РЕШЕНИЕ

по делу № К–587/17 о нарушении

законодательства Российской Федерации

о контрактной системе в сфере закупок

18.05.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия), рассмотрев жалобу АНО «Центр компетенций по импортозамещению в сфере ИКТ» (далее – Заявитель) на действия Федерального архивного агентства (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на автоматизацию федерального казенного учреждения «Российский государственный архив социально-политической истории» (РГАСПИ) путем создания аппаратно-программной внутриархивной и внутриведомственной инфраструктуры передачи и обработки данных (номер извещения 0173100011417000024) (далее – Конкурс), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 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), пунктом 3.31 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчик при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчиком в Конкурсной документации не установлен запрет на допуск программного обеспечения происходящего из иностранных государств и обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения в соответствии с 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 № 1236).

Представители Заказчика согласились с доводом Заявителя.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) – 27.04.2017;

2) начальная (максимальная) цена контракта – 13 800 000 рублей;

3) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Конкурс;

4) дата и время окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 19.05.2017;

5) дата рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе – 23.05.2017.

1. По мнению Заявителя, в Конкурсной документации предусматривается закупка и использование программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, однако Заказчиком не установлен запрет на допуск программного обеспечения происходящего из иностранных государств и, вместе с тем, не подготовлено и не размещено в ЕИС обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения в соответствии с Постановлением Правительства № 1236.

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.

Согласно пункту 8 части 3 статьи 49 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает, в том числе условия, запреты, ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты, ограничения установлены заказчиком в конкурсной документации в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства № 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 Правительства № 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).

Конкурсная документация не содержит запрета на допуск программного обеспечения в соответствии с Постановлением Правительства № 1236.

Кроме того, технической частью Конкурсной документации установлено, в том числе следующее: «Общесистемное программное обеспечение системы должно базироваться на стандартных, широко апробированных решениях, обладающих совместимостью с программным обеспечением, применяемым в РГАСПИ в настоящее время, и, в связи с этим, строиться преимущественно на платформе Microsoft Windows.

Программные средства СУБД должны быть совместимы и функционировать под управлением соответствующего общесистемного программного обеспечения.

Проектные решения по системе и ее компонентам должны строиться с учетом последующей интеграции с серверами стандартной архитектуры на базе процессоров компании Intel».

При этом, на заседании Комиссии установлено, что обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных нужд (далее – Обоснование) Заказчиком в ЕИС не размещено.

На заседании Комиссии представители Заказчика сообщили о невозможности соблюдения указанного запрета в соответствии с подпунктом «б» пункта 2 Постановления Правительства № 1236.

При этом, представители Заказчика на заседании Комисии представили Обоснование в отношении программного обеспечения, запись о которых содержится в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных, и которые относятся к классу программного обеспечения, планируемого к закупке, но не соответствуют техническим характеристикам, установленным в технической части Конкурсной документации.

Таким образом, действия Заказчика, не разместившего в ЕИС обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных нужд, нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного нарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона о контрактной системе. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о контрактной системе заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 Закона о контрактной системе.

Согласно части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.16 № 471-р утвержден перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее – Перечень).

Разделом V «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта» Конкурсной документации установлено, что объект Конкурса включает в себя, в том числе следующее:

1. Поставка оборудования локально-вычислительных сетей

4 604 200,00

4 091 900,00

3 581 100,00

4 092 400,00

2. Работы по настройке оборудования локально-вычислительных сетей

401 950,00

452 600,00

352 050,00

402 200,00

3. Работы по построению СКС

5 747 300,00

6 130 300,00

6 513 600,00

6 130 400,00

4. Поставка серверного оборудования

3 207 500,00

2 850 750,00

2 494 750,00

2 851 000,00

5. Работы по настройке серверного оборудования

364 800,00

323 400,00

283 800,00

324 000,00

Итого 14 325 750,00 13 848 950,00 13 225 300,00 13 800 000,00

Кроме того, Комиссией установлено, что в рамках исполнения государственного контракта по Конкурсу предусмотрена поставка оборудования локально-вычислительных сетей и серверного оборудования, работы по их настройке, что составляет более 50 % начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, учитывая, что поставка данного оборудования входит в Аукционный перечень, определение поставщика (подрядчика, исполнителя) по контракту невозможно путем проведения Конкурса.

Учитывая вышеизложенное, действия Заказчика не соответствуют части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе, нарушают часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. 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 случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Комиссией установлено, что в проекте контракта Конкурсной документации не установлено обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Таким образом, действия Заказчика нарушают часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АНО «Центр компетенций по импортозамещению в сфере ИКТ» обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 3 статьи 14, части 5 статьи 24, части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы от 18.05.2017 по делу № К–587/17 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.