

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17743/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.12.2023 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«..»,

членов Комиссии:

«..»,

«..»,

«..»,

в отсутствие ООО «МК Столица», уведомленного надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 15.12.2023 № НП/53706/23,

рассмотрев жалобу ООО «МК Столица» на действия ПАО «Россети Центр» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению предрейсовых/послереисовых медицинских осмотров для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Смоленскэнерго») (реестровый № 32313049291, далее — Закупка),

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

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

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы нарушения со стороны Заказчика выразилось в установлении обязательства по предоставлению в составе заявки Аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и истребованные антимонопольным органом материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и

необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 05.12.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок (zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС), а также на сайте Оператора ЭТП размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация.

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 14 690 000,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок — 05.12.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 15.12.2023 12:00.

Дата подведения итогов — 19.12.2023.

Комиссия отмечает, что Техническим заданием предусмотрено оказание услуг по проведению предрейсовых, послерейсовых медицинских осмотров с применением программно-аппаратных комплексов (далее – ПАК).

В рамках исполнения договора Исполнителю необходимо установить оборудование на объектах Заказчика, произвести настройку ПАК и проверку работоспособности.

Пунктом 4.10 Технического задания предусмотрено, что Исполнитель предоставляет медицинские изделия, обеспечивающие автоматизированную дистанционную передачу информации о состоянии здоровья работников и дистанционный контроль состояния их здоровья.

Согласно пункту 6.1.5 Технического задания программное обеспечение, предоставляемое Исполнителем услуг для автоматизированной дистанционной передачи информации о состоянии здоровья работников и дистанционного контроля состояния их здоровья должно обеспечивать защиту персональных данных от раскрытия, модификации и навязывания (ввода ложной информации) при ее передаче (подготовке к передаче) по каналам связи, имеющим выход за пределы контролируемой зоны, в том числе беспроводным каналам связи. Передача данных должна осуществляться по доверенным каналам (маршрутам) между администратором, пользователем и средствами защиты информации (защищенным каналам связи).

Организация защищенных каналов, используемых для идентификации

личности работника, сбора, хранения и передачи персональных данных работника возлагается на Исполнителя услуг.

Исходя из этого, пунктом 4 Приложения № 4 к Техническому заданию, установлено требование о необходимости включения в состав заявки копии аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК), выданный Исполнителю, как владельцу информационной системы, или Оператору информационной системы, оказывающего услуги Исполнителю по предоставлению серверов, хранению/передаче/обработке информации, эксплуатации, администрированию информационной системы в соответствии с Договором между Исполнителем и Оператором.

В соответствии с пунктом 11 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.05.2023 № 866 «Об особенностях проведения медицинских осмотров с использованием медицинских изделий, обеспечивающих автоматизированную дистанционную передачу информации о состоянии здоровья работников и дистанционный контроль состояния их здоровья» установлено, что сбор, хранение и передача персональных данных по защищенным каналам связи осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных с соблюдением врачебной тайны.

Подпунктом 4 пункта 2 части 2 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее — Закон о персональных данных) обработка персональных данных допускается в случае, если обработка персональных данных осуществляется в медико-профилактических целях, в целях установления медицинского диагноза, оказания медицинских и медико-социальных услуг при условии, что обработка персональных данных осуществляется лицом, профессионально занимающимся медицинской деятельностью и обязанным в соответствии с законодательством Российской Федерации сохранять врачебную тайну.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.11.2012 № 1119 «Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных» установлены требования к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных:

- Информационная система является информационной системой, обрабатывающей специальные категории персональных данных, если в ней обрабатываются персональные данные, касающиеся расовой,

национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских убеждений, состояния здоровья, интимной жизни субъектов персональных данных;

- Контроль за выполнением настоящих требований организуется и проводится оператором (уполномоченным лицом) самостоятельно и (или) с привлечением на договорной основе юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих лицензию на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

Результатом такого контроля является аттестат соответствия требованиям по безопасности информации в соответствии с Приказом ФСТЭК России от 18.02.2013 № 21 «Об утверждении состава и содержания организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных».

Также Комиссия отмечает, что пунктом 1.5 закупочной документации Заказчик предусмотрел возможность участия в закупке коллективных участников. Указанное положение документации о закупке создает условия для обеспечения широкого круга участников закупки.

Относительно довода Заявителя об отсутствии требования к предоставлению Аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК) при проведении закупки для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Воронежэнерго»), Комиссия отмечает следующее.

Заявитель в своей жалобе не указывает конкретный номер закупочной процедуры, Заказчиком которой является ПАО «Россети Центр» (филиала «Воронежэнерго»).

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках Комиссия ограничена доводами жалобы.

При этом Комиссия отмечает, что оценка положений документации по иной закупке, не составляющей предмет обжалования, не подлежит оценке.

Комиссия отмечает, что аналогичное требования к предоставлению Аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК) установлено пунктом 6.1 Технического задания, а именно:

Наличие защищенных серверов, соответствующих требованиям Закона о персональных данных Подтверждается аттестатом соответствия,

выданным на Исполнителя, либо наличием Договора с иным лицом, имеющим соответствующий аттестат.

Таким образом, Комиссия не усматривает нарушение в действиях Заказчика при установлении требования о наличии Аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Иных действительных доказательств, свидетельствующих о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках, ограничениях конкуренции и предоставления преимущества конкретному хозяйствующему субъекту, Заявителем не представлено.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился, не представил действительных доказательств, подтверждающих нарушение его прав со стороны Заказчика.

Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства о Закупках, помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ)

и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МК Столица» «..» на действия ПАО «Россети Центр» «..» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.12.2023 № «..».

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.