

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-9/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия

(бездействие) заказчика, организатора при закупке товаров, работ,
услуг

в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

16.01.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

членов Комиссии ФАС России:

<...>,

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...> (доверенность от 09.01.2023 № 1-23), <...> (доверенность от 17.11.2022 № 24-22), <...> (доверенность от 01.04.2022 № 15-22),

<...>: <...> (доверенность от 14.12.2022 № 261-22), <...> (доверенность от 03.09.2021 № 110-21),

<...>: <...> (доверенность от 09.01.2023 б/н),

представители <...> (далее – Оператор) на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 23.12.2022 № 22-12/ФАС на действия (бездействие) заказчика <...>, организатора торгов <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации системы видеоконференцсвязи для <...> (<...>) (извещение № 32211949209),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель)

от 23.12.2022 № 22-12/ФАС на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик), организатора торгов <...> (далее – Организатор) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации системы видеоконференцсвязи для <...> (<...>) (извещение № 32211949209) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках

правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте,

за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация

о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации

о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона

о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе,

не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор

в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется единым стандартом закупок <...>, утвержденным решением совета директоров <...> от 29.01.2019 № 436 (в редакции от 30.09.2022 № 591) (далее – Положение о закупке).

Согласно извещению о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Извещение, Документация):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 13.12.2022;

2. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 115 400 000 руб.;

3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 29.12.2022;

4. Дата подведения итогов – 23.01.2023.

В ходе заседания 10.01.2023 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до

16.01.2023.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, Организатора, установившими в Документации неправомерные требования к участникам закупки.

Представители Заказчика, Организатора с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса Заказчик, Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и документы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Организатора, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам закупки.

Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии лицензии на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации (далее — Лицензия).

Согласно пункту 5 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит, в том числе деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

Комиссией ФАС России установлено, что согласно пункту 1.4.3 Документации участник закупки для того, чтобы принять участие в закупке, должен удовлетворять требованиям, установленным в пункте 9 части

II «Информационная карта закупки» Документации (далее — Информационная карта).

При этом согласно пункту 9 Информационной карты участник закупки должен иметь, в том числе Лицензию, содержащую следующие виды работ:

- контроль защищенности конфиденциальной информации от несанкционированного доступа и ее модификации в средствах и системах информатизации;
- проектирование в защищенном исполнении: средств и систем информатизации; помещений со средствами (системами) информатизации, подлежащими защите; защищаемых помещений;
- установка, монтаж, испытания, ремонт средств защиты информации (технических средств защиты информации; защищенных технических средств обработки информации; технических средств контроля эффективности мер защиты информации; программных (программно-технических) средств защиты информации; защищенных программных (программно-технических) средств обработки информации; программных (программно-технических) средств контроля защищенности информации).

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в соответствии с пунктом 1.5.1 Документации участник закупки вправе привлечь к исполнению договора соисполнителей (субподрядчиков) в случае, если это допускается положениями Гражданского кодекса Российской Федерации для соответствующего предмету договора виду гражданско-правового договора, в связи с чем, по мнению представителя Заявителя, установление требования к участникам закупки о наличии Лицензии является избыточным, ограничивает количество потенциальных участников закупки, поскольку при наличии у участника закупки права привлекать к исполнению договора соисполнителей, требование о наличии Лицензии необходимо устанавливать непосредственно к исполнителю по договору.

Представители Заказчика и Организатора на заседании Комиссии ФАС России с указанным доводом не согласились и пояснили, что указанное требование к участникам закупки установлено во исполнение требований подпункта «в» пункта 1 Указа Президента Российской Федерации от 01.05.2022 № 250 «О дополнительных мерах по обеспечению информационной безопасности Российской Федерации» (далее — Указ).

В соответствии с подпунктом «в» пункта 1 Указа для осуществления мероприятий по обеспечению информационной безопасности могут привлекаться исключительно организации, имеющие лицензии на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

Представители Заказчика и Организатора пояснили, что предметом закупки является выполнение работ по модернизации системы видеоконференцсвязи (далее – СВКС), которая, в свою очередь, является частью комплекса «Единая технологическая сеть связи электроэнергетики», имеющую максимальную 3-ю категорию критичности и конфиденциальности. При этом в рамках указанных работ выполняются следующие этапы работ: обследование, разработка концепции модернизации СВКС, разработка технорабочего проекта модернизации СВКС, модернизация СВКС в пилотной зоне исполнительного аппарата <...> и <...>, разработка комплекта технической части документации.

Таким образом, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Организатора и Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что установление требования к участникам закупки о наличии Лицензии не противоречит требованиям Закона о закупках, Документации и Положению о закупке.

Кроме того, по мнению представителя Заявителя, Заказчиком, Организатором неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии членства в саморегулируемой организации (СРО).

Пунктом 9 Информационной карты установлено, что участник закупки, в том числе должен быть членом СРО, основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, включенной в государственный реестр СРО. Участник должен иметь право выполнения работ по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что установление указанного требования к участникам закупки является неправомерным и ограничивает количество потенциальных участников закупки, поскольку при наличии у участника закупки права привлекать к исполнению договора соисполнителей, требование о наличии членства в СРО необходимо предъявлять к исполнителю по договору.

Представители Заказчика и Организатора на заседании Комиссии ФАС России с указанным доводом не согласились и пояснили следующее.

В соответствии с частью 4 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) работы по договорам о подготовке проектной документации, внесению изменений в проектную документацию

в соответствии с частями 3.8 и 3.9 статьи 49 ГрК РФ, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также — договоры подряда на подготовку проектной документации), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами СРО в области архитектурно-строительного проектирования, если иное не предусмотрено статьей 48 ГрК РФ. Выполнение работ по подготовке проектной документации по таким договорам обеспечивается специалистами по организации архитектурно-строительного проектирования (главными инженерами проектов, главными архитекторами проектов). Работы по договорам о подготовке проектной документации, внесению изменений в проектную документацию в соответствии с частями 3.8 и 3.9 статьи 49 ГрК РФ, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких СРО.

При этом согласно Таблице 11 «Состав, содержание работ по созданию пилотной зоны СВКС и требования к документации» Технического задания

к Документации в состав работ по договору входят, в том числе работы по разработке технорабочего проекта модернизации СВКС.

Представители Заказчика и Организатора пояснили, что указанный объем работ по разработке технорабочего проекта модернизации СВКС составляет более 50 % от объема всех работ по договору, в связи с чем, а также учитывая требования ГрК РФ, к участникам закупки установлено требование о наличии членства в СРО в области архитектурно-строительного проектирования.

Таким образом, изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Организатора и Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что установление требования к участникам закупки

о наличии членства в СРО в области архитектурно-строительного проектирования не противоречит требованиям Закона о закупках, Документации и Положению о закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> (ИНН: <...>; ОГРН: <...>) от 23.12.2022 № 22-12/ФАС на действия (бездействие) заказчика <...> (ИНН: <...>; ОГРН: <...>), организатора торгов <...> (ИНН: <...> ; ОГРН: <...>) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации системы видеоконференцсвязи для <...> (<...>) (извещение № 32211949209, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России:<...>

<...>