

Решение № 03-10.1/27-2018

о признании жалобы необоснованной

24 января 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – «...»;

«...» – «...»;

«...» – «...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «РегионСтройСервисАвтоматика» (далее – Заявитель, Общество, ООО «РССА») на действия Главного управления контрактной системы Омской области (далее – уполномоченный орган) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку ноутбуков и аудио-оборудования (извещение № 0152200004717001406) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей:

Уполномоченного органа – «...» (доверенность № 69 от 11.04.2017);

Заказчика – «...» («...»), «...» (доверенность № 162 от 24.01.2018), «...» (доверенность № 163 от 24.01.2018),

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 365ээ от 17.01.2018) жалоба Заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие, по мнению Общества, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-374э от 18.01.2018) уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона (вх. № 537 от 23.01.2018), из которых следует, что 29.12.2017 на официальном сайте Единой информационной

системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 32187572,95 руб.

15.01.2018 опубликованы разъяснения положений документации об электронном аукционе.

Дата окончания срока подачи заявок установлена 18.01.2018 в 23:59 час.

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-377э от 18.01.2018) определение поставщика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

3. В результате рассмотрения жалобы Заявителя, представленных материалов, пояснений представителей уполномоченного органа и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. Частью 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе прямо предусмотрено, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий **для обеспечения конкуренции** между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 указанной статьи Федерального закона о контрактной системе 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 любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 частью 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также **требования к товарам**, информации, работам, услугам **при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки**, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Из буквального толкования пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Федерального закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом устанавливать требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

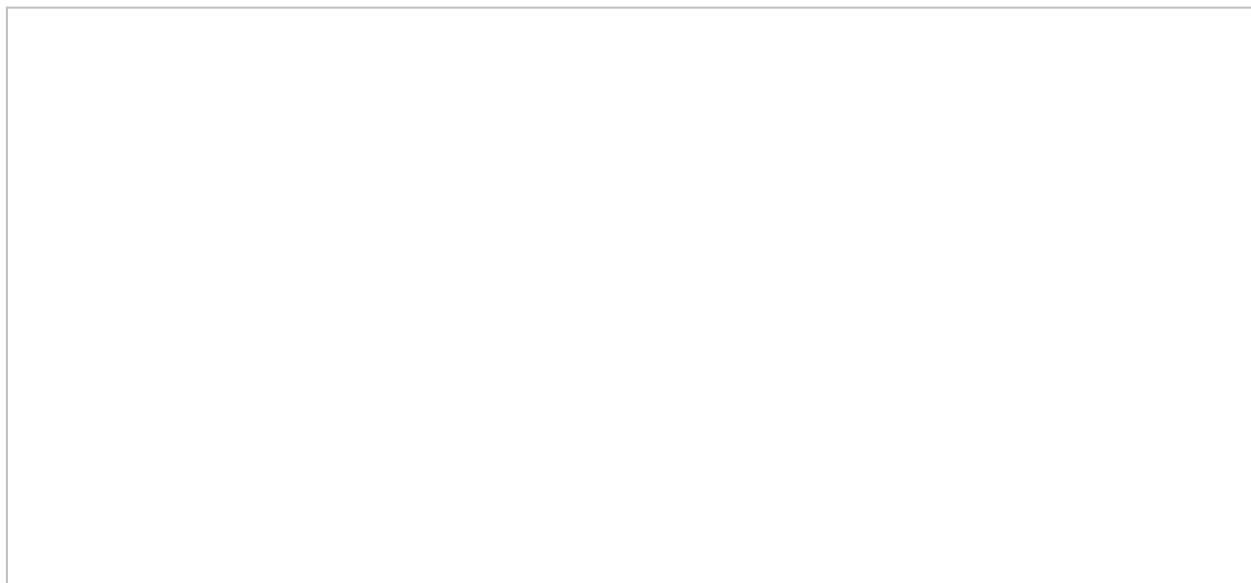
Требования к объекту закупки были установлены заказчиком в табличной форме в Приложении № 1 «Заказ на поставку товара» (далее – Приложение № 1) к документации об электронном аукционе.

В жалобе заявителя указано:

«Так в частности Заказчиком установлены следующие требования к предустановленному программному обеспечению:

- предустановленная бессрочная лицензионная операционная система: **Microsoft Windows версии 7PRO 64 bit RUS (русская версия) или 8.1 PRO 64 bit RUS (русская версия).***

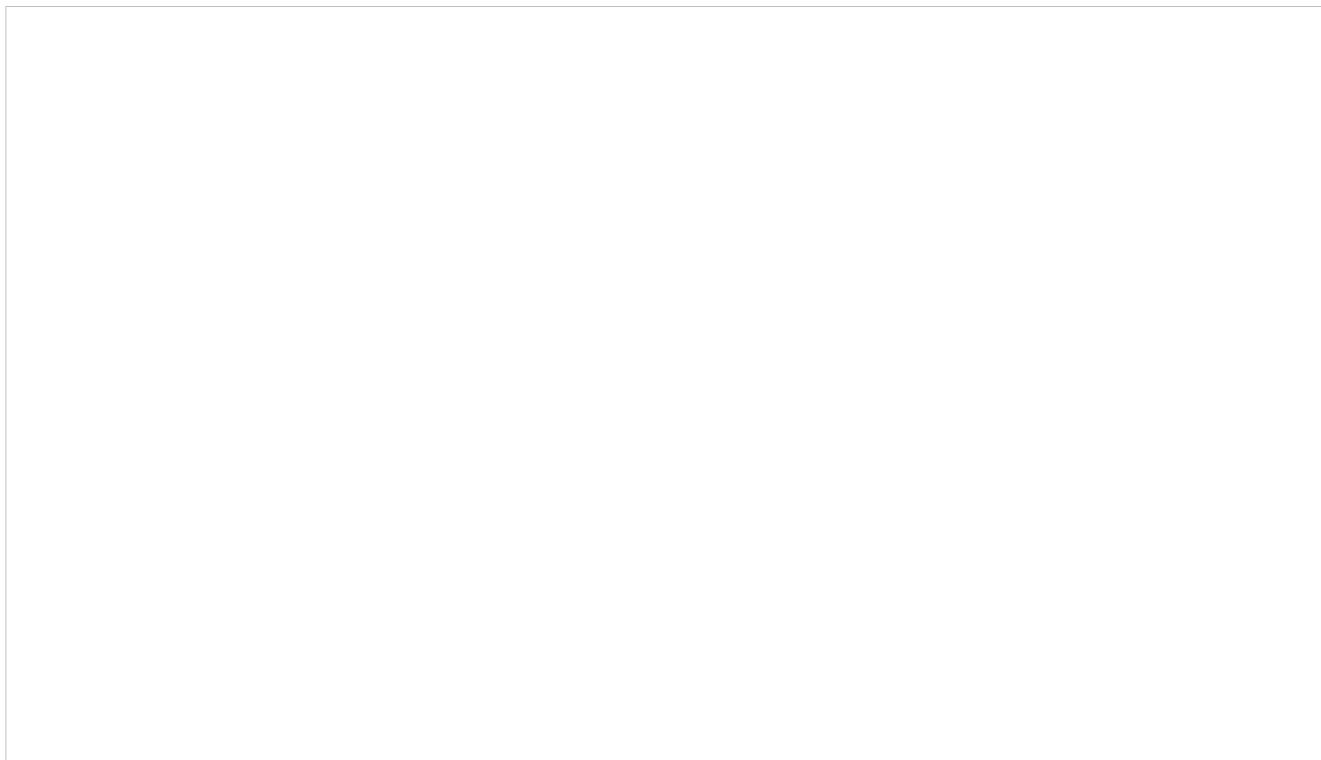
Заявитель отмечает, информация, размещенная на официальном сайте корпорации «Майкрософт» (официальный разработчик ПО «Windows») <https://support.microsoft.com/ru-ru/help/13853/windows-lifecycle-fact-sheet> указывает на следующее:



Следовательно, Заявитель делает вывод о том, что Заказчик установил требования к ОС обеспечение работоспособности которого на новых ПК и оборудовании ограничено производителем ОС. Кроме того компания «Майкрософт» после 13 января 2015 года (для Microsoft Windows версии 7PRO 64 bit RUS (русская версия)) и после

9 января 2018 года (Microsoft Windows 8.1 PRO 64 bit RUS (русская версия)) не производит основную поддержку ПО для оборудования, что в частности исключает бесплатную поддержку, доступной в рамках лицензии.

Более того, Заявитель отмечает, что компанией «Майкрософт» также установлены ограничения в рамках продаж, различных ОС :



Таким образом, Заявитель отмечает, что версии **Microsoft Windows версии 7PRO 64 bit RUS (русская версия)** и **8.1 PRO 64 bit RUS (русская версия)** уже сняты с продаж, при этом продажа компьютеров с предустановленным ОС, соответствующим требованиям Заказчика, не производится с 31 октября 2016 года.

При этом Заявитель отмечает, что операционная система Windows 10, может отвечать всем потребностям Заказчика, поскольку она совместима со всем современным ПО, выпускаемым для операционных систем Windows, регулярно обновляется, а следовательно имеет минимальное количество «дыр» и уязвимостей, кроме того это единственная операционная система, которая может быть предустановлена на ноутбуках (поскольку продажа компьютеров с предустановленными Windows 7 и 8.1, как указано выше, окончена).

Таким образом, Заявитель полагает, что Заказчик, установив в ТЗ только две возможные версии ПО, ограничивает конкуренцию, а также создает преимущественные условия для отдельных участников электронного аукциона (у тех у кого товар уже есть в наличии).

Кроме того отмечаем, что в п.15 Информационной карты Аукционной документации установлено следующее.

Требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий их качества, обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара

Гарантийный срок, предоставляемый Поставщиком, должен быть не менее 12 месяцев со дня подписания Сторонами товарной накладной, и должен быть не менее гарантийного срока, установленного Производителем (Изготовителем) товара, который составляет не менее 12 месяцев со дня подписания Сторонами товарной накладной.

Так в соответствии с п. 5 ст. 6 Федерального закона от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель) вправе устанавливать на товар (работу) **гарантийный срок - период, в течение которого в случае обнаружения в товаре (работе) недостатка изготовитель (исполнитель), продавец, уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер обязаны удовлетворить требования потребителя, установленные [статьями 18](#) и [29](#) настоящего Закона.**

Следовательно, Заявитель отмечает, что при обнаружении определенных уязвимостей ОС Windows 7\8.1, в том числе установки обновлений, Заявитель не сможет устранить недостатки системы, поскольку компания «Майкрософт» прекратила поддержку данных версий «Windows».

На заседании Комиссии представителями Уполномоченного органа и Заказчика были представлены доказательства и даны пояснения о том, что операционная система Windows 10 не поддерживает СКЗИ «КриптоПро Рутокен CSP», в связи с чем Заказчику требуется операционные системы Windows 7 PRO 64 bit (RUS) либо Windows 8.1 PRO 64 bit (RUS).

Относительно довода Заявителя о том, что данные операционные системы уже сняты с продаж и не обслуживаются, Комиссия отмечает, что исходя из приведенной Заявителем таблицы поддержка вышеуказанных операционных систем (Window 7 и Windows 8.1) осуществляется в формате расширенной поддержки для Windows 7 до 14.01.2020 и Windows 8.1 до 14.11.2025.

Довод заявителя о том, что продажа ноутбуков с предустановленными операционными системами Windows 7 и Windows 8.1 не осуществляется, является несостоятельным в виду того, что на участие в электронном аукционе было подано 9 заявок, 8 участников допущены к участию в электронном аукционе, при этом в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе документальных доказательств обратного Заявителем не представлено.

На основании изложенного, Комиссия признала данный довод жалобы Заявителя **необоснованным.**

3.2. В жалобе заявителя указано:

«Так Заявитель отмечает, что показатель «Ёмкость встроенного источника питания ноутбука: не менее 44 Вт/ч», определяется исключительно благодаря техническим измерениям при наличии товара у участника электронного аукциона.*

...Следовательно, для определения реальной ёмкости батареи нам надлежит иметь ноутбук в наличии, а поскольку Федеральный закон «О контрактной системе» не обязывает нас к этому, то использование вышеназванных величин при описании объекта закупки, по мнению Заявителя, недопустимо.

Позиция Заявителя находит свое подтверждение в письме ФАС от 1 июля 2016 г. № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке», где указано что при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке».

На заседании Комиссии представителем Заказчика были даны пояснения о том, что данный показатель указывается производителем на упаковке, кроме того является общедоступным и указывается на официальных сайтах производителей.

На основании части 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанных норм жалоба Заявителя не содержит документальных подтверждений обоснованности данного довода, в том числе в части не представлены доказательства того, что данный показатель не является общедоступным.

При отсутствии письменных доказательств обоснованности довода жалобы у Комиссии не имеется оснований для признания действий заказчика, связанных с описанием объекта закупки, ограничивающих количество участников закупки.

На основании изложенного, Комиссия признала довод жалобы Заявителя **необоснованным.**

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «РССА» на действия Главного управления контрактной системы Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку ноутбуков и аудио-оборудования (извещение № 0152200004717001406).

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

«...»

«...»

«...»

«...»

«...»