

Постановление Правительства Российской Федерации 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).

Основные положения применения запрета

Запрет на закупку иностранного программного обеспечения (далее - ПО), распространяется на:

- программы для электронных вычислительных машин (далее – ЭВМ);
- программы для баз данных;
- исключительные права на такое ПО;
- права использования такого ПО.

Запрет не распространяется на иностранное ПО, которое включено в единый реестр программ для электронных вычислительных машин и баз данных из государств - членов Евразийского экономического союза, за исключением Российской Федерации (далее - реестр евразийского ПО).

При закупке ПО заказчику необходимо определить его класс в соответствии с кодом по ОКПД 2, используя классификатор программ для электронных вычислительных машин и баз данных, утверждённый приказом Минкомсвязи России от 31.12.2015 г. № 621 (далее - классификатор), а также функциональные, технические и (или) эксплуатационные характеристики, опираясь на информацию в графе классификатора «Описание класса программ для ЭВМ и баз данных».

Классификатор программ для электронных вычислительных машин и баз данных
(Приказ № 621)

№ п/п	Наименование класса программы	Код по ОКПД 2
1	Встроенное программное обеспечение	
1.1	BIOS и иное встроенное программное обеспечение	62, 58.29.11
1.2	Встроенное программное обеспечение телекоммуникационного оборудования	62
2	Системное программное обеспечение	
2.1	Операционные системы	62, 58.29.11
2.2	Утилиты и Драйверы	62, 58.29.11
2.3	Средства обеспечения облачных и распределенных вычислений, средства виртуализации и системы хранения данных	62, 63.11, 61.10.3, 61.10.4, 61.20.3, 61.20.4
2.4	Серверное и связующее программное обеспечение	62, 63.11, 61.90.10
2.5	Системы управления базами данных	62, 58.29.13, 63.11
2.6	Системы мониторинга и управления	62, 58.29.12, 63.11.12
2.7	Средства обеспечения информационной безопасности	62, 63.11.19
3	Средства разработки программного обеспечения	
3.1	Средства подготовки исполнимого кода	62, 58.29.14
3.2	Средства версионного контроля исходного кода	62, 58.29.14
3.3	Библиотеки подпрограмм (SDK)	62, 58.29.14
3.4	Среды разработки, тестирования и отладки	62, 58.29.14
3.5	Системы анализа исходного кода на закладки и уязвимости	62, 58.29.14

4	Прикладное программное обеспечение	
4.1	Прикладное программное обеспечение общего назначения	62, 58.29.21, 58.29.29
4.2	Офисные приложения	62, 58.29.21
4.3	Поисковые системы	62, 58.29.29
4.4	Лингвистическое программное обеспечение	62, 58.29.29
4.5	Системы управления проектами, исследованиями, разработкой, проектированием и внедрением	62, 69, 71.12, 70.22.2
4.6	Системы управления процессами организации	18, 62, 69, 70.22
4.7	Системы сбора, хранения, обработки, анализа, моделирования и визуализации массивов данных	62, 63.11.19, 26.5
4.8	Информационные системы для решения специфических отраслевых задач	62, 58.29.29
4.9	Геоинформационные и навигационные системы (GIS)	62, 63.11.19

После того как определены класс ПО и его требуемые характеристики, заказчику следует проверить наличие подходящих продуктов в реестре российского ПО и реестре евразийского ПО. Если такие программы есть, закупка иностранного ПО запрещена.

Программное обеспечение в соответствии с Постановлением № 1236

Под закупкой программного обеспечения (далее – ПО) и (или) прав на него следует понимать любое из следующих контрактных обязательств:

а) поставка на материальном носителе и (или) в электронном виде, а также предоставление в аренду или в пользование ПО;

б) поставка, техническое обслуживание персональных – ЭВМ, устройств терминального доступа, серверного оборудования и иных средств вычислительной техники, на которых ПО подлежит установке в результате исполнения контракта;

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

г) оказание услуг, связанных с сопровождением, технической поддержкой, обновлением ПО, 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.

На какие способы закупок распространяется действие запрета и каким заказчиком его применять

Запрет, в соответствии с Постановлением № 1236, применяется заказчиками всех уровней (государственный заказчик, муниципальный заказчик, бюджетное учреждение, государственное унитарное предприятие, муниципальное унитарное предприятие) при осуществлении ими закупок в соответствии с Законом № 44-ФЗ следующими способами: конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В каких документах отражается информация об установлении запрета

1) в извещении об осуществлении закупки:

открытый конкурс – п. 10 ст. 42, п. 1 ч. 3 ст. 49 Закона № 44-ФЗ;
 открытый конкурс в электронной форме – п. 10 ст. 42, ч. 3 ст. 54.2 Закона № 44-ФЗ;
 электронный аукцион – п. 10 ст. 42, ч. 5 ст. 63 Закона № 44-ФЗ;
 запрос котировок – п. 10 ст. 42, п. 1 ч. 1 ст. 73 Закона № 44-ФЗ;
 запрос котировок в электронной форме – п.10 ст. 42, п.2 ч.2 ст.82.2 Закона № 44-ФЗ;

запрос предложений – п. 10 ст. 42, п. 1 ч. 4 ст. 83 Закона № 44-ФЗ;
 запрос предложений в электронной форме – п.10 ст. 42, ч.4 ст.83.1 Закона № 44-ФЗ.
 2) в документации о закупке (в тех случаях, когда такая документация предусмотрена):

открытый конкурс – ч. 1 ст. 50 Закона № 44-ФЗ;
 открытый конкурс в электронной форме – ч. 1 ст. 54.3 Закона № 44-ФЗ;
 электронный аукцион – ч. 1 ст. 64 Закона № 44-ФЗ;
 запрос предложений – п.1 ч. 6 ст. 83 Закона № 44-ФЗ;
 запрос предложений в электронной форме – п.1 ч.6 ст.83.1 Закона № 44-ФЗ.

Подтверждение соответствия установленным требованиям

Постановлением № 1236 не предусмотрено предоставление участниками закупки документов, подтверждающих соответствие предлагаемого ПО установленным требованиям.

Подтверждением происхождения ПО из Российской Федерации является его наличие в едином реестре российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (далее - реестр российского ПО).

Подтверждением происхождения ПО из государств-членов ЕАЭС (за исключением Российской Федерации) является его наличие в реестре евразийского программного обеспечения (далее - реестр евразийского ПО).

Обращаем внимание, что если страной происхождения ПО будет являться Российская Федерация или государство-член ЕАЭС и при этом информации о ПО в соответствующем реестре будет отсутствовать, то ПО не признается происходящим из этих стран. Такая заявка приравнивается к заявке, содержащей предложение об иностранном товаре и, следовательно, заявка подлежит отклонению в связи с несоответствием.

Доступ к сведениям, содержащимся в реестрах ПО, обеспечивается путем:

а) размещения сведений на официальном сайте Минкомсвязи России, как оператора реестра российского ПО и реестра евразийского ПО:

- реестр российского ПО размещен по адресу <https://reestr.minsvyaz.ru/reestr/>;

- реестр евразийского ПО размещен по адресу <https://eac-reestr.digital.gov.ru/reestr/>.

б) предоставления сведений Минкомсвязью России безвозмездно по запросам заинтересованных лиц, в форме электронного документа, подписанного простой электронной подписью.

Исключения при закупке ПО

Случаи, при которых запрет на допуск иностранного ПО не распространяется:

а) в реестре российского ПО и реестре евразийского ПО отсутствуют сведения о ПО, соответствующем тому же классу ПО, что и планируемое к закупке ПО;

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

В этих случаях заказчик готовит и размещает в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) обоснование невозможности соблюдения запрета в соответствии с Порядком, утвержденным Постановлением № 1236, которое должно содержать:

- 1) один из вышеуказанных случаев, который делает соблюдение запрета на допуск иностранного ПО невозможным;
- 2) класс ПО, которому должно соответствовать ПО, являющееся объектом закупки;
- 3) требования к функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам ПО, являющегося объектом закупки, с указанием класса, которому должно соответствовать ПО;
- 4) функциональные, технические и (или) эксплуатационные характеристики (в том числе их параметры), по которым ПО, сведения о котором включены в реестр российского ПО и (или) реестр евразийского ПО, не соответствует установленным заказчиком требованиям к ПО, являющемуся объектом закупки, по каждому ПО (с указанием названия ПО), сведения о котором включены в реестр российского ПО и (или) реестр евразийского ПО и которое соответствует тому же классу ПО, что и ПО, являющееся объектом закупки (только для случая, указанного в пункте б).

Например, в реестре российского ПО представлены 18 офисных приложений, в реестре евразийского ПО указано 4 приложения. Если ни одно из них не подходит заказчику, то он должен в обосновании указать конкретные характеристики и параметры каждого из 18 офисных приложений из реестра российского ПО и 4 офисных приложений из реестра евразийского ПО, которые не соответствуют требованиям заказчика к ПО, являющимся объектом закупки.

Обоснование невозможности соблюдения запрета утверждается заказчиком и размещается в ЕИС в день размещения извещения об осуществлении закупки.

Кроме того, запрет не распространяется:

- на осуществление закупок ПО дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации, торговыми представительствами Российской Федерации при международных организациях для обеспечения своей деятельности на территории иностранного государства;
- на осуществление закупок ПО, сведения о котором и (или) о закупке которого составляют государственную тайну.

Особенности применения Постановления № 1236

1. В случае если предметом заключенного контракта является поставка ПО, сведения о котором включены в реестр российского ПО или реестр евразийского ПО, в ходе исполнения контракта запрещена его замена в соответствии с частью 7 статьи 95 Закона № 44-ФЗ на иное ПО.

2. Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.03.2017 № 325 «Об утверждении дополнительных требований к программам для электронных вычислительных машин и баз данных, сведения о которых включены в реестр российского программного обеспечения, и внесении изменений в Правила формирования и ведения единого реестра российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных» (далее – Постановление № 325) утверждены дополнительные требования к закупаемому офисному программному обеспечению, выполнение которых обязательно федеральными органами исполнительной власти и государственными внебюджетными фондами при осуществлении закупок программ для ЭВМ и баз данных для обеспечения государственных нужд, сведения о которых включены в реестр российского программного обеспечения.

Практика применения

Определение Верховного Суда РФ от 06.02.2020 № 306-ЭС19-28516 по делу № А65-11986/201: Суд апелляционной инстанции исходил из правомерного допуска заказчиком, как первой, так и второй частей заявки предпринимателя для участия в электронном аукционе, поскольку Постановлением № 1236 не предусмотрено представление документов для подтверждения страны происхождения программного обеспечения, в том числе во второй части заявки, подтверждением является лишь наличие данного программного обеспечения в соответствующем реестре и согласие участника аукциона в первой части заявки на оказание услуги на условиях конкурсной документации.

Определение Верховного Суда РФ от 22.02.2018 № 305-КГ17-23046 по делу № А40-232620/2016: Рассматривая спор, суды, руководствуясь положениями Закона о контрактной системе, Постановление № 1236 пришли к выводу о нарушении фондом порядка обоснования невозможности соблюдения запрета на допуск программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, а потому признали решение антимонопольного органа законным и обоснованным.

Формулируя указанный вывод, суды установили, что заказчиком в обосновании не указаны 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, что нарушает подпункт пункта 3 Постановления № 1236.

Определение Верховного Суда РФ от 20 февраля 2018 года по делу № А65-25932/2016: Заказчик признан нарушившим пункт 1 части 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ с отсылочной нормой на пункт 1 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ, поскольку в нарушение указанных норм не установил запрет на допуск иностранного ПО при проведении данной закупки, не включив в состав аукционной документации обоснование невозможности соблюдения такого запрета. Кроме того, в определении указано: «Учитывая, что программное обеспечение, входящее в состав комплекта товаров, приобретаемого заказчиком по условиям данной закупки, подпадает под запрет на допуск иностранного программного обеспечения, установленный Правительством Российской Федерации в постановлении № 1236, то заказчик должен указать программное обеспечение отдельным кодом ОКПД и распространить на него действия указанного постановления. Правительства Российской Федерации».

Письма федеральных органов власти

Письмо Минфина России от 30.04.2020 № 24-03-06/35429 «Об ограничении допуска иностранной радиоэлектронной продукции при закупках; о применении запрета на допуск иностранных программ для ЭВМ при закупке компьютерного оборудования; о формировании объекта закупки».

Письмо Минфина России от 13.09.2017 № 24-02-08/59238 «О подтверждении страны происхождения товара при закупках программного обеспечения и одностороннем отказе от исполнения контракта».

Письмо Минэкономразвития России от 09.12.2016 № Д28и-3359 «О закупке программного обеспечения, происходящего из иностранных государств, и обжаловании нарушений законодательства в сфере закупок».

Ознакомиться с мнением компетентных органов власти по вопросам применения законодательства в сфере закупок можно в реестре разъяснительных писем федеральных

органов власти, размещенном на официальном сайте департамента в подразделе «Заказчику» (Методические рекомендации) раздела «44-ФЗ».

Ответственность заказчика

Норма КоАП	Состав административного нарушения	Размер административного штрафа
ч. 4.2 ст. 7.30	Нарушение требований к содержанию извещения и (или) документации о закупке (неразмещение информации об установлении запретов и ограничений, преимуществ; неверное установление информации; неправомерно (неверно) затребованы документы или информация в составе заявки)	на должностных лиц в размере 3 тыс. рублей
ч. 2 ст. 7.30	Признание заявки на участие в аукционе, которая должна быть отклонена, соответствующей требованиям, либо незаконный отказ в допуске к участию в закупке (неверное применение НПА в сфере импортозамещения при рассмотрении заявок)	на должностных лиц в размере 1% НМЦК, но не менее 5 тыс. рублей и не более 30 тыс. рублей
ч. 6 ст. 7.30	Признание заявки на участие в запросе котировок или запросе предложений, которая должна быть отклонена, соответствующей требованиям, либо незаконный отказ в допуске к участию в запросе (неверное применение НПА в сфере импортозамещения при рассмотрении заявок)	на должностных лиц в размере 5% НМЦК, но не более 30 тыс. рублей
ч. 1 ст. 7.32	Заклучение контракта с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым заключается контракт (необоснованно снижена цена по Приказу № 126н)	на должностных лиц в размере 1 % НМЦК, но не менее 5 тыс. рублей и не более 30 тыс. рублей, на юридических лиц в размере 1 % НМЦК, но не менее 50 тыс. рублей и не более 300 тыс. рублей.
ч. 2 ст. 7.32	Заклучение контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым заключается контракт, если такое нарушение привело к	на должностных и юридических лиц двукратный размер дополнительно израсходованных средств или цен товаров, работ, услуг, количество, объем которых уменьшены и которые явились предметом административного

	дополнительному расходованию средств бюджетов бюджетной системы РФ <i>(не снижена цена по Приказу № 126н)</i>	правонарушения
--	---	----------------

С полным перечнем состава нарушений законодательства в сфере закупок можно ознакомиться в файле «Таблица штрафов, предусмотренных КоАП за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», который содержится на сайте департамента в подразделе «Заказчику» (Методические рекомендации/Подготовительные материалы) раздела «44-ФЗ».

ДРКС КК (www.drcs.krasnodar.ru)