РЕШЕНИЕ

по делу № П-154/16 о результатах внеплановой проверки

соблюдения законодательства Российской Федерации

о контрактной системе в сфере закупок

|  |  |
| --- | --- |
| 02.09.2016 | Москва |

На основании статьи 99 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), в соответствии с приказом ФАС России от 21.07.2016 № 1016/16 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок» Комиссия ФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия),

рассмотрев обращение ООО Новые облачные технологии (далее – Заявитель), содержащее информацию о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок в действиях Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения контракта Заказчиком, ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее - Оператор электронной площадки) на оказание услуг по предоставлению (продлению) неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft и программных средств антивирусной защиты (номер извещения 0195100000516000040) (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, приказом ФАС России от 21.07.2016 № 1010/16,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило обращение Заявителя, содержащее информацию о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок в действиях Заказчика при проведении Заказчиком, Оператором электронной площадки Аукциона.

Из обращения Заявителя следует, что:

1. Заказчиком неправомерно осуществляется закупка иностранного программного обеспечения;

2. Заказчиком объединено в один предмет закупки программное обеспечение иностранного и российского происхождения.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В результате осуществления в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документацией об Аукционе, протоколами, составленными при осуществлении закупки:

1. извещение о проведении Аукциона размещено на официальном сайте Российской Федерации на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 28.07.2016;
2. начальная (максимальная) цена контракта – 15 181 873,33 рубля;
3. на участие в Аукционе подано 3 заявки от участников закупки;
4. к участию в Аукционе допущено 2 участника закупки;
5. дата проведения Аукциона – 19.08.2016;
6. в период проведения Аукциона поданы предложения о цене контракта от 2 участников Аукциона;
7. минимальное предложение о цене контракта – 15 105 963, 96 рубля;
8. победителем Аукциона признано ООО «ГЕОКЭПИТАЛ» с предложением о цене контракта 15 105 963, 96 рубля;
9. Заказчиком 30.08.2016 заключен контракт № 0195100000516000040-0453946-01 с ООО «ГЕОКЭПИТАЛ» по цене 15 105 963, 96 рубля.

1. 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. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.11.2016 № 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) 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, 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 реестре 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 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.

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 № 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).

Заказчиком 29.07.2016 в документации об Аукционе включено положение - обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных нужд (далее – Обоснование) на основании подпункта «б» пункта 2 Постановления № 1236.

Согласно Обоснованию «программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр 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 Государственным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению».

Вместе с тем, в Обосновании не указаны 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.

При этом, согласно документации об Аукционе, потребностями Заказчика является оказание услуг на продление неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Office, производителем которого является иностранная Корпорация Microsoft.

Однако согласно извещению об Аукционе, пункту 22 Информационной карты документации об Аукционе Заказчиком установлен запрет «на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16 ноября 2015 г. № 1236, в соответствии с аукционной документацией».

В соответствии с пунктом 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Таким образом, Обоснование составлено Заказчиком с нарушением требований Постановления № 1236, а также в документации об Аукционе установлены противоречивые условия.

Таким образом, действия Заказчика нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Согласно пояснениям Заказчика на заседании Комиссии, в предмет закупки входит продление неисключительных прав (лицензий) на использование программного обеспечения Microsoft Office, а также на использование программных средств антивирусной защиты российского происхождения.

Вместе с тем, в документации об Аукционе, установлен запрет в соответствии с Постановлением 1236, при этом в документации об Аукционе включено положение - обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных нужд.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что включение Заказчиком в один предмет закупки программного обеспечения иностранного и российского происхождения, а также установившего в документации об Аукционе противоречивые условия вводят участников закупки в заблуждение.

Вышеуказанные действия Заказчика нарушают пункт 1 часть 1 статьи 64 и содержат признаки состава административного правонарушения предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, приказом ФАС России от 21.07.2016 № 1016/16, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Заказчика нарушения части 3 статьи 14, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе;

2. В связи с тем, что по результатам проведения Аукциона, заключен контракт, предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать.

3. Передать материалы дела от 02.09.2016 № П-154/16 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.