

Комиссия Забайкальского УФАС России в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев жалобу №7 от ООО «Тандем» (вх. от 29.03.2017 №1399) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на действия заказчика – ФГБОУ «Читинская государственная медицинская академия» при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку и установку компьютерного и периферийного оборудования для нужд ФГБОУ ВО ЧГМА (извещение № 31704932744),

при участии в заседании представителя заявителя - ООО "Тандем", представителей заказчика

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба от ООО «Тандем» (вх. от 29.03.2017 №1399) на действия заказчика – ФГБОУ «Читинская государственная медицинская академия» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку и установку компьютерного и периферийного оборудования для нужд ФГБОУ ВО ЧГМА (извещение № 31704932744).

В соответствии с жалобой нарушения выразились в следующем.

В п. 30 ТЗ конкретно прописано узкоспециализированное лицензионное программное обеспечение реализующее функции криптографического клиента и средства защиты информации для клиентских компонент VPN-сети VIP- net №1660 от производителя ООО «Инфотекс» имеющейся у заказчика.

Закупка данного ПО составляет около 10% от общей стоимости от закупаемого оборудования, которое, к тому же, не является узкоспециализированным.

Спец. ПО и закупаемая техника относятся к разным разделам классификатора ОКПД2.

Кроме того заказчиком выставлены требования к исполнителю:

Исполнитель должен обладать необходимыми лицензиями государственного образца на следующие виды деятельности:

ФСТЭК России: на деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

ФСБ России: На осуществление разработки, производства, распространение шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических), средств, выполнения работ, оказания услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных

(криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Согласно ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лота товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Данное положение Закона, как отмечается в юридической литературе, в большей мере защищает интересы малого и среднего бизнеса, поскольку укрупнение лота не только может приводить к увеличению начальных (максимальных) цен на товары, работы, услуги, но и устанавливает дополнительные барьеры для узкоспециализированных предприятий и компаний, производящих (выполняющих, оказывающих) определенные товары, работы, услуги. Такое ограничение может приводить к ограничению количества участников процедуры закупки.

Запрет на включение в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами (работами, услугами), поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, установлен Федеральным законом от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции). Указанный запрет, обусловлен целью законодателя обеспечить конкурентную среду и не допустить ограничение конкуренции при размещении государственных и муниципальных заказов. Тактическая же задача данной нормы - предотвратить возможные злоупотребления заказчиков, формирующих условия тендерной документации непосредственно под конкретного поставщика, что обычно достигается путем укрупнения лотов, в результате чего только один поставщик соответствует всем критериям тендерной документации и действительно может обеспечить поставку требуемой продукции.

Заявитель просит вынести предписание Заказчику о нарушении антимонопольного законодательства на основании ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции».

**Представители заказчика с доводами жалобы не согласились и пояснили следующее.**

Преимущественное количество закупаемого оборудования предназначено для полного технического переоснащения одного из медицинских подразделений ЧГМА, имеющего и постоянно пополняющего локальную информационную базу пациентов, обращающихся в данное подразделение за медицинскими услугами. В соответствии с абзацем 5 ст. 78 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» при создании вышеупомянутой информационной системы медицинская организация обязана обеспечить соблюдение установленных законодательством Российской Федерации требований о защите персональных данных, а также врачебной тайны. Во исполнение положений Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О

персональных данных» в число товаров, приобретаемых в размещенной закупке, включено лицензионное программное обеспечение, реализующее функции криптографического клиента и средства защиты информации для клиентских компонент VPN-сет в количестве 50 штук.

Как было отмечено ранее, предметом договора является не только поставка, но и установка оборудования. Соответственно, одним из результатов закупки для ЧГМА станет техническое оснащение медицинского подразделения, локальная информационная система о пациентах которого будет защищена одновременно установленным программным обеспечением.

Таким образом, лицензионное программное обеспечение, реализующее функции криптографического клиента и средства защиты информации для клиентских компонент VPN-сети, предусмотренное п. 30 Технического задания и вводимое в эксплуатацию на системных блоках указанных в п. 10 Технического задания в количестве 50 шт, обеспечит исполнение действующего законодательства Российской Федерации, а именно:

- Федерального закона от 27.07.2006г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»;
- Федерального закона от 27.07.2006г. № 152-ФЗ «О персональных данных»;
- постановления Правительства Российской Федерации от 01.11.2012г. №1119 «Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных»;
- приказа ФСТЭК России от 11.02.2013г. № 17 «Об утверждении требований о защите информации, не составляющей государственную тайну содержащихся в государственных информационных системах»;
- приказа ФСТЭК России от 18.02.2013г. № 21 «Об утверждении требований состава и содержания организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных».

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежат: разработка, производство, распространение шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

Следовательно, требования документации о закупке и Технического задания о наличии у участника закупки лицензий ФСТЭК и ФСБ являются обоснованными и

правомерными.

Также ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничение конкуренции между участниками торгов, запроса котировок, запроса предложений путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг **для государственных или муниципальных нужд**. Запрос предложений № 3170493274 проведен ЧГМА на основании положений Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (пп. 1.1.1 п. 1.1 документации о закупке). Таким образом, оспариваемая ООО «Тандем» правомерность закупки с учетом требований Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **не является предметом правового регулирования законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.**

Заказчик полагает, что нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации в части ограничения конкуренции, ни путем включения в состав лотов товаров, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, услугами, поставки и оказание которых являются предметом запроса предложений № 31704932744, ни каким-либо другим способом, со стороны ЧГМА, не допущено. Принимая во внимание вышеизложенное, просит признать жалобу ООО «Тандем» необоснованной.

**Рассмотрев представленные документы, заслушав объяснения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.**

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон №223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках товаров, работ, услуг ГБОУ ВПО «ЧГМА» (далее – Положение о закупках) утверждено заместителем Министра здравоохранения РФ 31.03.2014.

24.03.2017 на официальном сайте ЕИС заказчиком – ГБОУ ВПО «ЧГМА» размещены Извещение и Документация о закупке путем проведения запроса предложений в электронном виде № 06-2017-ЗПЭФ от 24 марта 2017 на право заключения

договора на поставку и установку компьютерного и периферийного оборудования для нужд ФГБОУ ВО ЧГМА (извещение № 31704932744),

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 4 995 467,42 рубля.

Оценив доводы сторон, Комиссия Забайкальского УФАС России не усматривает нарушений в действиях заказчика нарушений части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными [частями 1](#) и [2](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для **обеспечения государственных и муниципальных нужд** запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Предметом закупки является поставка компьютерного и периферийного оборудования для нужд заказчика и не является поставкой для государственных или муниципальных нужд.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что определение начальной (максимальной) цены контракта проводилось заказчиком на основании предложений поставщиков, зарегистрированных в различных субъектах Российской Федерации. Это свидетельствует о наличии рынка поставки компьютерного и периферийного оборудования.

Как пояснил заявитель, единый рынок компьютерного и специфического периферийного оборудования для защиты персональных данных действительно существует, он характеризуется наличием лицензии ФСТЭК России на деятельность по технической защите конфиденциальной информации и ФСБ России на осуществление разработки, производства, распространение шифровальных средств. Практически, в каждом субъекте РФ есть коммерческие предприятия, получившие указанные лицензии.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках одним из принципов при закупке товаров, работ, услуг является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что единый рынок компьютерного и периферийного оборудования существует. Установление в документации требований о наличии лицензий не влияет на количество участников закупки.

Отсутствие других заявок на участие в аукционе не свидетельствует об ограничении конкуренции.

Доказательств ограничения конкуренции заказчиком путем включения в состав лота товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с

товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку и установку компьютерного и периферийного оборудования для нужд ФГБОУ ВО ЧГМА (извещение № 31704932744), заявителем не представлено.

Тот факт, что заявитель ООО «Тандем» не является участником указанного товарного рынка не свидетельствует, об ограничении конкуренции заказчиком.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу №7 ООО "ТАНДЕМ " необоснованной.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.