



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____

от _____

ООО "Архимед" (далее - Заявитель)
Научный пр., 19, эт. 7, оф. 72-3, г. Москва,
117246
arhimed.education@gmail.com

ГБПОУ РО "Ростовский колледж культуры"
(далее - Заказчик)
ул. Мясникова, 12, Ростов-на-Дону, 344019
rk-culture@mail.ru

АО "Сбербанк-АСТ" (далее - Оператор)

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения дела № 061/06/42-1540/2023

02.05.2023

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России, Комиссия) по контролю соблюдения законодательства в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии:

Т.С. Акопян,

Члены Комиссии:

С.А. Евстратова,

А.А. Михарская,

рассмотрев дело № 061/06/42-1540/2023 по жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком при проведении электронного аукциона № 0358200023923000004 «Поставка демонстрационно-образовательной студии» норм 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), путем использования системы видеоконференц-связи (ВКС) с участием представителей: Заказчика — Чикиной Д.В. (доверенность от 27.04.2023 г. № 1); в отсутствие представителя Заявителя (уведомлен надлежащим образом, ходатайств не поступало),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступила жалоба Заявителя на положения Извещения об осуществлении закупки. По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены положения Закона при описании объекта закупки.

Заказчик в возражениях на жалобу:

- разъяснил, как осуществлялось описание объекта закупки;
- представил пояснения по доводам жалобы.

В соответствии с ч.ч. 1,3 ст. 99 Закона, «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



2023-8102

определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Регламент), утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14, в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Заказчиком в Единой информационной системе (ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 17.04.2023 г. размещено Извещение об осуществлении закупки, согласно которому: установлены дата и время окончания подачи заявок – 25.04.2023 10:00; начальная (максимальная) цена контракта составила 29 854 188, 00 рублей.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 25.04.2023 г. в процедуре торгов приняли участие 4 участника закупки.

Согласно протоколу подведения итогов закупки от 27.04.2022 г. все заявки признаны соответствующими требованиям Закона и Извещения.

Контракт по итогам закупки на момент рассмотрения жалобы не заключен.

1. Согласно доводам жалобы Заявителя, при описании объекта закупки Заказчиком ненадлежащим образом определен код ОКПД2 закупаемого товара, не использованы позиции Каталога товаров, работ, услуг (далее — КТРУ), ненадлежащим образом применен национальный режим при осуществлении закупки.

Оценивая доводы жалобы, Комиссия руководствуется следующим:

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Пунктом 1 ч. 2 ст. 42 Закона установлено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона.

Из совокупного толкования п. 1 ч. 2 ст. 42, п. 1,2 ч. 1, ч. 2 ст. 33 Закона следует, что описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).

Согласно Извещению о проведении закупки, приобретаемым Заказчиком товаром являются приборы, аппаратура и устройства учебные демонстрационные с определенным кодом ОКПД2 32.99.53.130, комплект — 1 шт. В извещении о проведении закупки установлено ограничение допуска согласно нормам Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 г. № 617 "Об ограничениях допуска отдельных видов промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Постановление № 617).

Вместе с тем, согласно описанию объекта закупки, приобретаемыми Заказчиком товарами являются 100 отдельных позиций, в том числе:

- п. 31. Микрофон музыкальный - 1 шт;
- п. 32. Микрофон музыкальный - 1 шт;
- п. 33. Микшерный пульт - 1 шт;
- п. 38. Мобильное рабочее место - 1 шт;
- п. 53. Сабвуфер - 1 шт.
- п. 78. Телевизор - 1 шт.

В соответствии с ч. 6 ст. 23 Закона 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.

Во исполнение ч. 6 ст. 23 Закона Правительством Российской Федерации принято Постановление Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Правила использования каталога).

В силу п. 4 Правил использования каталога заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "г" и "е" - "з" пункта 10 Правил формирования и ведения в ЕИС каталога, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при осуществлении закупки использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

- а) наименование товара, работы, услуги;
- б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);
- в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Согласно п. 5 Правил использования каталога, заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке (в случае если Федеральным законом предусмотрена документация 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 Федерального закона, которые не предусмотрены в позиции каталога, за исключением случаев:

- а) осуществления закупки радиоэлектронной продукции, включенной в пункты 22, 23 и 29 перечня промышленных товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением государств - членов Евразийского экономического союза), в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, предусмотренного приложением к постановлению Правительства Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. N 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства", при условии установления в соответствии с указанным постановлением запрета на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, а также 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. N 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. N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации", при условии установления в соответствии с указанным

постановлением ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств;

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

КТРУ содержит товары, указанные в описании объекта закупки, в том числе:

- 26.40.20.122-00000005 «Телевизор» (обязательное применение с 20.08.2022 — Бессрочно);
- 26.40.43.110-00000003 «Сабвуфер» (обязательное применение с 22.09.2022 — Бессрочно);
- 26.40.31.190-00000009 «Микшерный пульт» (обязательное применение с 31.12.2022 — Бессрочно);
- 26.40.41.000-00000011 «Микрофон музыкальный» (обязательное применение с 21.09.2022 — Бессрочно);
- 26.20.11.110-00000001 «Ноутбук» (обязательное применение с 21.09.2022 — Бессрочно), и др.

Вместе с тем, Заказчиком не использована информация позиций КТРУ при описании товаров, необходимых к поставке, в нарушение ч. 6 ст. 23 Закона.

Кроме того, код ОКПД2 32.99.53.130, указанный Заказчиком в Извещении, не соответствует надлежащим кодам товаров, требуемых к поставке, в том числе, по названным позициям.

Выбор Заказчиком ненадлежащего кода ОКПД2 и неиспользование надлежащих кодов позиций КТРУ повлекло собой нарушение национального режима при осуществлении закупки.

Так, в силу ч. 3 ст. 14 Закона 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 выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 г. № 616 (далее — Постановление № 616) установлен запрет на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства.

Пунктом 12 Постановления № 616 установлено, что для целей соблюдения запретов, установленных пунктами 1 и 2 настоящего постановления, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) промышленные товары, включенные в перечень и не включенные в него (за исключением закупок промышленных товаров по государственному оборонному заказу). При этом медицинские маски не могут быть предметом одного контракта (одного лота) с другими отдельными видами промышленных товаров, включенных в перечень.

Вместе с тем, Комиссия Ростовского УФАС России отмечает, что вопреки названным требованиям, Заказчик включил в описание объекта закупки оборудование, которое включено в Перечень, утвержденный Постановлением № 616 (в редакции, действовавшей на момент публикации Извещения), например: 26.20.11.110-00000001 «Ноутбук» («Мобильное рабочее место»).

Постановлением Правительства РФ от 10.07.2019 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. N 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации" (далее — Постановление № 878) утвержден перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Пунктом 7 Постановления № 878 установлено, что для целей ограничения допуска радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не может быть предметом одного контракта (одного лота) радиоэлектронная продукция, включенная в перечень и не включенная в него.

Вместе с тем, Комиссия Ростовского УФАС России отмечает, что вопреки названным требованиям, Заказчик включил в описание объекта закупки оборудование, которое включено в Перечень, утвержденный Постановлением № 878, например: 26.20.11.110-00000001 «Ноутбук» («Мобильное рабочее место»), 26.40.20.122-00000005 «Телевизор».

В силу п. 6 Постановления № 617 музыкальные инструменты и звуковое оборудование, входящие в различные производственные группы по перечню согласно приложению к постановлению, а также другие отдельные виды промышленных товаров не могут быть предметом одного контракта (одного лота).

Так, в соответствии с приложением к Постановлению № 617 «Производственные группы музыкальных инструментов и звукового оборудования» установлены следующие производственные группы:

Звуковое оборудование	26.40.31.190	Аппаратура для воспроизведения звука прочая
-----------------------	--------------	---

	26.40.42.110	Громкоговорители
--	--------------	------------------

	26.40.43.110	Усилители электрические звуковых частот
--	--------------	---

	26.40.43.120	Установки электрических усилителей звука
--	--------------	--

Микрофоны	26.40.41.000	Микрофоны и подставки для них
-----------	--------------	-------------------------------

Вместе с тем, Комиссия Ростовского УФАС России отмечает, что вопреки названным требованиям, Заказчик включил в описание объекта закупки оборудование, которое относится к разным производственным группам, утвержденным Постановлением № 617, например: 26.40.43.110-00000003 «Сабвуфер», 26.40.31.190-00000009 «Микшерный пульт» и 26.40.41.000-00000011 «Микрофон».

Учитывая изложенное, объединив в один лот поставку оборудования, указанного в описании объекта закупки, Заказчиком не соблюден национального режима при осуществлении закупки, в нарушение ч. 3 ст. 14 Закона.

Доводы жалобы — обоснованные.

2. Заявитель указывает, что Заказчик нарушил положения Закона, так как в Извещении не установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, в соответствии с нормами Постановления Правительства РФ от 16.11.2015 г. № 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). Вместе с тем, описание объекта закупки содержит, в том числе: «Виртуальное устройство с многодорожечным редактором», «Цифровое виртуальное устройство обработки электронной документации», «Цифровой профессиональный редактор немзыкальных и музыкальных звуков», «Цифровой профессиональный редактор аудио-файлов», «Цифровое виртуальное устройство обеспечения видеоконференцсвязи».

Пунктом 2 Постановления № 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 (за исключением программного обеспечения, включенного в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского программного обеспечения), а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

а) в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр российского программного обеспечения) и реестре евразийского программного обеспечения отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;

б) программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения и (или) реестр евразийского программного обеспечения и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению.

Согласно п. 2(1) Постановления № 1236 для целей применения пункта 2 настоящего постановления под программным обеспечением понимают программное обеспечение и (или) права на него вследствие выполнения следующих контрактных обязательств:

а) поставка на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи, а также предоставление в аренду или в пользование программного обеспечения посредством использования каналов связи и внешней информационно-технологической и программно-аппаратной инфраструктуры, обеспечивающей сбор, обработку и хранение данных (услуги облачных вычислений);

б) поставка, техническое обслуживание персональных электронных вычислительных машин, устройств терминального доступа, серверного оборудования и иных средств вычислительной техники, на которых программное обеспечение подлежит установке в результате исполнения контракта;

в) выполнение работ, оказание услуг, связанных с разработкой, модификацией, модернизацией программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие работы или услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав;

г) оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, в том числе в составе существующих автоматизированных систем, если такие услуги сопряжены с предоставлением заказчику прав на использование программного обеспечения или расширением ранее предоставленного объема прав.

Комиссия отмечает, что запрет, определенный п. 2 Постановления № 1236, применяется исключительно в рамках выполнения контрактных обязательств, связанных с программным обеспечением и (или) правами на него, перечисленных в п. 2(1) Постановления № 1236.

Аналогичная правовая позиция изложена в письме Минцифры России от 15.12.2022 № П11-2-05-106-94501, письме Минфина России от 29.11.2022 N 24-06-06/116710.

Из пояснений Заказчика следует, что программные пакеты, составляющие неотъемлемую часть функционала приобретаемого оборудования, представляют собой "прошивку".

В составе жалобы отсутствуют доказательства довода жалобы, в том числе отсутствуют документы и сведения опровергающие позицию Заказчика.

В силу изложенного, довод жалобы признан необоснованным.

На основании Постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 г. № 728, в соответствии со ст.ст. 99,106 Закона,

РЕШИЛА:

1 Признать жалобу ООО «Архимед» частично обоснованной.

2 Признать Заказчика нарушившим ч. 3 ст. 14, ч. 6 ст. 23 Закона.

3 Выдать Заказчику, аукционной комиссии Заказчика обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем отмены сформированных протоколов и аннулировании закупки.

4 Рассмотреть вопрос о привлечении виновного должностного лица Заказчика к административной ответственности.

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

Председатель комиссии

Т.С. Акопян

Место для подписи:

Акопян Т. С.

Члены комиссии:

С.А. Евстратова

Место для подписи:

Евстратова С. А.

А.А. Михарская

Место для подписи:

Михарская А. А.

Исп.Михарская А.А.
тел.(863) 240-86-88, вн.061-139