По делу 914-ж/2021

Министерство строительства и
инфраструктуры Челябинской области

454048, г. Челябинск, ул. Елькина, 77

АО «Единая Электронная Торговая
Площадка» (АО «ЕЭТП»)

115114, г. Москва, ул. Кожевническая,
д.14, стр.5

Общество с ограниченной
ответственностью «Архимед» (ООО
«Архимед»)

117246, г. Москва, Научный проезд, д. 19,
этаж 7, оф. 72-3

Р Е Ш Е Н И Е № 074/06/105-3367/2021

Резолютивная часть решения оглашена 24 ноября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено 29 ноября 2021 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	"..." -	заместителя руководителя управления - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	"..." -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	"..." -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь частью 15 статьи 99, 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), рассмотрев жалобу ООО «Архимед» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку электронных средств обучения для оснащения объекта: «Муниципальное общеобразовательное учреждение «Средняя общеобразовательная школа № 16» Копейского городского округа (филиал Тугайкуль)» (извещение №0169200001121000056) в присутствии:

- представителя ООО «Архимед»

"..."

, действующего на основании доверенности от 12.11.2021;

- представителя Министерства строительства и инфраструктуры Челябинской области "...", действующего на основании доверенности от 11.01.2021 № 6-д;

- представителя Министерства строительства и инфраструктуры Челябинской области "...", действующего на основании доверенности от 11.01.2021 № 1-д,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 17.11.2021 поступила жалоба ООО «Архимед» (далее – заявитель, общество) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку электронных средств обучения для оснащения объекта: «Муниципальное общеобразовательное учреждение «Средняя общеобразовательная школа № 16» Копейского городского округа (филиал Тугайкуль)» (извещение № 0169200001121000056) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам Министерство строительства и инфраструктуры Челябинской области (далее – заказчик) 29.10.2021 объявило о

проведении аукциона путем опубликования в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru извещения об осуществлении закупки № 0169200001121000056.

Начальная (максимальная) цена контракта (изв. № 0169200001121000056) определена в размере 4 913 121,27 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 18.11.2021 08:30.

На дату рассмотрения жалобы контракт не заключен.

Доводы жалобы заявителя заключаются в следующем.

По мнению ООО «Архимед», при описании объекта закупки допущены нарушения положений законодательства Российской Федерации. Так, по мнению заявителя, в описание объекта закупки отсутствует указание на параметры, которые позволяют определить соответствие товара, установленным требованиям, поскольку в техническом задании не указано на каком устройстве данные средства должны воспроизводится, на каком устройстве заказчик планирует их использовать.

Также заявитель считает, что заказчиком в нарушение требований законодательства о контрактной системе не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились и пояснили, что описание объекта закупки составлено с учетом тех требований, которые имеют значение для заказчика. Показатели, значения которых не установлены в техническом задании формируются на усмотрение поставщика.

В отношении второго пункта жалобы представители заказчика указали, что объект закупки не подпадает под действие Постановления 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 Правительства РФ № 1236), поскольку объектом закупки является поставка электронных средств обучения, а не программного обеспечения. В связи с чем запрет не установлен.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, рассмотрев доводы, изложенные в жалобе, проведя внеплановую проверку закупки, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам аукциона надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

1.

    1. Предметом закупки является поставка электронных средств обучения. Согласно пункту 6. информационной карты документации об аукционе описание объекта закупки указано в техническом задании, являющемся Приложением № 1 к Информационной карте.

В техническом задании представлена таблица с наименованием необходимого к поставке товара, а также его функциональными, техническими и качественными характеристиками (далее – таблица).

Согласно указанной таблице к поставке требуется:

- электронные образовательные комплексы для кабинета начальной школы;

- электронные средства обучения (CD, DVD, видеофильмы, интерактивные плакаты, лицензионное программное обеспечение) для кабинета русского языка и литературы;

- электронные средства обучения (CD, DVD, видеофильмы, интерактивные плакаты, лицензионное программное обеспечение) для кабинета иностранного языка;

- электронные средства обучения (CD, DVD, видеофильмы, интерактивные плакаты, лицензионное программное обеспечение) для кабинета истории и обществознания;

- электронные наглядные средства для кабинета географии;

- электронные учебные пособия для кабинета физики;

- электронные наглядные средства;

- электронные средства обучения для кабинета химии;

- электронные средства обучения (CD, DVD, интерактивные плакаты, лицензионное программное обеспечение) для кабинета биологии;

- электронные средства обучения для кабинета математики;

- электронные учебные пособия по учебному предмету технология;

- электронные средства обучения для кабинета музыки.

В жалобе заявителем указано, что в документации об аукционе отсутствует информация о том, на каком устройстве данные средства должны воспроизводиться, на каком устройстве заказчик планирует их использовать, что не позволяет, по мнению заявителя, сделать вывод о потребность заказчика.

Однако заявителем не даны пояснения относительно того, каким образом факт отсутствия указанной информации нарушает его права и интересы, либо создает препятствие участия в аукционе.

Из разъяснений положений документации об аукционе, а также письменных пояснений заказчика следует, что в документации об аукционе информация в отношении средств, на которых планируется использовать приобретаемый товар, не установлена, поскольку не является в рассматриваемом случае для заказчика значимой. Документацией об аукционе не установлено требование о совместимости приобретаемого товара, с товаром, который имеется у заказчика.

Частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Вместе с тем, заявителем ни в составе жалобы, ни на заседание Комиссии не представлено доказательств, позволяющих сделать вывод о наличии нарушений в действиях заказчика правил описания объекта закупки, ввиду отсутствия сведений об устройствах, на которых планируется использовать программный продукт.

Таким образом, довод жалобы не обоснован, ввиду его недоказанности.

1.

2. Согласно пунктам 3, 7 технического задания закупаемые программный продукт должен входить в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных Минкомсвязи России.

Данное требование не является показателем закупаемого товара, поскольку не относится к функциональным, техническим, качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки, а является фактически условием исполнения контракта. Более того, в рассматриваемой закупке требование об ограничении допуска товаров, происходящих из иностранных

государств отсутствует. Следовательно, данное требование установлено в противоречие иных положений документации об аукционе.

Таким образом, описание объекта закупки составлено с нарушением пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

1.

    3. Техническое задание, как описание объекта закупки должно отражать потребность заказчика в приобретении товара с требуемыми характеристиками.

Однако размещенное в составе документации об аукционе техническое задание в полной мере не позволяет определить требования заказчика к закупаемому продукту.

Так, например, согласно пункту 2 технического задания к поставке требуются электронные средства обучения (CD, DVD, видеофильмы, интерактивные плакаты, лицензионное программное обеспечение) для кабинета русского языка и литературы.

Таким образом, из наименования товара 2 (колонка таблицы 3) следует, что закупаемый товар является составным. При этом, из таблицы невозможно установить количество каждого товара в отдельности, то есть какое количество CD, DVD, видеофильмов, интерактивных плакатов, лицензионного программного обеспечения необходимо поставить в рамках указанной позиции технического задания. Более того, CD, DVD – это цифровые носители, которые с учетом объекта закупки сами по себе ценности не имеют. При этом техническое задание не содержит требований к таким носителям, а именно какая информация должна быть на указанных дисках. Аналогичным образом невозможно определить потребность заказчика к количеству видеофильмов, интерактивных плакатов, лицензионному программному обеспечению.

Кроме того, согласно техническому заданию заказчику в рамках поставки товара должно быть передано лицензионное программное обеспечение (пункты 2, 3, 4, 9 технического задания). В техническом задании установлены требования к такому обеспечению. Так, например, в пункте 2 технического задания указано пособие по русскому языку и литературе содержит программный модуль, который обеспечивает возможность конструировать собственные наглядные пособия (далее конструктор). Конструктор не требует от пользователя знание языков программирования. Конструктор позволяет импортировать на создаваемое наглядное пособие: рисунки в формате JPG, GIF, PNG, векторную графику в формате SWF, анимацию, видеоряд в формате FLV. Для анимации, видео в формате FLV автоматически создается панель управления проигрыванием. Конструктор поддерживает использование в объектах формата SWF статичных рисунков, анимации, звуков, интерактивных элементов.

Инсталляционный комплект пособий включает все необходимые дополнительные модули и служебные программы и при установке на компьютер не требуют от пользователя их поиска и установки.

Таким образом, заказчик фактически устанавливает требования к программному обеспечению, к его функционалу и возможностям. В силу статьи 1259 ГК РФ к объектам авторских прав относятся и программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

На заседание Комиссии представители заказчика указали, что в рамках поставки товара по контракту неисключительные права на лицензионное программное обеспечение не передаются.

Согласно пункту 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающее исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (правообладатель) вправе использовать такой результат по своему усмотрению любым не противоречащим законом способом. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно части 1 статьи 1235 ГК РФ лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором.

Частью 1 статьи 1286 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

При этом объем передачи неисключительных прав, а также срок его использования документацией об аукционе не регламентированы.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что конкурсная документация составлена с нарушением требований пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33, части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

2. Из совокупного толкования пункта 10 статьи 42, части 1 стать 64 Закона о контрактной системе следует, что в извещении об осуществлении закупки, в аукционной документации должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, 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 силу 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, 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.

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 Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236) утверждены: - правила 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); - 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; установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Порядок).

Правительство установило 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.

При этом, как следует из пункта 2(1) постановления Правительства РФ от 16.11.2015 № 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 силу пункта 2 Порядка обоснование подготавливается заказчиком при

осуществлении закупки программного обеспечения в следующих случаях: 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.

Пунктами 4, 5, 6 Порядка установлено, что обоснование подготавливается и утверждается заказчиком по состоянию на день размещения извещения об осуществлении закупки в единой информационной системе в сфере закупок; обоснование размещается заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации; Размещение обоснования в единой информационной системе в сфере закупок осуществляется заказчиком одновременно с размещением извещения об осуществлении закупки.

Техническое задание аукционной документации предусматривает в рамках поставки электронных средств обучения предоставить лицензионное программное обеспечение.

Вместе с тем, запрет на допуск товаров, предусмотренный постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236, не нашел своего отражения ни в извещении, ни в аукционной документации.

Кроме того, отсутствует обоснование 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.

Представители заказчика на заседание Комиссии указали, что запрет на допуск программ иностранного происхождения не установлен, ввиду того, что объектом закупки является поставка электронных средств обучения, а не программного обеспечения. Программное обеспечение в рассматриваемом случае является встроенным.

Однако данный довод не принимается Комиссией во внимание по следующим обстоятельствам.

Приказом Минкомсвязи России от 22.09.2020 № 486 утверждении классификатора программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

Согласно указанному классификатору установлены следующие классы встроенного программного обеспечения:

- встроенные системные программы: BIOS, UEFI и иные встроенные системные программы (программное обеспечение, которое должно храниться в постоянной памяти и должно обеспечивать работоспособность и управление техническими (аппаратными) компонентами устройств (средств вычислительной техники, телекоммуникационных устройств, устройств интернета вещей, сенсорах и роботах);

- встроенные системные программы - операционные системы (встроенные системные управляющие программы, которые должны храниться в постоянной памяти и обеспечивать управление вычислительными ресурсами устройств (блоков управления устройствами), включая смарт-карты, и их взаимодействие с внешней средой);

- программное обеспечение интернета вещей, робототехники и сенсорики (программы, которые должны использоваться в устройствах интернета вещей, сенсорах и роботах);

- встроенные прикладные программы (встроенные программы, которые должны храниться в постоянной памяти и обеспечивать выполнение устройством предопределенных задач).

Код (числовое обозначение) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности 62.

Таким образом, из системного толкования указанных положений следует, что встроенные программы – это программы, которые должны храниться в постоянной памяти устройства или в устройствах интернета вещей, сенсорах и роботах. Несмотря на то, что в рассматриваемом случае программное обеспечение закупается в составе комплекта сборного товара, оно поставляется не в виде встроенной программы в конкретное оборудование. Как следует из пояснений представителей заказчика, оборудование, на котором планируется использовать программное обеспечение, закупается отдельно, не в рамках настоящей закупки.

Более того, в постановлении Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236 отсутствуют исключения по установлению ограничений допуска товаров, происходящих из иностранных государств для приобретения встроенного программного обеспечения.

Таким образом, заказчиком в нарушение пункта 10 статьи 42, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16.11.2015 № 1236; в нарушение части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе не размещено обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

Действия заказчика могут быть квалифицированы по главе 7 КоАП РФ.

Исходя из информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. 1. Признать жалобу ООО «Архимед» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку электронных средств обучения для оснащения объекта: «Муниципальное общеобразовательное учреждение "Средняя общеобразовательная школа № 16» Копейского городского округа (филиал Тугайкуль)» (извещение №0169200001121000056) обоснованной в части не соблюдения требований национального режима при проведении закупки.

1. 2. По результатам рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки определения поставщика признать в действиях заказчика нарушения пункта 1 части 1 статьи 64, пунктов 2, 10 статьи 42, пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

2. 3. Выдать заказчику, аукционной комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе .

3.

4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии"..."

Члены комиссии "..."

"..."

Предписание размещено в единой информационной системе во вкладке «реестр жалоб, плановых и внеплановых проверок, их результатов и выданных предписаний» - поиск по № извещения – № жалобы - вкладка «документы»

2021-17287