РЕШЕНИЕ
по жалобе № 95
25 августа 2011 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:
Председатель комиссии - Широкова О.В., и.о. руководителя управления;
Члены комиссии: Кирьян М.Г., начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;
Самрин И.П., специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,
Рыбин А.С., старший специалист 3 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,
при участии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия: Синькова Евгения Олеговича на основании доверенности от 11.01.2011 № 3, в отсутствии представителя заявителя жалобы ООО «Реал Инжиниринг», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы, общество представило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствии представителя общества,

рассмотрев жалобу ООО «Реал Инжиниринг» на действия комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при размещении заказа на выполнение работ по реализации рабочего проекта «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия, по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина, д. 18» субъектами малого предпринимательства (заказ № 0380200000111001075) путем проведения аукциона в электронной форме и в результате проведения внеплановой проверки действий указанного заказчика, содержащие признаки нарушения Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов),
УСТАНОВИЛА:
В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия жалоба ООО «Реал Инжиниринг» поступила 18.08.2011.
В своей жалобе заявитель указывает следующее.
1. Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0380200000111001075, пункта 3 Раздела 1.3 Документации об открытом аукционе в электронной форме (Информационная карта аукциона (ИКА)) предметом аукциона является право заключения государственного контракта на выполнение работ по реализации рабочего проекта «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия, по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина. д. 18» субъектами малого предпринимательства.
Пунктом 2 части 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов определено, что вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной Форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.
Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов установлено обязательное требование к участникам размещения заказа - соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.
Статьей 17 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 08.08.2001 N 128-ФЗ (далее - Закон о лицензировании) установлен исчерпывающий перечень видов деятельности, на осуществление которых требуются лицензии. Такой вид деятельности, как строительство зданий и сооружений, за исключением сооружений сезонного или вспомогательного

назначения, являющийся предметом торгов предусмотрен подпунктом 6 пункта 2 статьи 17 Закона о лицензировании.
Однако, в соответствии с пунктом 6.1 статьи 18 Закона о лицензировании, лицензирование строительства зданий и сооружений, за исключением сооружений сезонного или вспомогательного назначения прекращается с 1 января 2010 года.
В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.
Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624, утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" (далее - Перечень), в который включены, в частности, виды работ, указанные в Сметной документации, являющейся приложением к документации об аукционе:
• 2.1. Разборка (демонтаж) зданий и сооружений, стен, перекрытий, лестничных маршей и иных конструктивных и связанных с ними элементов или их частей (Локальный сметный расчет №02-01-01)
• 15.2. Устройство и демонтаж системы отопления* (Локальный сметный расчет №02-01-01)
• 15.4. Устройство и демонтаж системы вентиляции и кондиционирования воздуха* (Локальный сметный расчет №02-01-03)
• 15.6. Устройство электрических и иных сетей управления системами жизнеобеспечения зданий и сооружений* (Локальные сметные расчеты №02-01-02, №02-03)
• 23.6. Монтаж электротехнических установок, оборудования, систем автоматики и сигнализации* (Локальный сметный расчет №02-01-02)
• 23.33. Монтаж оборудования сооружений связи*(Локальные сметные расчеты №02-02, №02-04, №02-05)
• 24.7. Пусконаладочные работы автоматики в электроснабжении* (Локальные сметные расчеты №09-01, №09-02)
• 24.14. Наладки систем вентиляции и кондиционирования воздуха* (Локальный сметный расчет №09-01)

В сноске к Перечню указано, что виды работ, отмеченные «*» (то есть все работы, указанные в Сметной документации), требуют получения свидетельства о допуске на виды работ, влияющие на безопасность объекта капитального строительства, в случае выполнения таких работ на объектах, указанных в статье 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.
Как указано в разделе 2 Рабочего проекта (приложение к документации об аукционе), объект автоматизации представляет собой 5-этажное кирпичное здание, расположенное по адресу: Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Щетинкина, дом № 18 и не относится к особо опасным, технически сложным и уникальным объектам, перечисленным в статье 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации.
Таким образом, на основании вышесказанного, законодательством Российской Федерации не установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной Форме.

2. Согласно пункту 5 части 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов установлено, что вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам и если предоставление указанных документов предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме.
В соответствии с подпунктами 5, 6 статьи 17 Закона о лицензировании, деятельность по распространению шифровальных (криптографических) средств, деятельность по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств являются видами деятельности, на осуществление которых требуются лицензии.

Лицензия, согласно пункт 1 статьи 2 Закона о лицензировании - специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю на бумажном носителе.
Таким образом, законодательством Российской Федерации установлено требование к работам по распространению и техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств - они должны быть выполнены лицензированной организацией.
На основании пункта 5 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, пунктом 9 Раздела 1.3 документации об аукционе (Информационная карта аукциона) предусмотрено, что в составе заявки должны быть в наличии лицензии:
• деятельность по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств
• деятельности по распространению шифровальных (криптографических) средств
Следовательно, в документации об открытом аукционе в электронной форме также установлено требование представить документы, подтверждающие соответствие товаров, работ требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации.
При этом согласно части 1 статье 706 Гражданского кодекса РФ, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.
Из проекта государственного контракта, приведенного в части II документации об аукционе, не вытекает обязанность выполнить работу лично.
Законом обязанность оказать услуги лично предусмотрена только при исполнении договора возмездного оказания услуг, если договором не предусмотрено иное (глава 39 Гражданского кодекса РФ), к коим не относится договор строительного подряда (параграф 3 Главы 37 Гражданского кодекса РФ), каковым является государственный контракт по настоящему аукциону (статья 9 Закона о размещении заказов).
То же самое указано и в Разделе 8 Рабочего проекта, что названными лицензиями должна обладать организация, выполняющая поставку и установку оборудования криптографической защиты (то есть непосредственный исполнитель, субподрядчик).
Вышеприведенная позиция подтверждается, например, Решением Комиссии Федеральной антимонопольной службы России по контролю в сфере размещения заказов от 15.07.2010 по делу № К-556/10 и Разъяснением ФАС России «О требованиях к участникам размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объекта капитального строительства» № ИА/26163 от 07.07.2011.
ООО «Реал Инжиниринг» в составе второй части заявки представило копии документов, подтверждающих соответствие вышеуказанным требованиям:
• Письмо о привлечении Общества с ограниченной ответственностью «Безопасные информационные технологии» в качестве субподрядчика для реализации раздела «3.4 Подсистема информационной безопасности» Рабочего проекта «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия по адресу: Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Щетинкина, дом 18», шифр БК11/260-35-ДХ-2011.КИВС (Приложение Г),
• Лицензия ООО «БИТ» ЛЗ № 0018836 (рег. № 0196Р) от 20.10.2010 на осуществление деятельности по распространению шифровальных (криптографических) средств, со сроком действия до 20.10.2015 (Приложение Д),
• Лицензия ООО «БИТ» ЛЗ № 0018837 (рег. № 0197Х) от 20.10.2010 на осуществление деятельности по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, со сроком действия до 20.10.2015 (Приложение Е).
Таким образом, заявитель считает, что аукционная комиссия в нарушение требований части 7 статьи 41.11 Закона о размещении заказов незаконно приняла решение о несоответствии заявки ООО «Реал ИНЖИНИРИНГ» на участие в открытом аукционе в электронной форме требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.
Также в жалобе указано, что поставка и монтаж оборудования подсистемы информационной безопасности являются технологически и функционально связанным с Реализацией рабочего проекта «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия, по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина, д. 18»), так как в соответствии с частью 8 статьи 14 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации", технические средства, предназначенные для обработки информации, содержащейся в государственных информационных системах, в том числе программно-технические средства и средства защиты информации, должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации о техническом регулировании.

Согласно пункту 1 статьи 5 Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании", в отношении продукции (работ, услуг), используемой в целях защиты сведений, относимых к охраняемой в соответствии с законодательством Российской Федерации иной информации ограниченного доступа обязательными требованиями наряду с требованиями технических регламентов являются требования, установленные государственными заказчиками, федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными в области обеспечения безопасности, обороны, внешней разведки, противодействия техническим разведкам и технической защиты информации и (или) государственными контрактами (договорами).
Сведения, отнесенные к категории ограниченного доступа, например:
• Государственная тайна, Статья 5 Закона РФ от 21.07.1993 N 5485-1 "О государственной тайне", Указ Президента РФ от 30.11.1995 N 1203 «Об утверждении Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне»,
• Коммерческая тайна, Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне", Статья 1465 Гражданского кодекса РФ (часть четвертая),
• Конфиденциальность персональных данных, статья 7 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных", статья 12 Федерального закона от 15.11.1997 N 143-ФЗ
Ответственность за нарушение правил защиты информации предусмотрена статьёй 13.12 КоАП РФ.
Таким образом, заявитель считает, что поставка оборудования подсистемы информационной безопасности, предусмотренная Разделами 3.4 и 6 Рабочего проекта (приложение к документации об аукционе) является неразрывно связанной с объектом строительства, так как эксплуатация комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия без оборудования подсистемы информационной безопасности недопустима. Включение в состав работ данного оборудования не приводит к необоснованному ограничению количества участников размещения заказа, так как информация о партнёрах компании «Код Безопасности» (ГК «Информзащита»), производителе АПКШ «Континент» находится в открытом доступе на сайте и по письменному запросу.

Присутствующий на рассмотрении жалобы представитель уполномоченного органа Синьков Е.О. просил признать жалобу необоснованной и высказал возражения, в которых указал, что предлагаемый, в ходе аукциона проект предполагает установку устройств защиты информации. Деятельность по распространению и обслуживанию устройств защиты информации подлежит лицензированию в соответствии с законодательством РФ. В соответствии с этим, уполномоченный орган в документации об аукционе правомерно выставил требования установленные частью 5 статьи 41.6 и статьи 11 Закона о размещении заказов.
Установив отсутствие в заявке участника ООО «Реал Инжиниринг» требуемых аукционной документацией документов, аукционная комиссия согласно пункта 1 части 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов правомерно отклонила заявку участника.
Ссылка заявителя жалобы о возможности в отсутствие требуемой документацией лицензии произвести работы путем привлечения соисполнителей обладающих соответствующими лицензиями несостоятельна, в связи с тем, что в силу законодательства организация работ по защите информации в отсутствии соответствующей лицензии невозможна.

Комиссия антимонопольного органа установила, что все истребованные у заказчика и его комиссии документы и информация о размещении вышеуказанного заказа представлены на рассмотрение жалобы в полном объеме. В результате анализа и оценки информации и документов в рамках рассмотрения жалобы комиссия антимонопольного органа пришла к следующим выводам.
1. Предметом аукциона является выполнение работ по реализации рабочего проекта «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия, по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина, д. 18».
Документация об аукционе, в том числе Рабочий проект, Сметная документация не содержит виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту, согласно «Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» утвержденного Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624, на которые необходимо иметь Свидетельство, выданное саморегулируемой организацией (далее – Свидетельство СРО).
В соответствии с этим, в аукционной документации заказчик правомерно, в соответствии с законодательством не установил требование к участникам размещения иметь Свидетельство СРО на работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту.

2. Согласно Рабочего проекта (лист 12 Том 1 Рабочего проекта), в работы по контракту входит поставка аппаратно-программного комплекса шифрования «Континент» - IPC100 (шифровальное (криптографическое) средство) и его установка. В проекте муниципального контракта указано:

• Пункт 1.1. Исполнитель обязуется реализовать рабочий проект «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина, дом 18», в соответствии с проектно-сметной документацией (приложение), являющейся неотъемлемой частью контракта, а Заказчик — оплатить поставленное оборудование и выполненные работы.

Общая сумма контракта составляет ___ рублей и включает в себя стоимость оборудования, материалов, выполнения работ с учетом расходов на перевозку материалов, страхование.

• Пункт 8.1. Исполнитель гарантирует исправную и полнофункциональную работу оборудования в соответствии с техническим описанием производителя оборудования в течение 2 лет с даты подписания акта сдачи-приемки поставленного оборудования.

• Пункт 8.3. Исполнитель в течение указанного срока обязуется самостоятельно за свой счёт произвести ремонт или замену неисправного оборудования.

В пункте 10 раздела I.3 Информационная карта аукциона документации об аукционе заказчиком установлены требования к качеству работ:

• Исполнитель гарантирует исправную и полнофункциональную работу оборудования в соответствии с техническим описанием производителя оборудования в течение 2 лет с даты подписания акта сдачи-приема поставленного оборудования.

• Исполнитель гарантирует качество выполненных работ в течение 2 лет с даты подписания актов сдачи-приема выполненных работ.

• Исполнитель в течение указанного срока обязуется самостоятельно за свой счёт произвести ремонт или замену неисправного оборудования.

Таким образом, документацией об аукционе установлено требование поставить, установить и осуществлять гарантийное обслуживание аппаратно-программного комплекса шифрования «Континент».

В Пункте 2 части 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов указано, что вторая часть заявки должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов установлено, что при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются обязательные требования к участникам размещения заказа - соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Согласно части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" лицензированию подлежат следующие виды деятельности: 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.

В соответствии с этим, заказчик в подпункте 2 пункта 3.2.3. раздела I.2 и в пункте 9 раздела I.3 Информационная карта аукциона документации об аукционе правомерно выставил требование к участнику – иметь во второй части заявок копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона, и такие требования предусмотрены документацией об аукционе (лицензия на осуществление деятельности по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств; лицензия на осуществление деятельности по распространению шифровальных (криптографических) средств.

Довод заявителя жалобы о том, что сам участник может не иметь лицензий, при этом заключить договор подряда с другой организацией, имеющей лицензии на распространение шифровальных (криптографических) средств и техническое обслуживание шифровальных (криптографических)

средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств,
не принимается, так как в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании ряд работ или услуг могут выполнятся исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией.
Так, Постановлением Правительства РФ от 29.12.2007 N 957 "Об утверждении Положений о лицензировании отдельных видов деятельности, связанных с шифровальными (криптографическими) средствами" установлено, что Положение о лицензировании деятельности по распространению шифровальных (криптографических) средств определяет порядок лицензирования деятельности по распространению шифровальных (криптографических) средств, осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями; Положение о лицензировании деятельности по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств определяет порядок лицензирования деятельности по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.
Следовательно, чтобы выполнить работы по поставке и техническому обслуживанию шифровального (криптографического) средства, сам участник должен иметь соответствующие лицензии.
Таким образом, аукционная комиссия заказчика, при рассмотрении вторых частей заявок участников, правомерно приняла решение о несоответствии заявки ООО «Реал Инжиниринг» требованиям документации об аукционе и отразила это в Протоколе подведения итогов открытого аукциона от 09.08.2011 № 2, что дает основание признать жалобу необоснованной.

В соответствии с положениями части 3.25 «Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Регламент ФАС России), утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, комиссией антимонопольного органа при рассмотрении жалобы также осуществлялась внеплановая проверка соблюдения законодательства о размещении заказов при данном размещении заказа. Проверка проводилась в соответствии с положениями части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов.
В результате проведения указанной проверки нарушений Закона о размещении заказов не установлено.

На основании вышеизложенного и руководствуясь положениями пунктов 3,25, 3.32, 3.35 Регламента ФАС России, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия,
РЕШИЛА:
Признать жалобу ООО «Реал Инжиниринг» на действия комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при размещении заказа на выполнение работ по реализации рабочего проекта «Создание комплекса информационно-вычислительных систем в здании Правительства Республики Хакасия, по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина, д. 18» субъектами малого предпринимательства (заказ № 0380200000111001075) путем проведения открытого аукциона в электронной форме путем проведения конкурса необоснованной.

Примечание: решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии О.В. Широкова

Члены Комиссии М.Г.Кирьян

И.П. Самрин

А.С. Рыбин