

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

эс места нахождения: г.Оренбург, ул.Краснознаменная,
22

Почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

е-mail: fo56@fas.gov.ru

18.06.2020 № 5995

На № ОТ

РЕШЕНИЕ

по делу № 056/06/64-876/2020

18 июня 2020 года
Оренбург

Г.

Резолютивная часть решения оглашена 18 июня 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 18 июня 2020 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в

составе:

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

Рассмотрение жалобы осуществлялось посредством видеоконференцсвязи в присутствии:

представителя Уполномоченного органа –по доверенности;

представителя Управления строительства и дорожного хозяйства администрации города Оренбурга - по доверенности;

индивидуальный предприниматель на рассмотрение жалобы не явился, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы извещены,

рассмотрев жалобу ИП Рахматулина Э.Р. на действия Управления строительства и дорожного хозяйства администрации города Оренбурга при проведении электронного аукциона на благоустройство парка им. В.И. Ленина «Железнодорожников» и пр. Парковый в г. Оренбурге (номер извещения № 0153300066920000547),

УСТАНОВИЛА:

15.06.2020 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ИП (далее - Заявитель) на действия Управления строительства и дорожного хозяйства администрации города Оренбурга (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на благоустройство парка им. В.И. Ленина «Железнодорожников» и пр. Парковый в г. Оренбурге (номер извещения № 0153300066920000547) (далее – Закупка).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ 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), Заказчику выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Исходя из доводов жалобы Заявителя следует: что 1) Заказчиком в извещении и аукционной документации не установлены ограничения на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, согласно требованиям Постановления Правительства РФ № 1236 от 16.11.2016 г., что нарушает требования ст. 14 Закона о контрактной системе; 2) Заказчиком в извещении и аукционной документации не установлены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, согласно требованиям Постановления

Правительства РФ № 878 от 10.07.2019 г., что нарушает требования ст. 14 Закона о контрактной системе;

Из пояснений представителя Заказчика, Уполномоченного органа установлено следующее:

1) что предметом закупки является выполнение работ по благоустройству набережной р. Урал в г. Оренбурге. 4 этап, в перечне используемого товара при выполнении работ по благоустройству установлено требование к российскому программному обеспечению «Интеллект» на которое распространяется только согласие участника, в том числе на товарный знак. В рамках данного аукциона 9 участников предложили к использованию программное обеспечение «Интеллект» со страной происхождения Российская Федерация, два участника выразили согласие на использование указанного в технической части программного обеспечения, в том числе на товарный знак. Кроме того, указанное программное обеспечение заказчик не принимает на баланс в качестве основных средств;

2) Постановлением Правительства РФ № 878 от 10.07.2019 г. утвержден перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения допуска указанных в перечне товаров для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Исходя из данного перечня, содержащего исключительно товары, пункта 3 Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 № 878 применяется при осуществлении закупок исключительно товаров (в случае, если предметом контракта является поставка товара). Предметом оспариваемой закупки являются работы по благоустройству парка им. В.И. Ленина «Железнодорожников» и пр. Парковый в г. Оренбурге. В соответствии со ст. 1 Градостроительного кодекса РФ элементами благоустройства являются декоративные, технические, планировочные, конструктивные устройства, элементы озеленения, различные виды оборудования и оформления, в том числе фасадов зданий, строений, сооружений, малые архитектурные формы, некапитальные нестационарные строения и сооружения, информационные щиты и указатели, применяемые как составные части благоустройства территории. Следовательно, при проведении данной закупки не должны устанавливаться ограничения допуска товаров, происходящих из иностранных государств, в соответствии с постановлением Правительства РФ № 878 от 10.07.2019 г.

Представители Заказчика, Уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы был объявлен перерыв до 16 ч. 00 мин. 18.06.2020 г. в связи с необходимостью анализа материалов дела.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия

Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

21.05.2020 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на благоустройство парка им. В.И. Ленина «Железнодорожников» и пр. Парковый в г. Оренбурге (номер извещения № 0153300066920000547).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 172 820 071,35 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1) Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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.

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 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 частью 4 статьи 14 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с пунктом 2 постановления 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 - Постановление N 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 N 1236 для целей применения пункта 2 Постановления N 1236 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 соответствии с пунктом 3 Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Порядок), утвержденного Постановлением N 1236, обоснование должно содержать указание на:

а) обстоятельство, предусмотренное подпунктом "а" или "б" пункта 2 настоящего Порядка;

б) класс (классы) программного обеспечения, которому (которым) должно

соответствовать программное обеспечение, являющееся объектом закупки;

в) требования к функциональным, техническим и эксплуатационным характеристикам программного обеспечения, являющегося объектом закупки, установленные заказчиком, с указанием класса (классов), которому (которым) должно соответствовать программное обеспечение;

г) функциональные, технические и (или) эксплуатационные характеристики (в том числе их параметры), по которым программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр, не соответствует установленным заказчиком требованиям к программному обеспечению, являющемуся объектом закупки, по каждому программному обеспечению (с указанием названия программного обеспечения), сведения о котором включены в реестр и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, являющееся объектом закупки (только для закупки в случае, предусмотренном подпунктом "б" пункта 2 настоящего Порядка).

В соответствии с пунктом 6 Порядка размещение обоснования в единой информационной системе в сфере закупок осуществляется заказчиком одновременно с размещением извещения об осуществлении закупки.

На заседании Комиссии установлено, что в соответствии с пунктом № 291 задания документации об Аукционе установлены, в том числе требования к техническим характеристикам используемого товара, а именно: программного обеспечения «Система защиты Guardant ITV...».

Учитывая, что данное программное обеспечение входит в состав комплекта товаров, приобретаемого Заказчиком по условиям данной закупки и подпадающего под запрет, установленный Постановлением Правительства № 1236 от 16.11.2016 г., то Заказчик должен распространить на него действия указанного Постановления Правительства № 1236 от 16.11.2016 г..

Вместе с тем, Комиссией установлено что извещением о проведении электронного аукциона, а также документацией об Аукционе не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, а также Заказчиком в ЕИС не размещено обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в соответствии с Постановлением N 1236.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно не установившего в документации об Аукционе запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств и не разместившего обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, нарушают п. 1 ч. 1 ст. 33, ч. 3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

2) В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от № 878 от 10.07.2019 г. (ред. от 21.12.2019) «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» (вместе с «Правилами формирования и ведения единого реестра Российской радиоэлектронной продукции», "Порядком подготовки обоснования невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд») установлен перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 4 Постановления Правительства РФ от № 878 от 10.07.2019 г. установлено, что ограничение на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не устанавливается, если в реестре отсутствует радиоэлектронная продукция, соответствующая тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, планируемой к закупке, и (или) радиоэлектронная продукция, включенная в реестр, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемой к закупке радиоэлектронной продукции.

На заседании Комиссии установлено, что объектом закупки является выполнение работ по благоустройству парка им. В.И. Ленина «Железнодорожников» и пр. Парковый в г. Оренбурге.

На заседании Комиссии установлено, что в соответствии с пунктом № 37 Технического задания документации об Аукционе установлены, в том числе требования к техническим характеристикам поставляемого товара, а именно: Видеокамеры уличной DS 2CD2622FWD-IZS Hikvision или эквивалент.

Установлено, что товар «Видеокамеры» ОКПД 26.40.33.110 включен в Единый реестр российской радиоэлектронной продукции, установленный в соответствии с Постановлением № 878 от 10.07.2019 г.

С учетом того, что товар «Видеокамера уличная DS 2CD2622FWD-IZS Hikvision или эквивалент» включен в Техническую часть документации об электронном аукционе «Сведения о **поставляемом** товаре при выполнении работ.doc», Комиссия приходит к выводу, что в рамках закупки услуг с использованием товара, в том числе при выполнении мероприятий в рамках работ по благоустройству, фактически осуществляется поставка товара, передаваемого в собственность Заказчика, что подразумевает

необходимость применения ограничений, установленных Постановлением № 878 от 10.07.2019 г..

Вместе с тем, Заказчиком, Уполномоченным органом в документации д об электронном аукционе не установлено ограничений, предусмотренных Постановлением № 878 от 10.07.2019 г., что является нарушением п. 1 ч. 1 ст. 33, ч. 3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Комиссия Оренбургского УФАС России, учитывая, что на участие в электронном аукционе подано 11 заявок, 11 было допущено, считает возможным предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

Также в соответствии с протоколом проведения итогов электронного аукциона начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 13,06 %, что свидетельствует о достижении целей закупки и экономии бюджетных средств.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП на действия Управления строительства и дорожного хозяйства администрации города Оренбурга при проведении электронного аукциона на благоустройство парка им. В.И. Ленина «Железнодорожников» и пр. Парковый в г. Оренбурге (номер извещения № 0153300066920000547) обоснованной.

2. Признать Управление строительства и дорожного хозяйства администрации города Оренбурга нарушившим п.1 ч.1 ст. 33, ч. 3 ст. 14 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе Управлению строительства и дорожного хозяйства администрации города Оренбурга не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу Оренбургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии