, податель жалобы считает, что ввиду того, что объектом оспариваемой закупки является поставка технического устройства (сервера) с требованием к программному обеспечению «BIOS», у заказчика отсутствовали правовые основания для не установления запрета, предусмотренного положениями постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236.

Заказчик в возражениях на жалобу ООО «Урал Автоматизация» сообщило следующее.

Описание объекта закупки сформировано в полном соответствии с требованиями ст. 33 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).

Предмет закупки, как и проект типового договора на поставку вычислительных серверов, не включает поставку программного обеспечения на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, либо его установку в ходе исполнения контракта, которые требовали бы установления запрета на допуск в соответствии с п. 2 постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236. В пунктах 1, 2 и 4 общих требований к поставке товара описания объекта закупки сформулированы требования к наличию предустановленных производителем вычислительных серверов сервис-паков, драйверов, утилит, «прошивок» и интерфейсов, обеспечивающих полноценное функционирование аппаратного

обеспечения серверов, которые не относятся к программному обеспечению, поставляемому (передаваемому) вследствие выполнения контрактных обязательств способами, перечисленными в п. 2.1 постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236 для целей применения п. 2 постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236.

Кроме того, заказчик сообщил, что согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 30.12.2022 г. № ПИ/118987/22, а также позиции, изложенной в письме Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ от 15.15.2022 г. № П11-2-05-106-94501, законодательством дополнительно не регламентированы случаи применения запрета, предусмотренного постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236, когда объектом закупки является оборудование с предустановленным программным обеспечением, без которого применение оборудования по назначению невозможно, и в извещении или документации о закупке не предусмотрена необходимость установки программного обеспечения и передачи прав на него вследствие выполнения контрактных обязательств.

Таким образом, поскольку при поставке закупаемых вычислительных серверов не предусмотрена поставка программного обеспечения, либо его установка в ходе исполнения контракта, то установление в извещении о проведении электронного аукциона запрета на основании постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236, по мнению заказчика, является неправомерным.

Изучив представленные материалы и доводы представителей сторон по жалобе ООО «Урал Автоматизация», Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч. 3 ст. 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, 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.

В соответствии с п. 2 постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236 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, за исключением следующих случаев:

а) в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр российского программного обеспечения) и реестре евразийского программного обеспечения 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 российского программного обеспечения и (или) реестр евразийского программного обеспечения 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.

Согласно п. 2 (1) постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 1236 для целей применения пункта 2 указанного постановления под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения следующих контрактных обязательств:

а) поставка на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, а также предоставление в аренду или в пользование программного обеспечения посредством использования каналов связи и внешней информационно-технологической и программно-аппаратной инфраструктуры, обеспечивающей сбор, обработку и хранение данных (услуги облачных вычислений);

б) поставка, техническое обслуживание персональных электронных вычислительных машин, устройств терминального доступа, серверного оборудования и иных средств вычислительной техники, на которых программное обеспечение подлежит установке в результате исполнения контракта;

в) выполнение работ, оказание услуг, связанных с разработкой, модификацией, модернизацией программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие работы или услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав;

г) оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, в том числе в составе существующих

автоматизированных систем, если такие услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав.

В описании объекта закупки установлены требования к техническим характеристикам серверов. Согласно условиям проекта контракта победителю электронного аукциона необходимо будет осуществить поставку готового оборудования с предустановленным программным обеспечением, установку (переустановку) нового (уже предустановленного) программного обеспечения, передачу прав на программное обеспечение от поставщика не требуется.

Участвующие в заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представителя заказчика пояснили, что в описании объекта закупки описаны требования к программному обеспечению необходимому для функционирования поставляемого оборудования, поскольку без предустановленного программного обеспечения, указанного в описании объекта закупки, данное оборудование не представляется возможности использовать. Кроме того, представители заказчика сообщили, что указанное программное обеспечение устанавливается производителем оборудования, а не поставщиком, исполняющим контракт. Установку данного программного обеспечения самостоятельно заказчик осуществить не может.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в данном случае заказчиком осуществляется закупка технически сложное оборудование – сервер, функционирование которого напрямую зависит от предустановленного производителем программного обеспечения, что было подтверждено пояснениями заказчика. Указанная позиция, в частности, подтверждается позицией позиции ФАС России, изложенной в письме от 30.12.2022 г. № ПИ/118987/22, а также позиции, изложенной в письме Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ от 15.15.2022 г. № П11-2-05-106-94501.

На основании изложенного, довод жалобы не нашёл своего подтверждения.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в ЕИС в рамках данного электронного аукциона, нарушений Закона о контрактной системе в сфере закупок не выявлено.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п.1 ч. 15, ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Урал Автоматизация» на действия заказчика – ФГБУН Институт ядерной физики им. Г.И. Будкера СО РАН при проведении электронного аукциона № 0351100010923000077 на поставку вычислительных серверов, необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.