

Дело № 288оз-21

029/06/64-837/2021

Заказчик :

ГБУ Архангельской области «Региональная транспортная служба»

г. Архангельск, ул. Павла Усова д.14 офис 213

E-mail: contract@rts29.ru

Уполномоченный орган :

Контрактное агентство Архангельской области

163069, г. Архангельск, ул.Выучейского, д.18

E-mail: dkr@dvinaland.ru

Оператор электронной площадки:

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва, набережная Тараса Шевченко, д. 23А

E-mail: ko@rts-tender.ru

Заявитель:

ООО «НПП Горизонт»

197022, г. Санкт-Петербург, Аптекарская наб., д. 18, к. 1, оф. 405

E-mail: info@nppgorizont.com

РЕШЕНИЕ

10 августа 2021 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Пшиншев А.Г. Руководитель Управления,

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

Малышева О.С. Заместитель начальника отдела контроля закупок;

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 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 - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заявителя: Генерального директора Барсукова А.В. (протокол от 14.05.2021 № 3-ВС/2021);

Заказчика: Луцева Р.В. (распоряжение от 26.07.2021 № 224-р);

Уполномоченного органа: Коротковой И.Ю. (доверенность от 10.06.2021 № 68-Д);

УСТАНОВИЛА:

04 августа 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО «НПП Горизонт» (далее – Заявитель) на действия заказчика – ГБУ Архангельской области «Региональная транспортная служба» (далее – Заказчик), Уполномоченного органа – Контрактного агентства Архангельской области (далее – Уполномоченный орган), при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на оказание услуг по аренде стационарных комплексов фотовидеофиксации нарушений Правил дорожного движения Российской Федерации с установкой на объектах улично-дорожной сети в Архангельской области с последующей передачей в собственность заказчика (извещение №0124200000621004289).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика, Уполномоченного органа в связи с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 09.08.2021 № 21-874.

Уполномоченный орган не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 06.08.2021 № 314-05-728.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

В соответствии с Постановлением Правительства Архангельской области «Об утверждении Положения о контрактном агентстве Архангельской области» от

18.12.2009 № 215-пп контрактное агентство Архангельской области является уполномоченным исполнительным органом государственной власти Архангельской области, осуществляющим: регулирование контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Архангельской области; определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области; организацию и проведение аукционов по продаже права на заключение договоров аренды отдельных лесных участков.

Взаимодействие Уполномоченного органа и заказчиков Архангельской области в сфере закупок для обеспечения нужд Архангельской области осуществляется в порядке, установленном Постановлением Правительства Архангельской области «Порядок взаимодействия контрактного агентства Архангельской области, государственных заказчиков Архангельской области, государственных бюджетных учреждений Архангельской области, муниципальных заказчиков Архангельской области, муниципальных бюджетных учреждений муниципальных образований Архангельской области и отдельных юридических лиц при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области» от 20 декабря 2013 года № 595-пп (далее - Постановление № 595-пп).

Согласно Постановлению № 595-пп Заказчик направляет в Уполномоченный орган заявку на осуществление закупки. Уполномоченный орган на основании представленной заявки Заказчика подготавливает документацию об электронном аукционе, и организует осуществление закупки.

08.07.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №0124200000621004289 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на оказание услуг по аренде стационарных комплексов фотовидеофиксации нарушений Правил дорожного движения Российской Федерации с установкой на объектах улично-дорожной сети в Архангельской области с последующей передачей в собственность заказчика. (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта – 85 750 000,00 рублей.

Оператор электронной площадки – ООО «РТС-тендер».

14.07.2021, 15.07.2021, 20.07.2021, 23.07.2021 внесены изменения в извещение и в документацию об аукционе (далее – Изменения).

1) Заявитель в жалобе считает, что установление в документации об аукционе требования о том, что интеграция с СПО «ЕПУТС» должна быть подтверждена соответствующим лицензионным соглашением с правообладателем (ООО "НПО"ИТС") является ограничением конкуренции.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что документация об аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 указанного Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» 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 описании 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;

Таким образом, при осуществлении закупки Заказчик вправе не только выбрать ее предмет, но и обязан определить его и описать в соответствии с нормами ФЗ «О контрактной системе» именно таким образом, чтобы участник закупки смог подать заявку на участие в торгах, соответствующую объективным и обоснованным требованиям Заказчика. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать требования к товару, так как ФЗ «О контрактной системе» не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, а также норм, обязывающих заказчика устанавливать в документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 данной статьи, должна 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.

Объектом закупки является оказание услуг по аренде стационарных комплексов фотовидеофиксации нарушений Правил дорожного движения Российской Федерации с установкой на объектах улично-дорожной сети в Архангельской области с последующей передачей в собственность заказчика.

Пунктом 2.4.2 раздела II «Сведения об услугах, на оказание которых осуществляется закупка, и об условиях контракта» документации об аукционе (далее – Техническое задание) предусмотрено требование к настройке стационарных комплексов фотовидеофиксации нарушений ПДД РФ (далее – СКФВФ), которая должна обеспечивать передачу информации о прохождении ТС, с зафиксированным ГРЗ и нарушениях правил дорожного движения в круглосуточном режиме реального времени, а также интеграцию СКФВФ в Единую платформу управления транспортной системой» (далее – СПО «ЕПУСТ»).

В соответствии с абзацем 3 пункта 2.4.2.5 технического задания интеграция с СПО

«ЕПУТС» должна быть подтверждена соответствующим лицензионным соглашением с правообладателем (ООО "НПО "ИТС").

Следует отметить, что требование о наличии лицензионного соглашения с правообладателем является требованием к исполнителю, а не к участнику закупки.

В объяснениях Заказчик пояснил, что требование о наличии интеграции арендуемого оборудования в имеющуюся систему СКФВФ в СПО «ЕПУТС» установлено исходя из его потребности в связи с тем, что на территории Архангельской области в рамках федерального проекта «Общесистемные меры развития дорожного хозяйства» национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» на основании распоряжения Министерства транспорта Российской Федерации от 25.03.2020 года № АК-60-р «Об утверждении Методики оценки и ранжирования локальных проектов в целях реализации мероприятия «Внедрение интеллектуальных процессов управления дорожным движением в городских агломерациях, включающих города с населением свыше 300 тысяч человек» для нужд Архангельской области внедрена интеллектуальная транспортная система «Единая Платформа Управления Транспортной системой» (ЕПУТС), функционирующая на базе СПО «ЕПУТС» (правообладатель ООО «НПО «ИТС»). Требование об интеграции с ЕПУТС является значимым для Заказчика требованием.

Частью 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» определено, что законодательство о контрактной системе основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса.

В силу пункта 2 части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса (далее - ГК РФ) к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности относятся программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ).

На результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом (статья 1226 ГК РФ).

Лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности вправе использовать такой результат по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, распоряжаться своим исключительным правом, по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (часть 1 статьи 1229 ГК РФ).

Частью 1 статьи 1233 ГК РФ правообладателю предоставлена возможность распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности.

К договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к

договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307 – 419 ГК РФ) и о договоре (статьи 420 – 453 ГК РФ) (часть 2 названной статьи).

Следовательно, требование о подтверждении интеграции с СПО «ЕПУТС» соответствующим лицензионным соглашением с правообладателем (ООО "НПО "ИТС") не противоречит положениям статьи 33 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 05.08.2021 было подано 3 заявки. Все участники закупки были допущены к участию в аукционе.

Заявителем в подтверждение своего довода каких-либо доказательств, свидетельствующих об ограничении количества участников закупки, не представлено.

При таких обстоятельствах факт ограничения количества участников закупки Комиссией Архангельского УФАС России не установлен.

Таким образом, довод Заявителя не подтверждается.

2) Заявитель в жалобе указывает, что в нарушение требований Постановления Правительства РФ от 16 ноября 2015 г. № 1236 в аукционной документации не установлен запрет на допуск ПО, происходящего из иностранных государств.

Согласно части 3 статьи 14 ФЗ «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.

Постановлением Правительства №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) приняты правила установления запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и

муниципальных нужд.

В соответствии с 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, 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 №1236 для целей применения пункта 2 настоящего 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 ходе изучения документации об аукционе Комиссией Архангельского УФАС России установлено, что в рамках электронного аукциона отсутствовали основания для установления запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранного государства, поскольку в данной закупке 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 №1236.

Предметом закупки является услуг по аренде стационарных комплексов фотовидеофиксации нарушений Правил дорожного движения Российской Федерации с установкой на объектах улично-дорожной сети в Архангельской области с последующей передачей в собственность заказчика.

Согласно описанию объекта закупки, составной частью стационарных комплексов фотовидеофиксации нарушений, моноблочное исполнение с возможностью использования дополнительной распознающей камеры (далее – СКФВФ) является предустановленное программное обеспечение, обеспечивающее возможность реализации его функционала.

Следовательно, указанные условия поставки комплекса, имеющего в составе аппаратно-программное обеспечение, указывают, что программное обеспечение в данном случае является функциональной характеристикой объекта закупки, его составной частью, на которые, как указано выше, запрет, предусмотренный Постановлением №1236 не распространяется.

Таким образом, довод жалобы Заявителя является необоснованным

3) По мнению Заявителя, в нарушение требований Постановления Правительства РФ от 10 июля 2019 г. № 878 в аукционной документации не установлены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств.

Во исполнение статьи 14 ФЗ «О контрактной системе» Правительством Российской Федерации принято постановление от 10.08.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление № 878).

Согласно пункту 3 Постановления № 878 при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, включенной в перечень, заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке радиоэлектронной продукции, включенной в перечень, происходящей из иностранных государств, при условии, что на участие в определении поставщика подано не менее 2 удовлетворяющих требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявок (окончательных предложений), которые одновременно:

- содержат предложения о поставке радиоэлектронной продукции, включенной в реестр;

- не содержат предложений о поставке одного и того же вида радиоэлектронной продукции одного производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц, соответствующего признакам, предусмотренным статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции», при сопоставлении этих заявок (окончательных предложений).

При этом, подтверждением соответствия радиоэлектронной продукции требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке является декларация участника закупки о нахождении радиоэлектронной продукции в реестре с указанием номера реестровой записи.

В соответствии с извещением № 0124200000621004289 о проведении электронного Заказчиком выбран код по ОКПД2 77.39.19.129 «Услуги по аренде и лизингу прочих материальных средств, не включенных в другие группировки».

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснил, что предмет закупки включает в себя содержание СКФВФ в течение всего периода оказания услуг (с 01.12.2021 по 31.03.2025), а передача СКФВФ в собственность Заказчика осуществляется после окончания оказания услуг. Иными словами, СКФВФ передаются Заказчику не новыми, а уже более трех лет эксплуатируемыми Исполнителем.

Следовательно, в данном случае объектом закупки являются услуги аренды, а не поставка товаров, в связи с чем положения Постановление № 878 не применяются.

Таким образом, довод Заявителя является необоснованным.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 1 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки иных нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НПП Горизонт» необоснованной.

***Примечание.** Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии А.Г. Пшиншев

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

О.С. Малышева