



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

ФГБУК «ГАЦТК им. С.В. Образцова»

tender@puppet.ru

ИП Чернова Е.В.

0711424@mail.ru

№ _____
На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

**по делу №077/06/106-597/2024 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

12.01.2024

г. Москва

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

Председательствующего: главного государственного инспектора отдела обжалования государственных закупок Е.А. Мироновой,

Членов Комиссии:

Ведущего специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок Е.Д. Мартяновой,

Главного специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок А.А. Матюшенко,

рассмотрение жалобы проводилось дистанционно (посредством видео-конференц-связи),

при участии:

представителя ФГБУК «ГАЦТК им. С.В. Образцова»,

слушателя: Степаненко В.Н.

в отсутствие представителей ИП Чернова Е.В., о времени и порядке заседания Комиссии Управления уведомленных надлежащим образом посредством размещения сведений в Единой информационной системе,

рассмотрев жалобу ИП Чернова Е.В. (далее — Заявитель) на действия ФГБУК «ГАЦТК им. С.В. Образцова» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по комплексному эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов ГАЦТК им. С.В. Образцова (Закупка № 0373100041523000005) (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),

УСТАНОВИЛА:

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

По результатам рассмотрения жалобы, рассмотрев представленные документы и сведения, запрашиваемые Московским УФАС России, Комиссия Управления установила следующее.

В составе жалобы Заявитель указывает, что в составе извещения Заказчиком неправомерно установлен запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, предусмотренный положениями Постановления 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», в то время как объектом закупки являются услуги по эксплуатационно-техническому обслуживанию зданий, сооружений Заказчика, при этом поставка товара, в том числе программного обеспечения в рамках контракта не предусмотрена, о чем также свидетельствует отсутствие требований к программному обеспечению в составе структурированной формы извещения.

В силу 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, 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.

Согласно п.15 ч.1 ст.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 ст.14 Закона о контрактной системе.

П.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.

Комиссией Управления установлено, что, согласно извещению об осуществлении закупки, Заказчиком установлен запрет, предусмотренный положениями Постановления №1236.

П.2(1) Постановления №1236 установлено, что для целей применения п.2 Постановления №1236 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.

Согласно п.5 ч.1 ст.42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки должно содержать наименование объекта закупки, информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с ч.6 ст.23 Закона о контрактной системе, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования.

Комиссией Управления установлено, что, согласно извещению об осуществлении закупки, объектом закупки является оказание услуг по комплексному эксплуатационно-техническому обслуживанию объектов ГАЦТК им. С.В. Образцова, при этом структурированной форме извещения отсутствует указание на поставку товара, в том числе программного обеспечения, в частности отсутствуют описание характеристик такого программного обеспечения, подлежащие заполнению участниками закупки.

Согласно ч.1 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, участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в рамках услуг, подлежащих к исполнению в рамках заключаемого по результатам обжалуемой процедуры контракта, в том числе предусмотрено предоставление программного обеспечения «Платформа ОКДЕСК» (или эквивалент), при этом стоимость предоставления права пользования программным обеспечением включено в описание объекта закупки.

Таким образом, по мнению представителя Заказчика, в закупаемые услуги включается оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, ввиду чего Заказчиком установлен оспариваемый запрет.

При этом представитель Заказчика также отметил, что необходимое программное обеспечение подлежит представлению Заказчику во временное пользование.

Согласно п.1 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со ст.33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе заказчиком в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны

включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

- «7.6. В рамках комплексного эксплуатационно-технического обслуживания услуги оказываются на базе электронной системы учета и управления заявками ПЛАТФОРМА ОКДЕСК (или эквивалент), предоставляемой Исполнителем в течение 3 (Трёх) дней с даты начала оказания услуг»;

- «7.9. Цена Договора включает стоимость услуг, всех необходимых для их исполнения материалов и инструментов, технических средств и приборов, оплаты труда сотрудников, а также платежей, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Все применяемые при оказании услуг материалы и оборудование должны соответствовать государственным нормам и стандартам и иметь соответствующие сертификаты (в случае если товары подлежат обязательной сертификации в РФ). Стоимость выполнения заявок согласно приложению № 3 входит в стоимость обслуживания соответствующей системы. Стоимость программного обеспечения ОКДЕСК(или эквивалент) входит в стоимость услуг по Диспетчеризации и аварийному обслуживанию»;

- «8.4 Исполнитель обязан предоставить программное обеспечение ПЛАТФОРМА ОКДЕСК (или эквивалент) в течение трёх дней с даты заключения Договора, которое позволяет:

- регистрироваться неограниченному количеству сотрудников,
- подавать заявки, контролировать в онлайн режиме процесс выполнения заявок и их закрытие,
- к выполненным заявкам прикреплять пакет документов (дефектная ведомость, акт выполненных работ и др.) и фото начала работ, процесса их выполнения и результата;
- формировать отчетность по работе на объектах клиента и регистрировать пожелания/претензии клиента;
- вести электронную паспортизацию оборудования инженерных систем объекта и адресное архивирование данных о выполненных заявках и регламентных работах;
- регулярно оценивать качество выполненных работ путем проставления оценок по выполненным заявкам».

Комиссия Управления отмечает, что из описания объекта закупки не следует, что в рамках обжалуемой закупки осуществляются услуги, связанные с сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, так как необходимое программное обеспечение представляется исполнителем контракта, что по своей сути не является сопровождением, технической поддержкой, обновлением программного обеспечения, имеющегося у Заказчика.

Кроме того Комиссия Управления отмечает, что из описания объекта закупки не следует, что программное обеспечение представляется исполнителем контракта Заказчику во временное пользование, так как отсутствуют условия предоставления программного обеспечения во временное пользование.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что, исходя из описания объекта закупки, в рамках контракта предусмотрена поставка программного обеспечения, в связи с чем в данное программное обеспечение, является программным обеспечением в отношении которого устанавливается запрет, предусмотренный Постановлением №1236.

Одновременно с этим Комиссия Управления отмечает следующее.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.43 Закона о контрактной системе для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке должна содержать предложение участника закупки в отношении объекта закупки:

а) с учетом положений ч.2 ст.43 Закона о контрактной системе характеристики предлагаемого участником закупки товара, соответствующие показателям, установленным в описании объекта закупки в соответствии с ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе, товарный знак (при наличии у товара товарного знака);

б) наименование страны происхождения товара в соответствии с общероссийским классификатором, используемым для идентификации стран мира, с учетом положений ч.2 ст.43 Закона о контрактной системе;

в) документы, подтверждающие соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, если Законом о контрактной системе предусмотрена документация о закупке). Заказчик не вправе требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

г) с учетом положений ч.2 ст.43 Закона о контрактной системе предложение по критериям, предусмотренным п.2 и (или) 3 ч.1 ст.32 Закона о контрактной системе (в случае проведения конкурсов и установления таких критериев). При этом отсутствие такого предложения не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке;

д) иные информация и документы, в том числе эскиз, рисунок, чертеж, фотография, иное изображение предлагаемого участником закупки товара. При этом отсутствие таких информации и документов не является основанием для отклонения

заявки на участие в закупке.

Согласно п.1 ч.2 ст.43 Закона о контрактной системе при формировании предложения участника закупки в отношении объекта закупки информация о товаре, предусмотренная пп.«а» и «б» п.2 ч.1 ст.43 Закона о контрактной системе, включается в заявку на участие в закупке в случае осуществления закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг. Информация, предусмотренная пп.«а» п.2 ч.1 ст.43 Закона о контрактной системе, может не включаться в заявку на участие в закупке в случае указания заказчиком в описании объекта закупки товарного знака и предложения участником закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, обозначенного таким товарным знаком.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 утверждены Правила 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).

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.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.

Согласно пп.«а» п.2 Правила использования КТРУ каталог используется заказчиками в целях обеспечения применения информации о товарах, работах, услугах, в том числе в:

- извещении об осуществлении закупки;
- приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) (далее — приглашение);
- документации о закупке (в случае если Федеральным законом предусмотрена документация о закупке);
- контракте;
- реестре контрактов, заключенных заказчиками.

Согласно п.7 Правил использования КТРУ в случае осуществления закупки товара, работы, услуги, в отношении которых в каталоге отсутствуют соответствующие позиции, заказчик осуществляет описание товара, работы, услуги в соответствии с требованиями ст.33 Закона о контрактной системе. При проведении предусмотренных Законом о контрактной системе электронных процедур, закрытых электронных процедур характеристики объекта закупки, предусмотренные п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, указываются с

использованием единой информационной системы при формировании извещения об осуществлении закупки, приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с ч.1 ст.42, п.1 ч.1 ст.75 Закона о контрактной системе соответственно.

Вместе с этим Комиссией Управления отмечает, что в электронном документе «описание объекта закупки» Заказчиком определены требования к характеристикам закупаемых программного обеспечения, однако, как установлено Комиссией Управления, в нарушение п.7 Правил использования КТРУ, в составе структурированной формы извещения, размещенной в соответствии ч.1 ст.42 Закона о контрактной системе, требования к характеристикам программного обеспечения, обозначенные в описании объекта закупки, надлежащим образом, позволяющим представить значения параметров характеристик, не указаны.

Таким образом, на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности довода жалобы, в части отсутствия в структурированной форме извещения информации о характеристиках программного обеспечения, а также о нарушении Заказчиком положений ч.6 ст.23 Закона о контрактной системе при формировании описания объекта закупки, что также свидетельствует о наличии в действиях Заказчика признаков состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1.4 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Одновременно с этим Комиссией Управления установлено, что вышеуказанные нарушения не повлияли на результаты определения поставщика, (подрядчика, исполнителя), так как, согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 10.01.2024 №ИЭА1, на участие в закупке подано 6 заявок, при этом 5 заявок признаны соответствующими требованиям извещения, а снижение цены контракта составило 25.10%, кроме того, выявленные нарушения не могли повлиять на права и законные интересы Заявителя, так как Заказчиком установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с п.14 Приложения «Дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, участникам отдельных видов закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Приложение), утвержденного Постановлением Правительства №2571 «О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации», в то время как у Заявителя отсутствует аккредитованный опыт выполнения работ (оказания услуг), предусмотренный п.14 Приложения.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь административным регламентом Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ИП Чернова Е.В. на действия ФГБУК «ГАЦТК им. С.В. Образцова» обоснованной в части отсутствия в структурированной форме извещения информации о характеристиках программного обеспечения.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч.6 ст.23 Закона о контрактной системе.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе Заказчику не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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.

Председатель Комиссии

Е.А. Миронова

Члены Комиссии:

А.А. Матюшенко

Е.Д. Мартянова