



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Забайкальскому краю**

ул. Лермонтова, 14, г. Чита, 672076
почтовый адрес: а/я 803, г. Чита, 672000
тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31
e-mail: to75@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№

На №

от

Заявитель:

ПАО «Вымпел-Коммуникации»
127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14
ote@beeline.ru;
vladlen.popenko@beeline.ru

ООО «Русоператор»

Коммунистическая ул., стр. 24. оф. 34, г. Пенза, 440008
rusoperator@list.ru; rusoperator2018@yandex.ru

Заказчик:

**ГКУ «Служба единого заказчика»
Забайкальского края**

Забайкальского рабочего ул., д. 68, г. Чита, 672039
priemnaya@gkusez.ru; torgi@gkusez.ru

Уполномоченное учреждение:

ГКУ «Забайкальский центр государственных закупок»
zabgoszakup@goszak.e-zab.ru;
notifications.etp@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

**по рассмотрению жалоб №075/06/105-177/2023, №075/06/105-178/2023
о нарушении законодательства при осуществлении закупки**

15 мая 2023 года

г. Чита, ул. Лермонтова, 14

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалоб в сфере закупок в составе: председателя комиссии Яковлевой Т.И., врио руководителя Забайкальского УФАС России; членов комиссии: Осиповой А.О. главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Забайкальского УФАС России, Уваровой В.В. ведущего специалиста-эксперта этого же отдела, рассмотрев жалобы ПАО «ВЫМПЕЛ-КОММУНИКАЦИИ» и ООО «Русоператор» на нарушение требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о контрактной системе) уполномоченным учреждением - ГКУ «Забайкальский центр государственных закупок», заказчиком – ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог - устройство пунктов весового и габаритного контроля на принципах контракта жизненного цикла (00004742-ЭА)» (реестровый №0891200000623004481),

при участии по видеоконференцсвязи представителя уполномоченного учреждения Шульга Я.О. (доверенность от 01.03.2023 №3); председателей заказчика Веретельниковой Т.В. (доверенность от 13.01.2023), Логиновой С.О. (доверенность от 13.01.2023), Новиковой Н.В. (доверенность от 13.01.2023), Чаплыгиной С.Л. (доверенность 27.03.2023); представителя заявителя ПАО «Вымпел-Коммуникации» Гущина Н.А. (доверенность от 13.04.2023),

в отсутствие представителя заявителя ООО «Русоператор» (о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

05.05.2023 в адрес Забайкальского УФАС России поступили жалобы ООО «Русоператор» и ПАО «ВЫМПЕЛ-КОММУНИКАЦИИ» на нарушение требований Закона о контрактной системе



2023-989

при утверждении извещения о закупке №0891200000623004481.

Обществом «Русоператор» указано, что в нарушение требований статьи 14 Закона о контрактной системе в извещении о закупке №0891200000623004481 не установлены ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства (Постановление правительства №878).

В жалобе указано следующее.

«Пунктом 4 Постановления Правительства РФ N 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.

В соответствии с пунктом 5 Постановления Правительства РФ N 878 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.

Закрываемый по результатам рассматриваемой закупки контракт является смешанным (капитальный ремонт автомобильной дороги, поставка радиоэлектронной продукции и работы по её монтажу).

Согласно п. 1.1. и 1.2. Проекта контракта результатом исполнения контракта по рассматриваемой закупке является поставка автоматизированного пункта весового и габаритного контроля.

В пункте 4 Технического задания установлены требования к характеристикам поставляемого товара.

Согласно общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (далее - ОКПД2) автоматизированные пункты весового и габаритного контроля классифицируются по кодам ОКПД2:

26.51.64.190 – «Приборы для измерения параметров движения и количества прочие»;

26.51.66.190 – «Инструменты, приборы и машины для измерения или контроля прочие, не включенные в другие группировки».

Перечень радиоэлектронной продукции, утвержденный Постановлением Правительства РФ №878 содержит коды ОКПД2 26.51.64.190 и 26.51.66.190.

Соответственно, Заказчик был обязан установить в Извещении ограничения согласно Постановлению Правительства РФ №878.

Информация о наличии у Заказчика разрешения на закупку происходящего из иностранного государства промышленного товара, выданное Министерством промышленности и торговли Российской Федерации, в Извещении не приведена.

Следует отметить, что в Едином реестре российской радиоэлектронной продукции содержится информация о необходимом Заказчику виде продукции по кодам ОКПД2 26.51.64.190 и 26.51.66.190. Например,

- «Пункт весового и габаритного контроля автоматический «АПВГК», реестровая запись № 4560\1\2021, дата внесения в реестр: 12.01.2022, <https://gisp.gov.ru/goods/#/product/1726053>

- «Пункт автоматический весового и габаритного контроля транспортных средств в движении с автоматической дорожной метеорологической станцией (АПВГК АДМС)», <https://gisp.gov.ru/goods/#/product/3179624>

- «Системы дорожные весового и габаритного контроля «СВК»», <https://gisp.gov.ru/goods/#/product/2961753>.

Таким образом, по мнению заявителя, действия заказчика, не установившего в Извещении ограничения согласно Постановлению Правительства РФ №878, нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

Заявитель ПАО «Вымпел-Коммуникации» обжалует следующие условия извещения о закупке №0891200000623004481:

1. объектом закупки являются работы по капитальному ремонту автомобильных дорог, при этом в нарушение пункта 1 части 1 статьи 31, части 5 статьи 31, пункта 12 части 1 статьи 42, пункта 3 части 2 статьи 42, подпункта "н" пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе в извещении не установлены единые требования к участнику закупки и к составу заявки о необходимости членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства;

2. не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств согласно требованиям постановления Правительства РФ от 16.11.2015 №1236.

Согласно пунктам 1.1. и 1.2. Проекта контракта объектом рассматриваемой закупки является в том числе оборудование автоматизированного пункта весового и габаритного контроля (далее - АПВГК).

Согласно п. 4 Технического задания *«под АПВГК понимается совокупность стационарно установленного оборудования и программных средств, которые обеспечивают измерение весогабаритных параметров транспортного средства без снижения установленной на данном участке автомобильной дороги скорости движения.»*.

Согласно пункту 9.3.4. Проекта контракта программное обеспечение передается заказчику на основании лицензионного договора: *«к документу о приемке прилагаются документы, которые считаются его неотъемлемой частью: Акт о приемке выполненных работ, Акт приёмки-передачи оборудования, Акт ввода в эксплуатацию, КС-2, КС-3, лицензионные либо сублицензионные договоры на передачу прав на использование программного обеспечения, счет и/или счет-фактура.»*.

Пункт 4.11.2. технического задания содержит требования по установке и обновлению программного обеспечения: *«Контроль актуальности версий системного программного обеспечения, установка обновлений ПО на АПВГК.*

Обновления специализированного ПО АПВГК.

...

При обновлении ПО и СПО на новую версию должна вноситься отметка о выполнении регламентных работ в журнале заявок и технического обслуживания (Приложение № 2 к настоящему Техническому заданию)».

Приложение №1 к Техническому заданию содержит характеристики устанавливаемого программного обеспечения.

Согласно п. 40 Приказа №348 АПВГК оборудуется программным обеспечением, позволяющим учитывать различный скоростной режим транспортного средства, в том числе при ускорении и замедлении движения транспортного средства.

Таким образом, по мнению заявителя, заказчиком неправомерно не установлен запрет на допуск программного обеспечения в соответствии с требованиями Постановления №1236 в извещении о проведении закупки, а также не приведено обоснование невозможности соблюдения данного запрета.

При этом следует отметить, что Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных содержит информацию о программном обеспечении, предназначенном для работы с системами весогабаритного контроля:

- «UniWIM» Запись в реестре №13929 от 14.06.2022 произведена на основании поручения Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 14.06.2022 по протоколу заседания экспертного совета от 06.06.2022 №727пр, <https://reestr.digital.gov.ru/reestr/790952/> ;

- «Специальное программное обеспечение автоматизированного стационарного комплекса весогабаритного контроля "Контроль ТКТС", Запись в реестре №5986 от 19.11.2019 произведена на основании приказа Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 19.11.2019 №742, <https://reestr.digital.gov.ru/reestr/307336/?>

[sphrase_id=2373592](https://reestr.digital.gov.ru/request/729585/?sphrase_id=2373592);

- «Программное средство контроля проезда автотранспорта на основе метода распознавания регистрационных номеров Автомаршал. Весовая», Запись в реестре №13876 от 07.06.2022 произведена на основании поручения Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 07.06.2022 по протоколу заседания экспертного совета от 30.05.2022 №699пр,

https://reestr.digital.gov.ru/request/729585/?sphrase_id=2373592;

- «ДОРИС Контроль», Запись в реестре №12412 от 30.12.2021 произведена на основании поручения Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 30.12.2021 по протоколу заседания экспертного совета от 27.12.2021 №1735пр,

https://reestr.digital.gov.ru/reestr/501095/?sphrase_id=2373555;

- «АПВГК-ИНТ. Спецразрешения 2.0» Запись в реестре №7328 от 30.11.2020 произведена на основании приказа Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации от 30.11.2020 №634,

https://reestr.digital.gov.ru/reestr/308678/?sphrase_id=2373555.

Таким образом, по мнению заявителя, действия заказчика, неправомерно не установившего в Извещении запрет на допуск программного обеспечения или базы данных, происходящих из иностранных государств и не разместившего обоснование невозможности соблюдения данного запрета, нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

3. Проектом контракта допускается создание приемочной комиссии, состоящей менее чем из пяти человек, что не соответствует требованиям часть 6 статьи 94 Закона о контрактной системе.

4. При описании объекта закупки не использована обязательная информация согласно позициям КТРУ, относящихся к объекту закупки.

Согласно Извещению объектом закупки являются работы по коду ОКПД 42.11.20.200 - «Работы по ремонту автомобильных дорог».

Вместе с тем, согласно п. 1 Технического задания объектом закупки также являются следующие работы:

- «*Выполнение инженерных изысканий*», что соответствует коду позиции КТРУ 71.12.39.000-00000016 - проведение инженерных изысканий для подготовки проектной документации автомобильной дороги, а также может соответствовать коду по ОКПД2 71.12.39 услуги в области геологических, геофизических и взаимосвязанных изыскательных работ прочие, не включенные в другие группировки.

- «*Подготовка проектной и рабочей документации*», что соответствует коду позиции ОКПД2 71.12.19.100 - услуги по инженерно-техническому проектированию прочих объектов, кроме объектов культурного наследия.

По мнению заявителя, заказчиком при описании объекта закупки не указаны коды согласно соответствующим позициям КТРУ и ОКПД, что является нарушением п. п. 7, 8 Постановления Правительства №145.

5. Извещение не содержит перечня возможных видов и объемов работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно в соответствии с Постановлением Правительства от 15.05.2017 N 570.

Заявители просят приостановить осуществление закупки до рассмотрения жалобы по существу, по результатам рассмотрения жалоб выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, прав и законных интересов участников закупки.

Заказчиком представлены следующие возражения по доводам заявителей.

1. Поскольку предметом закупки является выполнение работ («Выполнение работ по капитальному ремонту участков автомобильных дорог - устройство пунктов весового и габаритного контроля»), а не поставка товара (товар в рамках данной закупки является используемым при выполнении работ, а не поставляемым), отсутствуют основания для

применения норм ст. 14 Закона о контрактной системе, поскольку указанные заявителями ограничения по постановлению Правительства РФ от 10.07.2019 №878 и запрет на допуск по постановлению Правительства РФ от 16.11.2015 №1236 устанавливаются заказчиками при осуществлении закупок к товарам, происходящим из иностранных государств.

Финансирование Контракта осуществляется из средств дорожного фонда Забайкальского края, в свою очередь, виды работ, статьи расходов дорожного фонда устанавливаются в соответствии с приказом Минтранса РФ от 16 ноября 2012 года № 402 «Об утверждении классификации работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог». Пп. «ж», п.4 приказа установлено, что устройство пунктов весового и габаритного контроля относится к работам по капитальному ремонту автомобильных дорог общего пользования, в связи с чем, для таких закупок устанавливается код ОКПД2 42.11.20.200 «Работы по ремонту автомобильных дорог».

Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 №878 предусмотрен перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных служб.

Установленный в закупке код ОКПД2 42.11.20.200 в данном перечне отсутствует, а коды, указанные в Постановлении Правительства РФ от 10.07.2019г. №878 в закупке не предусмотрены.

В Техническом задании не содержится требований к поставке товара (оборудования), Заявитель ошибочно считает особые требования к проектированию, содержащие требования к функционалу пунктов весового и габаритного контроля, требованиями к поставке оборудования.

Особыми требованиями к проектированию установлен ряд функциональных характеристик пунктов весового и габаритного контроля, при этом проектные решения, обеспечивающие описанный функционал, должны быть выработаны только в ходе выполнения работ первого Этапа.

В соответствии с разъяснениями Министерства финансов РФ (письмо Минфина России от 29.11.2022г. №26-06-116710) и письмом ФАС России от 30.11.2022г. №ПИ/118987/22 с позицией Минцифры России от 15.12.2022г. №П11-2-05-106-94501 об установлении запрета на допуск программного обеспечения, предусмотренного Постановлением Правительства РФ №1236, такой запрет не применим в случае предустановленного программного обеспечения без которого оборудование отдельно функционировать не способно.

2. Выполнение работ, предусмотренных Контрактом «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог - устройство пунктов весового и габаритного контроля на принципах контракта жизненного цикла» предусматривает выполнение ряда мероприятий, требующих обязательного лицензирования. Так, требования пп.10 п.25 приказа Минтранса России «Об утверждении порядка осуществления весового и габаритного контроля транспортных средств» № 348 от 31.08.2020 г. - «измерение и передача в центр обработки данных владельца автомобильной дороги зафиксированных параметров транспортных средств посредством канала связи, обеспечивающего криптографическую защиту передаваемой информации» и использование оборудования, обеспечивающее криптографическую защиту передаваемой информации в составе каждого АПВГК - возможно только при наличии соответствующих проектному решению лицензий ФСБ России и (или) ФСТЭК России.

Выполнение инженерных изысканий, для подготовки проектной документации и дальнейшего получения положительного заключения государственной экспертизы, предусмотренных Контрактом, также требует участия организации, задействованной на выполнении этих видов работ, членства в саморегулируемой организации на выполнение работ по инженерным изысканиям.

Учитывая особенности работ по Контракту, требование об одновременном наличии у Подрядчика всех видов лицензий, необходимых для выполнения условий Контракта (в том числе членство СРО в области строительства, реконструкции капитального ремонта) делает невозможным участие в торгах большинства участников рынка. Такое требование является нарушением антимонопольного законодательства и ограничивает конкуренцию при проведении аукциона.

Проектом Контракта предусмотрены следующие требования о наличии лицензий:

«2.5 Подрядчик обязуется выполнить работы по настоящему Контракту своими силами либо с привлечением субподрядчиков. При этом Подрядчик вправе привлекать субподрядчиков при наличии у них необходимых разрешений, лицензий, сертификатов, либо других документов, подтверждающими их право на выполнение работ, являющихся предметом настоящего Контракта (при наличии такой необходимости в соответствии с законодательством РФ).

8.2.8 При заключении договора субподряда на выполнение работ по инженерным изысканиям или архитектурно-строительному проектированию, Подрядчик обязан уведомить Заказчика с предоставлением копии такого договора в течение 10 дней со дня подписания указанного договора. При этом субподрядчик обязан соответствовать требованиям о членстве в СРО и находиться в Едином реестре сведений о членах саморегулируемых организаций и их обязательствах.

8.3.31 Подрядчик при исполнении настоящего Контракта может привлечь субподрядные организации при наличии у них необходимых разрешений, лицензий (при наличии такой необходимости в соответствии с законодательством РФ), а также обладающие необходимым опытом, оборудованием и персоналом, информация по которым предоставляется Заказчику в течение десяти дней с момента заключения им договора с субподрядчиком.

8.3.32 В случае, привлечения субподрядных организаций, имеющие необходимые для выполнения работ специальные разрешения, лицензии, сертификаты, Подрядчик обязан предоставлять информацию Заказчику в течение 10 (десяти) дней с даты заключения таких договоров».

Таким образом, Подрядчик вправе привлечь субподрядную организацию, обладающую необходимыми лицензиями и(или) разрешениями на производство отдельных видов работ, при этом в тексте проекта Контракта прямо указано на необходимость членства СРО при выполнении работ по инженерным изысканиям или архитектурно-строительному проектированию, но для выполнения данного условия Подрядчик может привлечь субподрядную организацию.

3. Часть 6 статьи 94 Закона о контрактной системе устанавливает требования о составе комиссии при приемке работ после исполнения Контракта или этапа Контракта (параграф содержащий данную статью носит название «§7 Исполнение, изменение, расторжение контракта») «По решению заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек».

В связи со спецификой проведения строительства и капитального ремонта автомобильных дорог, требованиями ГОСТ 32756-2014 «Автомобильные дороги общего пользования. Требования к проведению промежуточной приемки выполненных работ» от 24.09.2014г. установлена необходимость проведения промежуточной приемки выполненных работ, требования к проведению такой промежуточной приемки ремонта дороги Законом о контрактной системе не регламентируются.

ГОСТ 32756-2014 «Автомобильные дороги общего пользования. Требования к проведению промежуточной приемки выполненных работ» от 24.09.2014 указан в приложении №8 к Контракту «Перечень нормативно-технических документов, обязательных при выполнении дорожных работ».

Кроме того, Учреждение считает, что п. 9.3.1.5. не содержит какого-либо конкретного количества, из которой можно сделать вывод о том, что комиссия проведению промежуточной приемки будет состоять менее чем из чем из пяти человек.

4. Постановление Правительства РФ от 28.11.2013г. №1087 (в редакции от 09.05.2022г.) «Об определении случаев заключения контрактов жизненного цикла» установлены случаи заключения контрактов жизненного цикла, при этом инженерные изыскания и (или) проектирование включены в ОКПД 2 «Работы по ремонту автомобильных дорог».

5. Данная закупка, работы которой основаны на принципах контракта жизненного цикла, включает в себя первый Этап - проектирование, с разработкой проектно-сметной документации. Только после окончания первого Этапа возможно определение общего объема работ, в отсутствии утвержденного сметного расчета на строительство невозможно определить объемы работ, который

Подрядчик обязан выполнить самостоятельно.

Кроме того, Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017г. №570 устанавливается требование об определении объемов работ, выполняемых Подрядчиком, при строительстве, реконструкции объектов капитального строительства, *объектом закупки является капитальный/ремонт автомобильной дороги.*

На основании приведенных доводов заказчик просит признать жалобу необоснованной.

Уполномоченным учреждением указано на Порядок взаимодействия с заказчиками (утв. постановлением Правительства Забайкальского края от 17.12.2013 №544); хронологию работы с заявкой заказчика - указано на изначальное отклонение заявки для размещения по указанным в жалобах основаниям. В связи с письмами заказчика о принятии ответственности за неустановление спорных требований, закупка размещена в соответствии с изложенными заказчиком условиями. В остальной части представлены письменные пояснения о несогласии с доводами жалобы ПАО «Вымпел-Коммуникации».

В ходе рассмотрения жалобы, комиссией на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе проведена внеплановая проверка осуществления закупки. В ходе проверки установлено следующее.

27.04.2023 уполномоченным учреждением для нужд заказчика на официальном сайте ЕИС размещены извещение и электронные документы о проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог - устройство пунктов весового и габаритного контроля на принципах контракта жизненного цикла (реестровый №0891200000623004481).

Начальная (максимальная) цена контракта 899 955 156,00 рублей.

На участие в закупке поступило 2 заявки, обе признаны соответствующими установленным в извещении требованиям (протокол подведения итогов от 11.05.2023).

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Рассмотрев представленные документы, заслушав пояснения представителей заявителя, заказчика и уполномоченного учреждения, комиссия Забайкальского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Доводы заявителей ООО «Русоператор» и ПАО «ВЫМПЕЛ-КОММУНИКАЦИИ» о нарушении заказчиком части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе признаны обоснованными по следующим основаниям.

Согласно 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, и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных запретов 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.

Согласно пункту 15 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой

информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее информацию 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 такие условия, запреты и ограничения установлены в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

1) Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 N878 «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 16.09.2016 N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» установлены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – постановление №878).

Пунктом 2 постановления №878 установлен перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 3 Постановления Правительства РФ №878 при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, включенной в перечень, заказчик отклоняет все заявки (окончательные предложения), содержащие предложения о поставке радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), при условии, что на участие в закупке подана 1 (или более) удовлетворяющая требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заявка (окончательное предложение), содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, произведенной на территориях государств - членов Евразийского экономического союза.

Подтверждением производства радиоэлектронной продукции является:

на территории Российской Федерации - наличие сведений о такой продукции в реестре;

на территории государства - члена Евразийского экономического союза - наличие сведений о такой продукции в евразийском реестре промышленных товаров государств - членов Евразийского экономического союза, формирование и ведение которого устанавливаются правом Евразийского экономического союза (далее - евразийский реестр промышленных товаров).

Пунктом 4 Постановления Правительства РФ N 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.

В соответствии с пунктом 5 Постановления Правительства РФ N 878 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что при выполнении работ по капитальному ремонту автомобильной дороги осуществляется установка стационарного оборудования автоматизированного пункта весового и габаритного контроля (далее - АПВГК), требования к которому установлены в разделе 4 Технического задания.

Поскольку Перечень радиоэлектронной продукции, утвержденный постановлением №878, содержит *автоматизированные пункты весового и габаритного контроля* (коды ОКПД2 26.51.64.190 «Приборы для измерения параметров движения и количества прочие» и 26.51.66.190 «Инструменты, приборы и машины для измерения или контроля прочие, не включенные в другие группировки»), заказчик, при отсутствии разрешения на закупку происходящего из иностранного

государства промышленного товара, выданного Министерством промышленности и торговли Российской Федерации, обязан установить в извещении о закупке ограничения в соответствии с Постановлением Правительства РФ №878.

2) Постановлением Правительства РФ 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» 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.

В ходе рассмотрения жалоб установлено, что в извещении о закупке (техническом задании) установлены требования к программному обеспечению (в том числе: п. 4.11.2 технического задания предусмотрено, что в ходе работ третьего этапа подрядчиком обеспечивается контроль актуальности версий системного программного обеспечения, установка обновлений ПО на АПВГК; в п. 4.4 указано, что специализированное программное обеспечение ЦОД ВГК должно быть внесено в реестр отечественного программного обеспечения, в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 16.11.2015г. №1236).

При этом запрет, предусмотренный Постановлением №1236, в нарушение части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в извещении о закупке заказчиком не установлен. Обязанность установления запрета по постановлению №1236 подтверждается сформированной практикой ФАС России (решение от 25.10.2022 по делу N 22/44/99/234)

В соответствии постановлением Правительства Забайкальского края от 17.12.2013 №544 «О некоторых вопросах реализации Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», регламентирующего порядок взаимодействия государственного казенного учреждения «Забайкальский Центр государственных закупок» с заказчиками, осуществляющими закупки для обеспечения нужд Забайкальского края, муниципальных нужд, заказчик несет ответственность за установление не требований к участникам закупки (пункт 19, 24 постановления №544).

Таким образом, заказчиком, не установившим в извещении о закупке условия о запрет, предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 16.11.2015 №1236, а также ограничениях, предусмотренных постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 N878, нарушены требования части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе. Выявленные нарушения являются основанием для выдачи предписания о внесении изменений в извещение о закупке. Ответственность предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Доводы заказчика о невозможности установления названных запретов ввиду того, что сведения об оборудовании и программном обеспечении станут известны после проектирования работ по объекту, а также неотнесении к объекту закупки поставки товаров, Комиссией признаны необоснованными поскольку обратное следует из раздела 4 технического задания и проекта контракта (в том числе п. 9.3.4, предусматривающий предоставление к документу о приемке: «Акт о приемке выполненных работ, **Акт приёмки-передачи оборудования, Акт ввода в эксплуатацию, КС-2, КС-3, лицензионные либо сублицензионные договоры на передачу прав на использование программного обеспечения, счет и/или счет-фактура**»).

2. Довод заявителя ПАО «Вымпел-Коммуникации» о нарушении требований законодательства о контрактной системе ввиду неправомерного отсутствия требования к участнику закупки и к составу заявки о необходимости членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства признан Комиссией обоснованным.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует и размещает в ЕИС извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию: требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 закона (при наличии такого требования).

Согласно части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пунктам 1.1. и 1.2. Проекта контракта объектом закупки являются работы по капитальному ремонту автомобильных дорог: «1.1. В соответствии с условиями настоящего Контракта Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог – устройство пунктов весового и габаритного контроля на принципах контракта жизненного цикла (далее – Работы), включающих в себя выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной и рабочей документации, прохождение государственной экспертизы, работы по капитальному ремонту участков автомобильных дорог общего пользования регионального значения Забайкальского края - устройство пунктов весового и габаритного контроля, выполнение работ по эксплуатации пунктов весового и габаритного контроля (АПВГК).

1.2. Объектом считается автоматизированный пункт весового и габаритного контроля».

Согласно извещению о закупке заказчиком применен код ОКПД 42.11.20.200 - «Работы по ремонту автомобильных дорог».

Классификация работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог утверждена приказом Министерства транспорта Российской Федерации (далее - Минтранс России) от 16.11.2012 N 402 (далее - Классификация N 402).

Согласно абзацу "ж" подпункта 4 пункта 4 раздела II Классификации N 402 к комплексу работ капитального ремонта по доведению параметров ремонтируемых участков автомобильной дороги и (или) искусственных дорожных сооружений на них до значений, соответствующих ее фактической категории, включая увеличение количества полос движения, без изменения границ полосы отвода относятся работы по элементам обустройства автомобильных дорог, в частности, устройство пунктов весового и габаритного контроля транспортных средств.

Также согласно п. 6.6.15 ГОСТ Р 59201-2021 «При капитальном ремонте проводят устройство пунктов весового и габаритного контроля транспортных средств на основании действующих документов технического регулирования».

Таким образом, объектом закупки являются работы по капитальному ремонту автомобильных дорог.

В соответствии с частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое

лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

Как следует из части 2.1 статьи 51 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса (далее - ГрК РФ) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Таким образом, с учетом НМЦК, извещение о закупке должно содержать требования к участникам закупки и в соответствии с частью 1 и в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Комиссией установлено, что извещение об осуществлении закупки содержит дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе (по позиции 17 раздела III приложения к постановлению Правительства РФ от 29.12.2021 №2571).

Вместе с тем, заказчиком не установлены единые требования к участнику закупки и к составу заявки о необходимости членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. Указанное не соответствует пункту 1 части 1 и части 5 статьи 31 и является нарушением пункта 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе. Выявленное нарушение является основанием для выдачи предписания о внесении изменений в извещение о закупке. Ответственность за выявленные нарушения предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Доводы заказчика об ограничении числа участников требованиями к членству в СРО, а также необходимости в таком случае установлении требований к наличию лицензий ФСБ России и (или) ФСТЭК России признаны необоснованными:

- требования к членству в СРО лица, осуществляющего работы по капитальному ремонту объекта капитального строительства ценой свыше 10 млн руб, обязательны в силу закона. При этом Комиссия не усматривает заявленных заказчиком ограничений по отношению к участникам закупки (исходя из видов их деятельности в сфере связи), поскольку согласно сведениям Единого реестра Нострой и заявители и все участники спорной закупки являются членами СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

- согласно законодательству Российской Федерации о лицензировании ряд услуг могут выполняться исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией. В случае если в один объект закупки включены работы, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии, а также работы, для выполнения которых такая лицензия не требуется, то установление требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на

участие в Аукционе копии таких лицензий является нарушением части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе. Таким образом, поскольку объектом закупки является работы по капитальному ремонту автомобильных дорог, включая работы по устройству пунктов весового и габаритного контроля транспортных средств, заказчиком правомерно не установлено требование к наличию названных лицензий при подаче заявки с указанием в проекте контракта условий оказания услуг соответствующими законодательству РФ лицами (пункт 8.3.31 проекта контракта). Названная позиция соответствует изложенной в решении ФАС России от 21.08.2020 по делу N20/44/99/ПЗ1.

3. В остальной части доводы ПАО «Вымпел-Коммуникация» признаются Комиссией необоснованными ввиду следующего.

3.1. Утвержденные в проекте контракта условия о приемке выполненных работ не противоречат требованиям статьи 94 Закона о контрактной системе.

Спорные условия о приемке скрытых работ соответствуют ГОСТ 32756-2014 «Автомобильные дороги общего пользования. Требования к проведению промежуточной приемки выполненных работ» и не противоречат части 6 статьи 94 Закона о контрактной системе.

В соответствии с условиями проекта государственного контракта:

- П. 9.2.11 «По решению Заказчика для приемки результатов выполненных работ может быть создана приемочная комиссия».
- п. 9.3.18 «Работы считаются завершенными только после подписания членами приемочной комиссии документа о приемке».
- п. 9.3.1.5: «Приемку скрытых и ответственных работ проводит комиссия в следующем составе:
 - представитель заказчика и специализированных организаций (при их наличии), выполняющих функции заказчика в целях выполнения строительного контроля на объекте;
 - представитель подрядчика;
 - представители субподрядных организаций (при их наличии)».
- п. 9.3.19. «Готовность отдельных работ, конструктивных элементов подтверждается подписанием представителями Заказчика и Подрядчика актов промежуточной приемки или актов освидетельствования скрытых работ».

Таким образом, заказчик разделяет понятия комиссия (для приемки скрытых работ) и приемочная комиссия (для приемки результатов выполненных работ). Законом о контрактной системе требования установлены к созданию о работе приемочной комиссии.

Приемка скрытых работ не является самостоятельным, оплачиваемым этапом работ по контракту, фактически, по своей природе, относятся к контролю, осуществляемому заказчиком в ходе выполнения работ за надлежащим исполнением подрядчиком своих обязательств (статья 101 Закона о контрактной системе).

3.2. Поскольку инженерные изыскания и (или) проектирование Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 №1087 «Об определении случаев заключения контрактов жизненного цикла» включены в работы по ремонту автомобильных дорог, заказчиком верно применен код ОКПД 42.11.20.200 без указания отдельно включенных в него подвидов работ.

3.3. Условия постановления Правительства РФ от 15.05.2017 №570 в части требований об определении объемов работ, выполняемых подрядчиком самостоятельно, в проверяемой закупке неприменимы, поскольку объектом является капитальный ремонт объекта капитального строительства, а не работы по строительству и реконструкции.

Исходя из изложенного, руководствуясь Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 августа 2013 года № 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», частью 8 статьи 106, пунктом 1 части 15 статьи 99, Закона о контрактной системе, административным регламентом (утв. приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14) комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Русоператор» признать обоснованной.
2. Жалобу ПАО «ВЫМПЕЛ-КОММУНИКАЦИИ» признать обоснованной частично.
3. Заказчика – ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края при проведении электронного аукциона №0891200000623004481 признать нарушившим часть 3 статьи 14, пункт 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе.
4. Выдать заказчику, уполномоченному учреждению, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
5. Передать материалы дела № 075/06/105-177/2023, №075/06/105-178/2023 должностному лицу для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Забайкальского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Т.И. Яковлева

Место для подписи:

Яковлева Т. И.

Члены комиссии:

А.О. Осипова

Место для подписи:

Осипова А. О.

В.В. Уварова

Место для подписи:

Уварова В. В.