

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 04-50/609-2019

«28» октября 2019 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в присутствии представителей:

ГКУ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее - Заказчик) <...> (доверенность от 18.07.2019 № 28), <...> (доверенность от 28.10.2019 № 69),

Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) <...> (доверенность от 23.07.2019 № 41),

ООО «Интерактивная Бурятия» (далее – Заявитель, Общество) в лице директора <...>, <...> (доверенность от 28.10.2019), <...> (доверенность от 14.10.2019),

рассмотрев жалобу ООО «Интерактивная Бурятия» (вх. от 21.10.2019 № 7129) на действия ГКУ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» и Республиканского агентства по государственным закупкам при проведении электронного аукциона: «Поставка и установка интерактивного и компьютерного оборудования на объект «Строительство школы на 450 мест в с. Нижний Саянтуй Тарбагатайского района», реестровый номер – 0102200001619004223 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 106 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),

у с т а н о в и л а:

Заявитель указывает, что в Технических требованиях аукционной документации по позиции «Компьютер персональный с лицензионным программным обеспечением» содержится характеристика о наличии «Комплекса защиты от несанкционированного доступа к ПК» с использованием уникального идентификационного аппаратного ключа, входящего в состав системы, позволяющего в случае его отсутствия блокировать доступ к ПК, а также лицензионное программное обеспечение контроля USB устройств с функциональными возможностями, поименованными в Технических требованиях. Исходя из разъяснений Заказчика, для преподавателя, которому образовательная организация поручит работу с персональными данными учеников, будет создан отдельный профиль операционной системы, что **является достаточной мерой для ограничения доступа к информации.**

Также данный комплект поставки в составе технических характеристик содержит «Средство гарантированного удаления» - **наличие установленных лицензионных средств гарантированного удаления данных без возможности их дальнейшего восстановления согласно ГОСТ Р50739-95 с требованиями** - не менее четырехкратного затирания содержимого жесткого диска по алгоритму, исключающему считывание остаточной информации на диске после их удаления.

К компетенции образовательной организации относится осуществление текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации обучающихся, установление их форм,

периодичности и порядка проведения, в том числе индивидуальный учет результатов освоения обучающимися образовательных программ и поощрений обучающихся, а также хранение в архивах информации об этих результатах и поощрениях на бумажных и (или) электронных носителях. Из этого следует, что работы ученика, а также их результат, связанных с учебной программой и выполняемых на компьютерах не может быть удален после каждого выполнения, тем более с невозможностью восстановления.

Таким образом, установление в Технических требованиях по оспариваемой позиции наличия «Комплекса защиты от несанкционированного доступа» и «Средства гарантированного удаления», является излишней мерой, ограничивающей круг потенциальных поставщиков, и нарушением действующего законодательства РФ.

Кроме того, требуемое **лицензионное средство гарантированного удаления данных** относится к программным (программно-техническим) средствам защиты информации, которые в свою очередь согласно статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» попадают в **перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии**. Вместе с тем, требование к участникам закупки о соответствии п.1 ч.1 ст. 31 Закона о контрактной системе не установлено.

На основании изложенного просит признать жалобу обоснованной и выдать предписание.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили пояснения (вх. от 25.10.2019 № 7201). Считают, что аукционная документация разработана в строгом соответствии с требованиями Закона о контрактной системе. Возможность поставки данного оборудования подтверждается тремя коммерческими предложениями, полученными при подготовке аукционной документации и обосновании начальной (максимальной) цены контракта.

По условиям государственного контракта компьютеры должны быть смонтированы и настроены в соответствии с характеристиками, необходимыми для работы определенных групп пользователей (учеников, преподавателей, администрации школы). В ходе работы технические характеристики компьютеров, предусмотренные аукционной документацией, позволяют обеспечивать их взаимозаменяемость на учебных и рабочих местах. В силу возможности подобной взаимозаменяемости поставляемых компьютеров, их функциональные возможности не ограничены исключительно возможностью выполнения на них ученических работ, а также установкой на них исключительно учебных программ. Из условий проекта контракта, а также их технических характеристик не следует запрет установки на компьютерах, размещаемых в учебном классе лицензионной программы гарантированного удаления данных, связанной с необходимостью обеспечения обработки персональных данных.

Необходимость наличия обжалуемых функциональных характеристик товара обусловлена тем, что на поставляемых компьютерах предполагается хранение персональных данных учеников, доступных для обработки только преподавателям в специально созданном профиле операционной системы, направлено на предотвращение несанкционированного доступа к персональным данным.

При формировании технического задания заказчику в рамках Закона о контрактной системе предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. Описание объекта закупки разработано Заказчиком с учетом требований Закона о контрактной системе и собственных потребностей, предусмотренных предметом электронного аукциона.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона его предметом является исключительно поставка и установка интерактивного оборудования, а не разработка и производство средств защиты конфиденциальной информации. В этой связи требование аукционной документации к наличию лицензии у участника закупки являлось бы

неправомерным. Просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

Представитель Уполномоченного органа поддержала позицию Заказчика.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных сторонами документов и пояснений, Бурятское УФАС России установила следующее:

14.10.2019 в Единой информационной системе размещены изменения извещения о проведении Аукциона № 0102200001619004223 и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта – 15585861.98 рублей.

Согласно протоколу № 0102200001619004223/1 рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 28.10.2019 аукцион признан несостоявшимся в связи с несоответствием требованиям единственной заявки на участие в аукционе.

В соответствии с требованиями статьи 64 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Статьей 33 Закона о контрактной системе установлены правила описания объекта закупки, согласно которым в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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.

Приложением № 3 к документации об аукционе предусмотрены Технические требования к Компьютеру персональному с лицензионным программным обеспечением, в т.ч. наличие комплекса защиты от несанкционированного доступа к ПК со следующими функциональными возможностями, в т.ч.: Система должна определять наличие установленного уникального идентификационного аппаратного ключа, входящего в состав системы, и, в случае его отсутствия, блокировать доступ к ПК (в том числе к БИОС системной платы). Так же в комплекс должно входить лицензионное программное обеспечение контроля USB устройств со следующими функциональными возможностями: Наличие следующих режимов работы USB-портов, позволяющих им работать только с USB устройствами типа «клавиатура» и «мышь» и блокировать передачу данных на внешние носители:

- должен быть режим, позволяющий только чтение данных с внешних USB-устройств, но блокирующий запись на них;

- должен быть режим, блокирующий как запись, так и чтение с внешних USB-носителей;

- должен быть режим, позволяющий запись и чтение данных только с доверенных внешних USB-устройств (список доверенных устройств определяется администратором). В случае подключения USB-устройства, не входящего в список доверенных, должно быть оповещение пользователя о невозможности записи на данное устройство.

Также наличие установленных лицензионных средств гарантированного удаления данных без возможности их дальнейшего восстановления согласно ГОСТ с функциональными возможностями: в т.ч. не менее четырехкратное затирание содержимого жесткого диска по алгоритму, исключающему считывание остаточной информации на диске после их удаления.

Из пояснений Заказчика следует, что необходимость наличия обжалуемых функциональных характеристик товара обусловлена тем, что на поставляемых компьютерах предполагается хранение персональных данных учеников, доступных для обработки только преподавателям в специально созданном профиле операционной системы и направлена на предотвращение несанкционированного доступа к персональным данным.

Статьей 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» определена его цель, а именно - обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

При этом, **обработка персональных данных** - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных (пункт 3 статьи 3 Закона 152-ФЗ).

Согласно статьи 7 Закона 152-ФЗ операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Закона 152-ФЗ **оператор при обработке персональных данных обязан принимать необходимые правовые, организационные и технические меры или обеспечивать их принятие для защиты персональных данных от неправомерного или случайного доступа к ним, уничтожения, изменения, блокирования, копирования, предоставления, распространения персональных данных, а также от иных неправомерных действий в отношении персональных данных.**

Из буквального толкования пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам 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.

Описание объекта закупки разработано Заказчиком с учетом требований Закона о контрактной системе и собственных потребностей, предусмотренных предметом электронного аукциона.

Заказчиком представлены коммерческие предложения ООО «Техносфера» (письмо от 03.09.2019), ООО «Снежный Барс» (письмо от 02.09.2019), ООО «Танго» (письмо от 03.09.2019), подтверждающие возможность поставки данного оборудования с заявленными характеристиками и наличие его на рынке.

Заявитель не представил документов, свидетельствующих о невозможности поставки указанного оборудования и об ограничении количества участников закупки.

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 03.03.2012 № 171 «О лицензировании деятельности по разработке и производству средств защиты конфиденциальной информации» лицензирование деятельности по разработке и производству средств защиты конфиденциальной информации осуществляет Федеральная служба по техническому и экспертному контролю, а в части разработки и производства средств защиты конфиденциальной информации, устанавливаемых на объектах Администрации Президента Российской Федерации, Совета Безопасности Российской

Федерации, Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации, - Федеральная служба безопасности Российской Федерации.

Вместе с тем, в соответствии с извещением и положениями аукционной документации о Закупке объектом Закупки является поставка и установка интерактивного и компьютерного оборудования.

Таким образом, Заказчиком в документации о закупке правомерно не установлено требование о наличии у участника закупки лицензии.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «Интерактивная Бурятия» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>