

РЕШЕНИЕ

Комиссии по контролю в сфере закупок по делу №012/06/106-99/2022

03 февраля 2022 года
Йошкар-Ола

г.

Комиссия Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя Комиссии – <...> - заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

членов Комиссии:

<...> – государственного инспектора отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...> – специалиста – эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии представителей:

заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Марий Эл «Марийскавтодор» (далее – ГКУ РМЭ «Марийскавтодор», заказчик) <...> (по доверенности № 2 от 10.01.2022), <...> (по доверенности № 13 от 02.02.2022), <...> (по доверенности № 11 от 02.02.2022), <...> (по доверенности № 12 от 02.02.2022);

заявителей – ООО «Универсал-М» <...> (по доверенности № 072825 от 02.02.2022), ООО «Система» (по доверенности от 01.02.2022);

рассмотрев жалобы ООО «Система» от 31.01.2022, ООО «Универсал-М» от 31.01.2022 на положения извещения о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по установке специальных технических средств, работающих в автоматическом режиме и имеющих функции фото- и киносъемки, видеозаписи для обеспечения контроля за дорожным движением» (извещение на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу <http://zakupki.gov.ru> № 0308200000122000001 от 24.01.2022),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком проводится электронный аукцион «Выполнение работ по

установке специальных технических средств, работающих в автоматическом режиме и имеющих функции фото- и киносъемки, видеозаписи для обеспечения контроля за дорожным движением».

Извещение № 0308200000122000001 о проведении данного электронного аукциона размещено заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок 24.01.2022.

Согласно части 1 статьи 105 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) участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) субъекта (субъектов) контроля, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Из пункта 2 части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе следует, что жалоба на положения извещения об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) может быть подана до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Так, в Марийское УФАС России в предусмотренные законом сроки поступили жалобы ООО «Система», ООО «Универсал-М» на положения извещения о проведении электронного аукциона.

Заявители полагают, что положения извещения указанного аукциона не соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

Заказчик с доводами жалоб не согласился, представил письменные пояснения.

Изучив представленные документы и материалы, выслушав участников дела, обсудив доводы жалобы, руководствуясь 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно доводу Заявителя – ООО «Система», в техническом задании вышеуказанного аукциона в пункте 4.4 Заказчиком установлены необоснованные требования к объекту закупки, которые ограничивают число участников закупки, а именно:

в таблице 1 функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики Комплексов «Описания объекта закупки» Заказчиком указано следующее:

4.4	Кожух защитный выдерживает воздействие средств поражения по классам защиты 1 (Бр1) и 2а (С1). Класс защиты подтвержден соответствующим сертификатом	наличие	Показатель указан в связи с тем, чтобы уберечь оборудование от порчи, тем самым сократить затраты Заказчика
-----	---	---------	---

Заказчик с данным доводом не согласился, представил письменные пояснения по доводу жалобы из которых следует, что Заказчик считает указанные в извещении классы защиты необходимыми и достаточными для решения своих задач по защите оборудования от внешних воздействий. Выход из строя Комплексов приводит к снижению безопасности дорожного движения, при котором теряется принцип неотвратимости наказания, а также отсутствию контроля за транспортными средствами, что влечет невозможность оперативно- розыскных мероприятий по розыску транспортных средств с использованием Комплексов.

Так, одной из целей контрактной системы, в силу части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, является удовлетворение потребностей заказчиков в товарах (работах, услугах), которые необходимы для осуществления ими своих функций, при соблюдении определенных, установленных Законом ограничений. Следовательно, принцип повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг должен пониматься как право заказчика на приобретение именно тех товаров (работ, услуг), которые наиболее полно соответствуют потребностям заказчика по своим качественным (функциональным) характеристикам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться в том числе тем, что 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании анализа указанных норм следует, что заказчик вправе включить в описание объекта закупки такие характеристики товара, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций учреждения. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет электронного аукциона.

Как указывалось ранее, наличие защиты комплексов важно и необходимо заказчику для решения своих задач по контролю за безопасностью дорожного движения и защите Комплексов от внешних воздействий.

Комиссия отмечает, что согласно сведениям, представленным Заказчиком, совокупности технических характеристик, установленных заказчиком в описании объекта закупки соответствует продукция двух различных производителей, в частности, «Бронезащита «Экран-П», «Экран-Р» производства ООО «Симикон» и «Защитный кожух для измерительного оборудования, предназначенный для бронезащиты комплексов фотовидеофиксации» производства ООО «Ольвия», что свидетельствует об отсутствии оснований полагать, что требование, установленное в пункте 4.4 ограничивает число участников закупки.

Более того, согласно данным протокола проведения электронной закупки, на участие в закупке было подано 7 заявок участников, что также свидетельствует об отсутствии препятствий для участия в закупке.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

2. Относительно довода жалобы ООО «Универсал-М» о неправомерном неустановлении в извещении о проведении электронного аукциона запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств и отсутствия обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 № 1236 Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 15 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: информация 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 данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком 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 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. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В целях реализации положений части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе издано Постановление Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 (вместе с Правилами формирования и ведения единого реестра российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных и единого реестра программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее – Правила), Порядком 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 (далее – Порядок обоснования).

Пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 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, 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 пункту 2.1 Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 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.

Согласно пункту 2 Правил под понятием «программное обеспечение» понимается программа для электронных вычислительных машин и баз данных; под понятием «класс программного обеспечения» – группа, которая объединяет программное обеспечение, имеющее аналогичные функциональные, технические и (или) эксплуатационные характеристики, и которая определяется в соответствии с классификатором программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее – классификатор) и правилами его применения, утверждаемыми Министерством цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации.

Согласно извещения о проведении электронного аукциона предметом закупки является поставка специальных технических средств, работающих в автоматическом режиме и имеющих функции фото- и киносъемки, видеозаписи, для обеспечения контроля за дорожным движением.

В части «Описание объекта закупки» приложения к извещению о проведении электронного аукциона для поставляемого товара Заказчиком предусмотрены следующие требования:

Товар, поставляемый в ходе выполнения работ – Комплексы автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения.

Установка Комплексов предполагает выполнение комплекса работ, в том числе: поставить Комплексы, осуществить монтаж Комплексов согласно Техническому заданию, выполнить пуско-наладочные работы для обеспечения проверки работоспособности Комплексов, провести пробное тестирование Комплексов с выводом результатов на бумажном и/или электронном носителе.

Требование к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам Комплексов установлены в Таблице 1 пункта 5.2. части «Описание объекта закупки» приложения к извещению о проведении электронного аукциона.

Комиссией установлено, что Описание объекта закупки, в том числе Таблица 1 пункта 5.2. Технического задания, не предусматривает поставку программного обеспечения на материальном носителе и (или) в

электронном виде по каналам связи, или предоставление программного обеспечения в аренду или в пользование; программное обеспечение не подлежит установке в результате исполнения контракта; не выполняются работы, связанные с модификацией или модернизацией программного обеспечения; не предусмотрено оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что в рамках рассматриваемого электронного аукциона отсутствовали основания для установления запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранного государства, поскольку в данном электронном аукционе программное обеспечение не является объектом закупки и не подлежит установке в результате исполнения контракта, то есть не подпадает под признаки программного обеспечения, указанные в пункте 2.1. в целях применения пункта 2 Постановления Правительства РФ № 1236.

Таким образом, данный довод жалобы ООО «Универсал-М» является необоснованным.

3. Согласно второму доводу жалобы ООО «Универсал-М» Заказчиком в пункте 4.1.10 проекта контракта необоснованно установлено требование об оплате расходов на выполнение испытаний и измерений, в рамках которых выявлены нарушения, допущенные Подрядчиком при исполнении Контракта, которые в свою очередь не являются экспертизой товара или работ.

Комиссией установлено, что в пункте 4.1.10 проекта контракта, раздел «Права заказчика» указано, что в случае, если произведенные по инициативе Заказчика испытания и измерения выявили нарушения, допущенные Подрядчиком при исполнении Контракта, взыскать с него понесенные расходы на выполнение этих испытаний и измерений.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В силу части 7 статьи 94 Закона о контрактной системе приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный

отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

Таким образом, оплате подлежат выполненные подрядчиком (поставщиком, исполнителем) обязательства, возложенные на него в рамках контракта, заключенного по итогам проведения закупки, исполнение которых подтверждается подписанием заказчиком документа о приемке, при этом, в силу указанных норм, исчисление срока оплаты выполненных работ/оказанных услуг, начинается с момента подписания документа о приемке.

Комиссией установлено, что в соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в Проект контракта включены следующие условия.

Пункт 4.2.9. Раздела 4 «Права и обязанности сторон» Проекта контракта содержит следующие условия:

- Для проверки выполненных Работ, в части соответствия условиям контракта, Технического задания (Приложение № 1 к Контракту) Заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза выполненных Работ, проводится своими силами Заказчика, к ее проведению могут привлекаться эксперты и экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок Комплексов, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Пункт 11.3. Раздела 11 «Порядок разрешения споров» Проекта контракта содержит следующие условия:

- При возникновении спора между сторонами по поводу недостатков выполненной работы или их причин и невозможности урегулирования этого спора переговорами, то по требованию любой из сторон может быть назначена экспертиза. Расходы на экспертизу несет сторона, требовавшая назначение экспертизы. В случае установления нарушений Подрядчиком условий Контракта или причинной связи между действиями Подрядчика и обнаруженными недостатками, расходы на экспертизу, назначенную Заказчиком, несет Подрядчик. В случае если экспертиза назначена по соглашению между сторонами, расходы несут обе стороны поровну.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что по пункт 4.1.10 проекта Контракта содержит положения законодательства о

проведении экспертизы в случае некачественного выполнения работ и понесенных Подрядчиком в связи с этим расходах.

В соответствии с частью 3 статьи 94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 1 статьи 41 Закона заказчики привлекают экспертов, экспертные организации в случаях, предусмотренных Законом.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что пунктами 4.2.9 и 11.3 проекта контракта уже предусмотрены положения о проведении экспертизы поставленного товара. Иных положений касательно измерений и испытаний отличных от экспертизы, предусмотренной статьей 94 Закона о контрактной системе законодательство не содержит.

Таким образом, включение в проект контракта пункта 4.1.10 является излишним и нарушает положения части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Позиция заказчика относительно того, что положения пункта 4.1.10 являются частью проведения экспертизы поставленного товара отклоняется, поскольку из данного пункта не следует, что измерения и испытания, в том числе поставленного товара являются частью экспертизы.

Следовательно, позиция заявителя является обоснованной, в действиях заказчика имеется нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного [пунктом 2 части 22 статьи 99](#) данного закона.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Система» не обоснованной.
2. Признать жалобу ООО «Универсал-М» частично обоснованной.
3. Признать в действиях заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Марий Эл «Марийскавтодор» нарушение части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
4. Выдать заказчику - Государственное казенное учреждение Республики Марий Эл «Марийскавтодор» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по чч. 1.4, 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ в отношении должностных лиц заказчика, допустивших нарушение законодательства.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии: