

РЕШЕНИЕ

по делу № 777/2019-КС о нарушении
законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд

30 мая 2019 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

рассмотрев жалобу ООО «Лад-Софт» (далее – Заявитель) на действия ГКУ КК «Архитектурно-градостроительный центр» при проведении уполномоченным органом – департаментом по регулированию контрактной системы КК электронного аукциона: «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на использование программных продуктов Microsoft» (извещение №0318200063919001592) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель указывает, что в аукционной документации отсутствует обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в соответствии с постановлением Правительства РФ от 16.11.2016 № 1236.

В аукционной документации отсутствует указание на возможность поставки эквивалента программного обеспечения.

Представителями уполномоченного органа, Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, заявки участников закупки, письменные пояснения по существу жалобы, с доводами которой представители уполномоченного органа, Заказчика не согласились, документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – департаментом по регулированию контрактной системе КК проводился электронный аукцион: «Оказание услуг по предоставлению неисключительных прав на использование программных продуктов Microsoft» (извещение №0318200063919001592). Заявка - ГКУ КК «Архитектурно-градостроительный центр».

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 650 306,60 руб.

В соответствии с ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно п.1) п.2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и

терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Из пояснений уполномоченного органа следует, что квалифицированные сертификаты ключей проверки электронных подписей, предназначенные для использования участниками контрактной системы в сфере закупок (за исключением участников закупок, являющихся иностранными лицами) в целях настоящего Федерального закона, создаются и выдаются удостоверяющими центрами, получившими аккредитацию на соответствие требованиям Федерального закона от 6 апреля 2011 года № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

Правительство Российской Федерации определяет порядок установления требований к формированию и размещению в единой информационной системе, на электронной площадке, специализированной электронной площадке информации и документов, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Приказами ГКУ КК «АГЦ» от 11 января 2019 года № 2 «О назначении ответственных лиц» и от 11 января 2019 года № 3 «О назначении ответственных лиц» указанные в приказах сотрудники наделяются правом электронной подписи для признания юридической силы электронных документов. Для получения сертификатов электронно-цифровой подписи для сотрудников ГКУ КК «АГЦ» выполняется подача документов посредством портала «Формирования запросов на сертификаты «Информационной системы «Удостоверяющий центр Федерального казначейства» (далее - Портал) согласно инструкции по работе с онлайн сервисом подачи документов для получения сертификатов, размещенной в информационно- телекоммуникационной сети Интернет на официальном сайте Казначейства России (<http://www.roskazna.ru/gis/udostoverayayushhij-centr/onlayn-servis-podachi-dokumentov-dlya-polucheniya-sertifikatov-uts/>). Указанная инструкция предусматривает интернет-браузер Internet Explorer версии 9.0, входящий в состав операционной системы Windows как единственно возможный для работы с Порталом.

Инструкция по настройке рабочего места для работы в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС), расположенной в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу <http://zakupki.gov.ru/epz/main/public/document/view.html?searchString=§ionId=445> также предусматривает интернет-браузер Internet Explorer версии 11.0, входящий в состав операционной системы Windows как необходимый для работы с ЕИС. В инструкции приводится пример настройки интернет-браузера Internet Explorer версии 11.0 и использования протокола шифрования версии 1.0.

Официальный сайт для размещения информации о государственных (муниципальных) учреждениях (<https://bus.gov.ru/pub/home>) также в связи с использованием шифрования версии 1.0 и выше работает с интернет-браузером Internet Explorer версии 11.0.

На основании изложенного, в целях недопущения возникновения препятствий в исполнении соответствующих государственных функций, Заказчиком подготовлены и опубликованы Раздел 2 документации электронного аукциона «Описание объекта закупки», в котором предусмотрено использование программных продуктов Microsoft, как единственно возможных, а также обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

Согласно 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 для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения, указанных запрета или ограничений. 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 16.11.2015 № 1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее- Постановление №1236) утвержден Порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения 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, а также исключительных прав на такое программное обеспечение и прав использования такого программного обеспечения (далее - программное обеспечение и (или) права на него), для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением следующих случаев:

а) в реестре отсутствуют сведения о программном обеспечении, соответствующем тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке;

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

В соответствии с п.3 Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Порядок), утвержденного Постановлением № 1236, обоснование должно содержать указание на:

а) обстоятельство, предусмотренное подпунктом «а» или «б» пункта 2 настоящего Порядка;

б) класс (классы) программного обеспечения, которому (которым) должно соответствовать программное обеспечение, являющееся объектом закупки;

в) требования к функциональным, техническим и эксплуатационным характеристикам программного обеспечения, являющегося объектом закупки, установленные заказчиком, с указанием класса (классов), которому (которым) должно соответствовать программное обеспечение;

г) функциональные, технические и (или) эксплуатационные характеристики (в том числе их параметры), по которым программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр, не соответствует установленным заказчиком требованиям к программному обеспечению, являющемуся объектом закупки, по каждому программному обеспечению (с указанием названия программного обеспечения), сведения о котором обеспечения, что и программное обеспечение, являющееся объектом закупки (только для закупки в случае, предусмотренном подпунктом «б» пункта 2 настоящего Порядка).

Согласно документации аукциона, в электронной форме, Заказчиком закупается услуга по предоставлению неисключительных прав на использование программных продуктов Microsoft.

Заказчиком в аукционной документации прикреплено обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в котором установлены требования к функциональным, техническим и эксплуатационным характеристикам программного обеспечения, являющегося объектом закупки, с указанием класса (классов), которому (которым) должно соответствовать программное обеспечение.

В «Обосновании невозможности соблюдения - запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд», заказчик указал все требования Порядка подготовки обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утвержденным постановлением Правительства РФ № 1236), в том числе и программное обеспечение, сведения о котором включены в реестр российского 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.

В соответствии с Правилами формирования и ведения единого реестра российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных и единого реестра программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (утвержденного постановлением Правительства РФ № 1236, а именно подпунктом ж) пункта 4 Порядка формирования и ведения реестра российского программного обеспечения,

информация об функциональных, технических и (или) эксплуатационных характеристиках программного обеспечения» сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения, указана на странице сайта правообладателя в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которой размещена документация, содержащая описание функциональных характеристик программного обеспечения и информацию, необходимую для установки и эксплуатации программного обеспечения.

Заказчиком был произведен сравнительный анализ в соответствии с требованиями по каждому программному обеспечению, сведения о котором включены в реестр российского программного обеспечения.

По результатам сравнения, Заказчик составил обязательное обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в порядке, предусмотренном постановлением Правительства РФ № 1236, размещённое в составе аукционной документации.

Исходя из анализа программ, указанных в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных

машин и баз данных, в классе программ «Офисные приложения», не выявлено ни одного программного обеспечения, сведения о котором включены в Единый реестр и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, и которое по своим функциональным, техническим и эксплуатационным характеристикам могло соответствовать установленным Заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению. Заказчиком подготовлено и опубликовано обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств в единой информационной системе в составе аукционной документации.

В жалобе указано, что Заказчиком в обосновании невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения включены не все офисные приложения, без указания конкретных программ, что не соответствует действительности.

Участником закупки был подан запрос на разъяснение положений аукционной документации, по результатам рассмотрения, которого Заказчиком было принято решение о внесении изменений в аукционную документацию.

Заказчиком еще раз был проведен анализ программ, указанных в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных, в классе программ «Офисные приложения», в результате которого в обоснование невозможности соблюдения запрета были внесены все офисные приложения, по состоянию на 8 мая 2019 г. и размещены в единой информационной системе в составе аукционной документации.

Одним из доводов жалобы является ссылка на приказ Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ от 4 июля 2018 г. № 335 «Об утверждении методических рекомендаций по переходу органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления муниципальных образований Российской Федерации на использование отечественного офисного программного обеспечения, в том числе ранее закупленного офисного программного обеспечения».

Указанным приказом утверждены методические рекомендации, которые направлены на оказание методической помощи органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления муниципальных образований Российской Федерации при переходе на использование отечественного офисного программного обеспечения.

В жалобе также указано, что Заказчик провел анализ программ, в результате которого не выявлено ни одного программного обеспечения, сведения о котором включены в Единый реестр и которое соответствует тому же классу программного обеспечения, что и программное обеспечение, планируемое к закупке, и которое по своим функциональным, техническим и эксплуатационным характеристикам могло соответствовать установленным Заказчиком требованиям к планируемому к закупке программному обеспечению, но не предоставлен «Протокол проведенных испытаний совместимости».

В адрес Заказчика поступал запрос аналогичного содержания, по рассмотрению которого было размещено разъяснение аукционной документации. В частности, было указано, что постановлением Правительства РФ от 16 ноября 2015г. №1236 «Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» было поручено Министерству связи и массовых коммуникаций Российской Федерации утвердить классификатор программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - классификатор), содержащий указание на функциональные, технические и (или) эксплуатационные характеристики, по которым определяется соответствие программного обеспечения классу программного обеспечения, по каждому классу программного обеспечения, предусмотренному классификатором, а также указание на соответствие классов программного обеспечения кодам Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности.

Таким образом, аукционная документация не противоречит Закону о контрактной системе и постановлению Правительства РФ № 1236.

Жалоба должна содержать документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы в соответствии с ч.9 ст.105 Закона контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Лад-Софт» необоснованной.
2. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение №0318200063919001592).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.