

Решение № 04-01/220-2016

по жалобе ООО «Рейдикс»

(закупка № 0190200000316007371)

11 июля 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

при участии:

<...> – представитель Заказчика,

<...> – представитель Заказчика,

<...> – представитель Заказчика,

рассмотрев жалобу ООО «Рейдикс» (г. Санкт-Петербург) на действия Заказчика – государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Медицинский информационно-аналитический центр Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901025037) при осуществлении закупки «Поставка системы хранения данных» (закупка № 0190200000316007371),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненеckому автономному округу поступила жалоба ООО «Рейдикс» на положения аукционной документации № 0190200000316007371 «Поставка системы хранения данных».

Заявитель указывает, что в документации о закупке отсутствует указание на запрет на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, установленный Постановлением Правительства РФ № 1236.

Заказчик не обосновал невозможность соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, как того требует Постановление Правительства РФ № 1236.

В качестве объекта Закупки в обжалуемой документации электронного аукциона № 0190200000316007371 указана «Поставка систем хранения данных». При этом система хранения данных представляет собой комплексное программно-аппаратное решение по организации хранения информационных ресурсов и предоставления доступа к ним.

Указанное означает, что в состав любой системы хранения данных включается не только аппаратное решение, но и программное обеспечение, выступающее (важным) элементом программно-аппаратного комплекса при закупке данного

товара.

Объектом Закупки в рассматриваемом случае выступает, в том числе и программное обеспечение, без которого система хранения данных не может функционировать.

Постановлением Правительства РФ от 16 ноября 2015 г. N 1236 "Об установлении запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Постановление) установлен прямой 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, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (п. 2 Постановления).

При этом данный пункт 2 Постановления прямо указывает на запрет осуществления закупок программного обеспечения вне зависимости от вида договора, который заключается по итогам закупки, а также вне зависимости от формы передачи программы для ЭВМ: на материальном носителе и (или) в электронном виде по каналам связи.

Случаи, когда возможна закупка программ для ЭВМ из иностранных государств (т.е. программ для ЭВМ, не включенных в Единый реестр российских программ для ЭВМ и баз данных), перечислены в указанном Постановлении. Данный перечень исключений из общего правила носит закрытый характер и включает в себя 4 возможных случая закупки иностранного программного обеспечения:

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

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.

закупки осуществляются дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации, торговыми представительствами Российской Федерации при международных организациях для обеспечения своей деятельности на территории иностранного государства.

закупки осуществляются в отношении программного обеспечения, сведения о котором и (или) о закупке которого составляют государственную тайну.

В случае невозможности закупки отечественного программного обеспечения заказчик обязан подготовить обоснование невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и

муниципальных нужд в соответствии с требованиями Постановления.

Таким образом, при любых закупках для государственных и муниципальных нужд, вне зависимости от вида договора (приобретение лицензии на ПО, договор на закупку программно -аппаратного комплекса, либо иные договоры, по условиям которых государственный или муниципальный заказчик приобретает права на программы для ЭВМ или права на их использование), когда в объект закупки включается программное обеспечение, заказчик обязан выполнять требования Постановления и не допускать закупки иностранного программного обеспечения.

Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных введен в действие Приказом Минкомсвязи России от 30.12.2015 N 614 с 01.01.2016 г. и содержит в разделе "Средства обеспечения облачных и распределенных вычислений, средства виртуализации и системы хранения данных" 17 программ для ЭВМ отечественного производства (<https://reestr.minsvvaz.ru/reestrA>).

Программное обеспечение RAIDIX 4.0, право на которое принадлежат Заявителю, также включено в указанный реестр по соответствующему классу (Приказ Минкомсвязи России от 20.02.2016, <https://reestr.minsvyaz.ru/reestr/61303/>). Заявитель является отечественным разработчиком программного обеспечения для систем хранения данных, имеет прямой интерес в оспаривании документации о Закупке.

Таким образом, целям, обозначенным Заказчиком о документации о Закупке, удовлетворяют целых 17 программ для ЭВМ.

По мнению Заявителя, Заказчик с целью обхода Постановления, с целью фактического приобретения прав на иностранное программное обеспечения не указал в документации о Закупке на приобретение прав на программное обеспечение и, соответственно, не указал на необходимость осуществления закупки программного обеспечения из указанного реестра. Заказчик не обосновал невозможность соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, как того требует Постановление.

Рассмотрев материалы дела, возражения на жалобу, проводя, в соответствии с [п. 1 ч. 15 ст. 99](#) Закона о контрактной системе, внеплановую камеральную проверку соблюдения требований Закона о контрактной системе при осуществлении вышеуказанной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Предметом регулирования постановления Правительства Российской Федерации от 16 ноября 2015 года № 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) является осуществление закупок программного обеспечения, происходящего из иностранных государств.

Предметом электронного аукциона от 22 июня 2016 года №0190200000316007371 является поставка системы хранения данных, которая представляет собой

комплексное электронное оборудование (устройство) - дисковый массив и по общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) относится к группе товара с кодом ОКПД 26.20. «Компьютеры и периферийное оборудование» и в том числе с кодом ОКПД 26.20.15.000. «Машины вычислительные электронные цифровые прочие, содержащие или не содержащие в одном корпусе одно или два из следующих устройств для автоматической обработки данных: запоминающие устройства, устройства ввода, устройства вывода». Система хранения данных соответствует непосредственно коду ОКПД 26.20.15.000, что указано в аукционной документации.

Из возражений, представленных Заказчиком, установлено.

Неотъемлемой частью системы хранения данных, как и любого электронного оборудования (устройства), является программное обеспечение, представляющее собой содержимое энергонезависимой памяти компьютера или любого цифрового вычислительного устройства, в которой содержится его микропрограмма, обеспечивающая его функционирование и выполняющая функцию системы управления, без которой оборудование технически не может запускаться, работать. Любая микропрограмма разрабатывается производителем для конкретного электронного оборудования (устройства) и не может рассматриваться как программное обеспечение в привычном понимании. Микропрограмма может быть установлена только на то устройство, для которого она разработана.

Учитывая, что система хранения данных является комплексным решением, рассматривать отдельно аппаратную и программную части недопустимо, так как они не могут функционировать друг без друга. Конечным продуктом является именно электронное оборудование (устройство), а не программное обеспечение. Заключение лицензионных (сублицензионных) договоров на право использования программного обеспечения аукционной документацией не предусмотрено, соответственно нормы Постановления № 1236 в данном случае применяться не могут.

Следуя логике заявителя, любое электронное оборудование (устройство) необходимо рассматривать как две независимые составляющие: аппаратную часть и программное обеспечение. Добавление требований, установленных Постановлением № 1236 при закупке системы хранения данных, будет распространяться на любого поставщика (производителя) электронного оборудования иностранного производства, что приведет к ограничению конкуренции.

Кроме того, по результатам анализа программного обеспечения, находящегося в Едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных, по классу «Средства обеспечения облачных и распределенных вычислений, средства виртуализации и системы хранения данных» (далее - Реестр) установлено, что единственным программным обеспечением для систем хранения данных - является программное обеспечение «RAIDIX», разработчиком которого является заявитель (Приложение 1).

Таким образом, добавление требований, установленных Постановлением № 1236 при закупке системы хранения данных, ограничит конкуренцию и определит единственным потенциальным участником закупки заявителя.

Заявитель утверждает, что нарушены положения ст. 14 Закона о контрактной системе. Документация о закупке (п. 1.10.1. Информационная карта электронного аукциона, п. 1.10.1. Инструкции по подготовке заявки на участие в электронном аукционе) содержит: Условия допуска, запрет на допуск и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами для целей осуществления закупок товаров, в соответствии со ст. 14 Закона о контрактной системе, в соответствии с Приказом Минэкономразвития России от 25 марта 2014 года № 155 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Приказ № 155).

В данном случае закупка с кодом ОКПД - 26.20.15.000 подпадает под действие Приказа № 155.

Применяя Приказ № 155, заказчик своими действиями предоставляет преференции в отношении цены контракта «отечественным» производителям в размере 15 % в порядке, предусмотренном вышеуказанным приказом.

Соответственно заявление о нарушении требований ст. 14. Закона о контрактной системе не обосновано.

В жалобе заявителем указано, о том, что Заказчик «указал в документации о Закупке на приобретение прав на программное обеспечение». Это не соответствует действительности, так как такое понятие не содержится в аукционной документации. Предметом электронного аукциона от 22 июня 2016 года №0190200000316007371 является поставка системы хранения данных, которая представляет собой комплексное электронное оборудование (устройство).

На основании изложенного и руководствуясь [частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106](#) Закона о контрактной системе, Административным [регламентом](#) Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Рейдикс» (г. Санкт-Петербург) на действия Заказчика – государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Медицинский информационно-аналитический центр Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901025037) при осуществлении закупки «Поставка системы хранения данных» (закупка № 0190200000316007371) необоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закон о контрактной системе, решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.