

РЕШЕНИЕ № 048/07/3-328/2022

19 апреля 2022 года г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 19.04.2022.

Решение в полном объеме изготовлено 21.04.2022.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Липецкой области по рассмотрению жалоб по процедуре, предусмотренной статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России), в составе:

заместителя председателя Комиссии: \_\_\_\_\_

членов Комиссии: \_\_\_\_\_;

при участии представителя ГОАПОУ «Липецкий колледж транспорта и дорожного хозяйства» - \_\_\_\_\_ (доверенность № от);

при участии представителя ЗАО «Новый Диск-трейд»: \_\_\_\_\_ (доверенность № от), \_\_\_\_\_ (доверенность № от), по видео-конференц-связи;

рассмотрев жалобу ЗАО «Новый Диск-трейд» на действия ГОАПОУ «Липецкий колледж транспорта и дорожного хозяйства» при организации аукциона в электронной форме на оказание услуг на предоставление права использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (Платформа для оснащения ЦОПП в ГОАПОУ «ЛКТиДХ») (либо эквивалент), реестровый номер извещения 32211229461,

#### У С Т А Н О В И Л А:

В Липецкое УФАС России поступила жалоба ЗАО «Новый Диск-трейд» (далее – Заявитель) на действия ГОАПОУ «Липецкий колледж транспорта и дорожного хозяйства» (далее – Заказчик) при организации аукциона в электронной форме на оказание услуг на предоставление права использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (Платформа для оснащения ЦОПП в ГОАПОУ «ЛКТиДХ») (либо эквивалент), реестровый номер извещения 32211229461.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и принята к рассмотрению.

В жалобе Заявитель указывает, что аукционная документация ограничивает число участников закупочной процедуры, выдвигая неисполнимые требования к потенциальному исполнителю Договора по сроку включения объекта закупки в реестр российского ПО и включая в состав услуг дополнительные услуги, либо превышающие начальную стоимость Договора, либо ничем не регламентированные, при этом не соответствующие ОКПД / ОКВЭД предмета закупки. Заказчик под видом закупки услуг на предоставление права

использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения закупает услугу по аренде серверных мощностей, а также включил в предмет закупки проведение аттестации Платформы.

Заказчик представил письменные возражения в которых указал, что объектом данной закупки является не создание информационной системы «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области», а предоставление права пользования (неисключительной лицензии) на программное обеспечение. При проведении закупки предполагает, что ПО, право пользования которым станет предметом заключенного контракта, либо уже будет зарегистрировано в реестре российского программного обеспечения, либо процедура его регистрации будет завершена не позднее, чем через 14 дней после заключения контракта.

Неисключительная лицензия на Платформу предоставляется на срок действия исключительного права Исполнителя на Цифровую платформу, но не менее 14 лет. Программное обеспечение на срок действия контракта (до 23.12.2022) и период гарантийного обслуживания размещается на серверных мощностях Исполнителя и за счет Исполнителя. При этом Техническое задание аукционной документации не содержит требования о поддержке функционирования Цифровой платформы на серверных мощностях исполнителя в течение всего срока действия неисключительной лицензии.

Прикладное программное обеспечение «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (далее – Цифровая платформа) предназначено для функционирования ЦОПП Липецкой области.

Эксплуатация Цифровой платформы подразумевает осуществление обработки персональных данных пользователей Цифровой платформы, исходя из чего невозможно создание Цифровой платформы без одновременного создания системы защиты персональных данных, обрабатываемых в Цифровой платформе.

Отсутствие у Цифровой платформы статуса ГИС не отменяет необходимости защиты Платформы по требованиям законодательства РФ в отношении информационных систем персональных данных.

Вопросы финансовых затрат на защиту персональных данных не имеют отношения к процессу принятия решения об организации такой защиты, необходимость которой однозначно определяется законодательством РФ.

Расчеты Заявителя за период в 14 лет не обоснованы, так как согласно проекта договора он действует с момента его подписания Сторонами и до 23.12.2022.

Рассмотрев представленные документы, заслушав мнение представителей сторон, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в

торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3, пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. В документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым 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.

Положении о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного областного автономного профессионального образовательного учреждения «Липецкий колледж транспорта и дорожного хозяйства», утверждено наблюдательным советом Заказчика (протокол от 29.06.2021 № 06/НС).

Документация проведения аукциона в электронной форме № 3-ЭА-22-ЦОПП, утверждена директором Заказчика 16.03.2022 (далее – Документация).

Извещение и Документация об аукционе в электронной форме были размещены 16 марта 2022 года в единой информационной системе [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (№ 32211229461) и на сайте оператора электронной площадки <http://estp.ru>. (№ E196151).

Вторым разделом Документации является «Техническое задание оказание услуг на предоставление права использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (Платформа для оснащения ЦОПП в ГОАПОУ "ЛКТиДХ") (либо эквивалент)» (далее – Техническое задание»).

**По первому доводу жалобы** о невыполнимости требований пункта 9 раздела 2 Технического задания – «Исполнитель гарантирует включение сведений о Платформе в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных в течение 14-ти календарных дней с момента заключения Договора».

В соответствии с Техническим заданием объектом закупки является оказание услуг на предоставление права использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (Платформа для оснащения ЦОПП в ГОАПОУ "ЛКТиДХ") (либо эквивалент), в количестве – 1 условная единица.

Объектом данной закупки является не создание информационной системы «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области», а предоставление права пользования (неисключительной лицензии) на программное обеспечение.

Закупка, проводимая в отношении существующего программного обеспечения, подпадает под действие постановления Правительства РФ 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».

Согласно указанному постановлению подтверждением происхождения ПО является наличие в реестре российского программного обеспечения или реестре программного обеспечения ЕАЭС сведений о таком ПО.

В соответствии с пунктами 10, 11 «Административного регламента предоставления Министерством цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации государственной услуги по формированию и ведению единого реестра российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных и единого реестра евразийских программ для электронных вычислительных машин и баз данных», утвержденного Приказом Минкомсвязи России от 21.02.2019 № 62, срок предоставления государственной услуги, результатом которой является включение сведений о программном обеспечении в реестры программного обеспечения - не более 65 рабочих дней со дня регистрации заявления посредством заполнения соответствующих электронных форм. Срок предоставления государственной услуги, результатом которой является внесение изменений в сведения в реестры программного обеспечения - не более 10 рабочих дней.

Таким образом, при проведении закупки в отношении программного обеспечения сведения о котором внесены в реестр, изменения сведений в реестре должны быть произведены не позднее чем через 10 рабочих дней или, с учетом выходных дней, не позднее 14 дней после регистрации поданного заявления.

Касательно состава программных модулей цифровой платформы.

В соответствии с пунктом 3.3.1 «Цифровая платформа и информационное обеспечение деятельности ЦОПП» «Методических рекомендаций о создании и функционировании центров опережающей профессиональной подготовки», утвержденных распоряжением Министерства просвещения Российской Федерации от 28 февраля 2019 г. № Р-16, техническое задание на создание и функционирование цифровой платформы и информационно-коммуникационных ресурсов ЦОПП формируется с учетом положений Раздела 12 настоящих методических рекомендаций. В Разделе 12 дано определение платформы и сформулированы задачи, выполнение которых Платформа должна обеспечивать. Требования к составу и функционалу Платформы в Разделе 12 нет. Описание Платформы в техническом задании учитывает рекомендации в отношении необходимости обеспечения выполнения задач Платформой, сформулированных в методических рекомендациях Министерства просвещения РФ.

На сайте [reestr.digital.gov.ru](http://reestr.digital.gov.ru) (Реестр программного обеспечения) во вкладке «Реестр» по параметру «Центра опережающей профессиональной подготовки», зарегистрированы в качестве разработчиком отечественного программного обеспечения, как оба участника аукциона, подавшие заявки, так и Заявитель.

В письменных пояснениях от 11.04.2022 Заявитель также указывает, что в реестре российского ПО на текущий момент включено 5 разработчиков.

С учетом изложенного, отсутствуют основания считать невыполнимым и необоснованно ограничивающим количество участников закупки положения Документации о включение сведений о Платформе в Единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных в течение 14-ти календарных дней с момента заключения Договора.

**По второму доводу жалобы** об ограничивающих количество участников закупки положениях пунктов 4, 6, 8, 10 Технического задания.

Данными пунктами установлены требования по:

размещению Платформы на серверных мощностях Исполнителя и за счет Исполнителя;

предоставлению аттестата соответствия объекта информатизации Платформы на соответствие требованиям по безопасности информации не ниже 3-го уровня защищенности по требованиям ФСТЭК России в течение 90 календарных дней с момента заключения Договора;

предоставлению Лицензии на Платформу в составе перечисленных в настоящем техническом задании модулей на срок действия исключительного права на Платформу, но не менее 14 лет;

присутствию информации об Исполнителе в Государственном реестре операторов персональных данных с указанием перечня мер по защите персональных данных, предусмотренных ст. 18.1 и 19 Закона «О персональных данных» 152-ФЗ, заявленные к обработке категории персональных данных и категории субъектов персональных данных, должны полностью соответствовать персональным данным и их субъектам, обрабатываемым на Платформе.

Согласно проекту договора, подлежащего заключению по результатам аукциона, он должен действовать с момента подписания Сторонами и до 23.12.2022.

Согласно условиям Технического задания неисключительная лицензия на Платформу в составе перечисленных в техническом задании модулей предоставляется на срок действия исключительного права Исполнителя на Цифровую платформу, но не менее 14 лет. Программное обеспечение на срок действия контракта и период гарантийного обслуживания размещается на серверных мощностях Исполнителя и за счет Исполнителя. При этом Техническое задание аукционной документации не содержит требования о поддержке функционирования Цифровой платформы на серверных мощностях исполнителя в течение всего срока действия неисключительной лицензии.

Согласно разделу «4. Сроки и этапы оказания услуг» таблицы 1 этапа 1 «Предоставление неисключительных прав (Лицензии) на Платформу» результатом оказания услуг является: «Платформа в составе перечисленных в настоящем техническом задании модулей установлена и функционирует на серверах Исполнителя...», но не указано что она должна располагаться в течение 14 (четырнадцати) лет. Согласно разделу 10 Технического задания указывается требования к составу лицензий и сопроводительной документации «Предоставление неисключительных прав (Лицензии) на Платформу», то есть право на программное обеспечение должно составлять не менее 14 (четырнадцати) лет.

Под правом использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения (далее – ПО) подразумевается в том числе и запуск приобретенного обеспечения в эксплуатацию. На основании этого установлены требования в части запуска программного обеспечения на мощностях Исполнителя с обязательной аттестацией оборудования, для обеспечения защищенности данных и бесперебойности работы Портала.

Согласно пункту 31 раздела 3 Приказа ФСТЭК от 29.04.2021 № 77 «Об утверждении

Состава и содержания организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных» аттестат соответствия выдается на весь срок эксплуатации объекта информатизации.

Согласно пункту 2 Приказа ФСТЭК России от 18.02.2013 № 21 «Об утверждении Составы и содержания организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных» безопасность персональных данных при их обработке в информационной системе персональных данных обеспечивает оператор или лицо, осуществляющее обработку персональных данных по поручению оператора в соответствии с законодательством Российской Федерации. Для выполнения работ по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационной системе в соответствии с законодательством Российской Федерации могут привлекаться на договорной основе юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие лицензию на деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

Прикладное программное обеспечение «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (далее – Цифровая платформа) предназначено для функционирования ЦОПП Липецкой области. Согласно Методическим рекомендациям о создании и функционировании центров опережающей профессиональной подготовки, утвержденным Распоряжением Минпросвещения России от 28.02.2019 № Р-16, Цифровая платформа должна обеспечивать выполнение следующих задач:

- Определение и актуализация компетенций опережающей профессиональной подготовки в соответствии с приоритетами развития экономики региона.
- Конструирование и экспертиза образовательных программ и модулей опережающей профессиональной подготовки, направленных на формирование приоритетных компетенций региона.
- Формирование, пополнение и поддержка в актуальном состоянии баз данных ресурсов субъекта Российской Федерации (в соответствии с целевой моделью функционирования ЦОПП) и библиотеки цифровых учебных материалов для опережающей профессиональной подготовки.
- Интеграция с цифровой образовательной средой региона или отдельных профессиональных образовательных организаций для передачи информации в базы данных кадровых и материально-технических ресурсов, библиотеку цифровых учебных материалов и для формирования единого цифрового расписания ЦОПП, учета загрузки образовательных ресурсов региона и координации их совместного использования в реальном времени.
- Прием, распределение и контроль выполнения заказов на обучение по образовательным программам опережающей профессиональной подготовки.
- Запись населения для прохождения профориентационных мероприятий, образовательных программ опережающей профессиональной подготовки с возможностью формирования индивидуальных планов обучения.
- Реализация профориентационных мероприятий и образовательных программ и модулей опережающей профессиональной подготовки с использованием электронного обучения (далее – ЭО) и дистанционных образовательных технологий (далее – ДОТ), виртуальных тренажеров, электронных учебно-

- методических комплексов и других цифровых учебных материалов.
- Мониторинг проведения демонстрационного экзамена в регионе и формирования статистической отчетности для информирования Регионального координатора в сфере образования.
  - Непрерывный мониторинг процесса опережающей профессиональной подготовки с возможностью получения статистических отчетов по компетенциям на текущий момент.
  - Проведение опросов и накопление данных для анализа состояния рынка труда региона.

Реализация указанных задач подразумевает осуществление обработки персональных данных пользователей Цифровой платформы. В связи с чем Заказчиком в Техническое задание аукционной документации включены требования постановления Правительства Российской Федерации от 01 ноября 2012 г. № 1119 «Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных».

Создание информационной системы персональных данных не может быть произведено без принятия соответствующих мер по защите обрабатываемых в данной системе персональных данных, что следует из статьи 19 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных", пункта 1 Требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, утвержденных Постановлением № 1119, Приказа ФСТЭК России от 18.02.2013 № 21.

Руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Липецкого УФАС России,

**Р Е Ш И Л А:**

1 Признать жалобу ЗАО «Новый Диск-трейд» на действия ГОАПОУ «Липецкий колледж транспорта и дорожного хозяйства» при организации аукциона в электронной форме на оказание услуг на предоставление права использования (неисключительной лицензии) прикладного программного обеспечения «Портал центра опережающей профессиональной подготовки Липецкой области» (Платформа для оснащения ЦОПП в ГОАПОУ «ЛКТиДХ») (либо эквивалент) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Липецкой области в течение трех месяцев.

Зам. председатель Комиссии: \_\_\_\_\_

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_