

ФГБУ «ФЦТ»

ул. Пресненский вал, д. 19/1, г. Москва,
123557

ИП Шавкунов Д.Г.

пер. Андреева, д. 8, кв. 21,
г. Ростов-на-Дону, 344010

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

ул. Большой Саввинский пер., д. 12,
стр. 9, г. Москва, 119435

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/06/106-18828/2021 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

22.10.2021

г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Заместителя председателя Комиссии — заместителя начальника отдела обжалования государственных закупок Д.С. Грешневой,

Членов Комиссии:

Специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок П.А. Ступченко,

Ведущего специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок В.А. Матвеева,

рассмотрение жалобы проводилось дистанционно (посредством конференц-связи) в целях исполнения Указа Мэра Москвы от 25.09.2020 № 92-УМ «О внесении изменений в правовые акты города Москвы» и предупреждения распространения в городе Москве инфекции, вызванной коронавирусом 2019-nCoV.,

при участии представителя ФГБУ «ФЦТ»: Афанасьева С.А.,

при участии слушателя: Скипина М.Ю.,

в отсутствие представителей ИП Шавкунов Д.Г., о времени и порядке заседания Комиссии уведомлены письмом Московского УФАС России исх. №ЕИ/63967/21 от 19.10.2021,

рассмотрев жалобу ИП Шавкунов Д.Г. (далее — Заявитель) на действия ФГБУ «ФЦТ» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку серверов (Закупка № 0373100018221000015) (далее — Аукцион), в соответствии с Федеральным законом 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), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении вышеуказанного электронного аукциона.

На заседании Комиссии Управления Заказчиком представлены документы и сведения, запрашиваемые письмом Московского УФАС России исх. №ЕИ/63967/21 от 19.10.2021.

В результате рассмотрения жалобы, рассмотрев представленные документы и сведения, Комиссия Управления установила следующее.

1. Заявитель в жалобе указывает на то, что Заказчиком нарушен порядок предоставления разъяснений положений документации.

В соответствии с ч.3 ст.65 Закона о контрактной системе, любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

На основании ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в ч.3 ст.65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе **с указанием предмета запроса**, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Так, Комиссией Управления установлено, что Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок размещены разъяснения положений документации об электронном аукционе от 13.10.2021 №РД1 со следующим содержанием: «Уважаемый участник размещения заказа. Техническая характеристика «Наличие средств доверенной загрузки, сертифицированных ФСТЭК» является позицией, предусмотренной КТРУ. Для обеспечения корректной работы модуля 2021-71424

доверенной загрузки и невозможности извлечь данный модуль из сервера модуль должен являться составной частью сервера. Реализация модуля доверенной загрузки является программно-аппаратным решением, выбираемым производителем сервера».

Комиссия Управления отмечает, что данные Заказчиком разъяснения положений аукционной документации от 13.10.2021 №РД1 не могут считаться надлежащим исполнением Заказчиком требования ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе, поскольку данные разъяснения не содержат указания на предмет запроса, что прямо предусмотрено ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе.

Таким образом, на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении Заказчиком положений ч.4 ст.65 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1.4 ст.7.30 Кодекса административных правонарушений.

2. Заявитель в составе жалобы указывает на то, что Заказчиком неправомерно размещено обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленного постановлением Правительства Российской Федерации от 10.07.2019 № 878 «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. №925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – постановление №878), с учетом внесенных изменений постановлением Правительства Российской Федерации от 28 августа 2021 г. № 1432 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

В соответствии с п.10 ст.42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, 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 ст.14 Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

На основании ч.3 ст.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.

Комиссией Управления установлено, что в Единой информационной системе в сфере закупок в составе аукционной документации Заказчиком размещено обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленного постановлением №878.

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

Согласно п.5 постановления №878 в редакции, действующей с 31.08.2021, подтверждением случая, установленного пунктом 4 постановления №878, является разрешение на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выданное в порядке, установленном Министерством промышленности и торговли Российской Федерации.

Таким образом, из вышеуказанного следует, что с учетом внесенных изменений на основании постановления Правительства Российской Федерации от 28.08.2021 г. № 1432 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», вступивших в силу 31.08.2021, в случае невозможности соблюдения ограничений на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных п.4 постановления №878, Заказчику необходимо получить разрешение на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выданное в порядке, установленном Министерством промышленности и торговли Российской Федерации.

Комиссией Управления определено, что извещение о проведении аукциона опубликовано в Единой информационной системе в сфере закупок 11.10.2021, что свидетельствует о том, что Заказчик обязан руководствоваться действующей редакцией постановления №878 с учетом внесенных в него изменений, вступивших в силу 31.08.2021.

Комиссия Управления отмечает, что порядок получения вышеупомянутого разрешения Министерства промышленности и торговли Российской Федерации на момент размещения закупочной процедуры, а также на момент рассмотрения жалобы не утвержден.

Вместе с тем отсутствие возможности исполнить условия п.5 постановления №878 в части получения разрешения Министерства промышленности и торговли Российской Федерации ведет не к формальному игнорированию данного положения, а к вынужденному установлению в документации ограничений, предусмотренных постановлением №878.

Аналогичный вывод следует из разъяснения по вопросам применения постановления Правительства Российской Федерации от 28 августа 2021 г. № 1432, опубликованном на сайте Государственной информационной системы промышленности Министерства промышленности и торговли Российской Федерации 09.09.2021 по адресу <https://gisp.gov.ru/news/15832233/>.

На основании вышеизложенного Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении Заказчиком положений ч.3 ст.14, п.10 ст.42, ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации без учета положений постановления №878 в редакции, актуальной на момент размещения Извещения о проведении закупки и не предусматривающей возможность неприменения ограничений по постановлению №878 при размещении обоснования невозможности соблюдения таких ограничений, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В своей жалобе Заявитель указывает на то, что в аукционной документации установлены требования к товарам не в соответствии с каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — КТРУ).

На основании п.14 ч.3 ст.4 Закона о контрактной системе единая информационная система содержит каталог товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч.5 ст.23 Закона о контрактной системе формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

В соответствии с ч.6 ст.23 Закона о контрактной системе порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 (далее — постановление Правительства РФ № 145) утверждены Правила 2021-71424

формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — правила формирования КТРУ) и Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — Правила использования КТРУ).

В соответствии с п.1 Правил формирования КТРУ указанные Правила определяют порядок формирования и ведения каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе состав включаемой в него информации.

В силу п.2 Правил формирования КТРУ под каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - каталог) понимается систематизированный перечень товаров, работ, услуг, закупаемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сформированный на основе Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 и включающий в себя информацию в соответствии с указанными Правилами.

Согласно пп. «б» п.2 Правил использования КТРУ каталог используется заказчиками в целях описания объектов закупки, которое включается в план-график закупок, извещение об осуществлении закупки, приглашение и документацию о закупке.

На основании п.4 Правил использования КТРУ Заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «г» и «е» - «з» п.10 Правил формирования КТРУ.

В соответствии с пп. «г» п.10 Правил формирования КТРУ в позицию каталога включается информация, содержащая описание товара, работы, услуги, если такое описание сформировано в соответствии с п.13 Правил формирования КТРУ.

В силу п.5 Правил использования КТРУ Заказчик вправе указать в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона о контрактной системе, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением случаев:

а) осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 10 июля 2019 г. №878 «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. №925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации»;

б) если иное не предусмотрено особенностями описания отдельных видов объектов закупок, устанавливаемыми Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 5 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п.6 Правил использования КТРУ в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 Правил использования КТРУ, Заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

В своей жалобе Заявитель указывает на то, что Заказчиком в технической части аукционной документации установлены требования к товарам, в частности, к товару п.4 «Сервер тип 4», вместе с тем, в таблице 2 технического задания «Гарантийные обязательства Поставщика. Срок гарантии качества» Заказчиком фактически предъявлены требования к товарам, которые в свою очередь не отражены в соответствующей позиции КТРУ, в частности: «Для сервера с предусмотренным комплектацией адаптером НВА должны поставляться трансиверы (если это предусмотрено конструкцией адаптера) и оптические мультимодовые патч-корды длиной 5 метров с интерфейсом LC-LC».

Данный товар относится к коду КТРУ 26.20.14.000-00000190 «Сервер», в то же самое время вышеуказанные характеристики не содержатся в описании позиции КТРУ 26.20.14.000-00000190, что противоречит п.5 Правил использования КТРУ, согласно которому Заказчик вправе указать в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями статьи 33 Закона о контрактной системе, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением случаев осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденный постановлением №878.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении Заказчиком ч.6 ст.23 Закона о контрактной системе, а также о наличии в действиях Заказчика признаков административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации административных правонарушений.

4. Согласно доводам жалобы Заказчиком в нарушение ч.3 ст.33 Закона о контрактной системе неправомерно установлены следующие требования:

«Необходимо, чтобы Поставщик обеспечил контактные телефоны, расположенные в городе Москва, по которым представитель Заказчика мог информировать квалифицированный персонал Поставщика или его Представителя о дефектах в работе оборудования. Вышеупомянутый персонал Поставщика или его Представителя должен свободно владеть русским языком».

Таким образом, устанавливая требования о том, что контактные телефоны должны быть расположены в г. Москве, Заказчик устанавливает требование о наличии у исполнителя производственных мощностей, технологического оборудования и других ресурсов, что противоречит ч.3 ст.33 Закона о контрактной системе.

Согласно ч.3 ст.33 Закона о контрактной системе 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 Законом о контрактной системе.

В соответствии с ч.2 ст. 106 Закона о контрактной системе лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, вправе направить в контрольный орган в сфере закупок возражения на жалобу и участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что представление контактных телефонов, находящихся в г. Москве, необходимо для устранения дополнительных расходов на междугороднюю или международную связь, непредусмотренных объемом финансирования на 2021 год. При этом исполнитель может представить любые контактные номера телефонов, на которые звонок из г. Москва должен быть бесплатным.

Комиссия Управления отмечает, что исходя из пояснений представителя Заказчика, обоснованием вышеуказанных требований является обеспечение исполнителем бесплатной «горячей линии», принимающей звонки из г. Москвы на безвозмездной основе, при этом, по мнению Комиссии Управления, организация бесплатной «горячей линии» может осуществляться не только на территории г. Москвы, но и, например, на территории Московской области, которая также будет иметь бесплатную горячую линию на звонки из г. Москвы или путем переадресации.

При этом Комиссия Управления отмечает, что императивное требование о представлении контактных телефонов, находящихся в г. Москве, не обоснованно, и как следствие нарушает ч.3 ст.33 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации административных правонарушений.

5. Также Заявитель указывает на то, что Заказчиком неправомерно установлено требование о том, что все поставляемое оборудование должно соответствовать требованиям санитарных норм допустимых уровней физических факторов при применении товаров народного потребления МСанПиН 001-96.

Так, в разделе 1 «1. Область применения» МСанПиН 001-96 установлено, что настоящие санитарные правила и нормы (СанПиН) устанавливают допустимые уровни физических факторов, обеспечивающие безопасное и безвредное для здоровья человека применение товаров народного потребления (ТНП) в бытовых условиях.

МСанПин 001-96 «Санитарные нормы допустимых уровней физических факторов при применении товаров народного потребления в бытовых условиях» не применяется для настоящей закупки, поскольку, по мнению Заявителя, к юридическому лицу, которым является Заказчик, неприменимо понятие «бытовые условия».

Не согласившись с вышеуказанным доводом жалобы представитель Заказчика пояснил, что требования МСанПин 001-96 распространяются на товары народного потребления, производимые в странах Содружества Независимых Государств, и ввозимые на их территории, обязательны для соблюдения органами, предприятиями, учреждениями, организациями, общественными объединениями, независимо от форм собственности, должностными лицами и гражданами.

Таким образом Заказчиком правомерно установлено требование о том, что все поставляемое оборудование должно соответствовать требованиям санитарных норм допустимых уровней физических факторов при применении товаров народного потребления МСанПиН 001-96.

В силу ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе обязанность доказывания нарушения Заказчиком своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы, однако в составе жалобы, а также на заседание Комиссии Управления Заявителем не представлено документов и сведений, свидетельствующих о невозможности формирования заявки в соответствии с требованиями аукционной документации, а также не представлено документов и доказательств, свидетельствующих об ограничении количества участников закупки и о нарушении Заказчиком норм законодательства о контрактной системе, ввиду чего у Комиссии Управления отсутствуют правовые основания для признания Заказчика нарушившим требования Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, а также с учетом пояснений представителя Заказчика, Комиссия Управления приходит к выводу, что доводы жалобы не нашли своего подтверждения и являются необоснованными.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14, Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ИП Шавкунов Д.Г. на действия ФГБУ «ФЦТ» обоснованной в части формирования аукционной документации без учета положений постановления №878 в редакции, актуальной на момент размещения Извещения о проведении закупки, установления неправомерных требований к исполнителю, ненадлежащего формирования разъяснений положений аукционной документации, а также установлении требований к товарам не в соответствии с КТРУ.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч. 4 ст. 65, ч.3 ст.14, п.10 ст.42, ч.1 ст.64, ч.6 ст.23, ч.3 ст.33 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 (трех) месяцев с даты его принятия в порядке, установленном гл. 24 АПК РФ.

Заместитель председателя Комиссии

Д.С. Грешнева

Члены Комиссии

П.А. Ступченко

В.А. Матвеев