**ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ**

**О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

27.09.2021 г.
Томск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области (далее – Томское УФАС России) поступило обращение вх. №5036 от 01.07.2021 из Федеральной антимонопольной службы Российской федерации (далее – ФАС России) о признаках нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в отказе Департамента государственного заказа оператору Электронной торговой площадки (далее – ЭТПР) в удовлетворения требования внести ЭТПР в список электронных торговых площадок региональной информационной системы Томской области – ООО «Кейсистемс «WEB-Торги-КС» (далее – КИС «WEB-Торги-КС») и предоставлении возможности выбирать ЭТПР: https://etp-region.ru при формировании Извещения о закупке, а также для дальнейшего сбора заявок и размещения на данной ЭТПР.

В ходе рассмотрения указанного обращения Томским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п. 7-2 Типового положения о закупке товаров, работ, услуг, утвержденного Приказом Департамента государственного заказа Томской области от 18 июня 2018 года № 13-п подготовка и осуществление закупочной деятельности осуществляется посредством корпоративной информационной системы, соответствующей требованиям, установленным частью 23 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В соответствии с п. 2-1 указанного положения областные государственные бюджетные учреждения, областные государственные автономные учреждения вправе до 01.07.2020 осуществлять закупочную деятельность без использования корпоративной информационной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг, взаимодействующей с единой информационной системой.

Таким образом, с 1 июля 2020 г. в Томской области введена в эксплуатацию и обязательна к применению заказчиками, осуществляющими закупочную деятельность в рамках Закона о закупках, корпоративная информационная система «Web-Торги КС» разработки ООО «Кейсистемс», что подтверждается ответом Департамента государственного заказа Томской области (далее – департамент) на обращение Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Томской области (ВП-062 от 11.02.2021).

В указанном ответе Департамент указывает, что в Томской области скрыт весь имеющийся перечень ЭП, интегрированных с модулем программного продукта «WEB-Торги-КС», с целью минимизировать допускаемые заказчиками ошибки, а также ввиду отсутствия потребности со стороны заказчиков размещать закупки на иных ЭП в настройках корпоративной информационной системы «Web-Торги КС».

Также, из указанного ответа следует, что Электронным площадкам для работы с заказчиками на территории Томской области, необходимо наличие дополнительно интеграции с программным продуктом «WEB-Торги КС», вопрос интеграции необходимо решать с правообладателем данной системы.

Статьёй 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Закон об информации) определено, что оператор информационной системы - гражданин или юридическое лицо, осуществляющие деятельность по эксплуатации информационной системы, в том числе по обработке информации, содержащейся в ее базах данных.

Статьёй 13 Закона об информации установлено, что оператором информационной системы является собственник используемых для обработки содержащейся в базах данных информации технических средств, или лицо, с которым этот собственник заключил договор об эксплуатации информационной системы. Особенности эксплуатации государственных информационных систем и муниципальных информационных систем могут устанавливаться в соответствии с техническими регламентами, нормативными правовыми актами государственных органов, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, принимающих решения о создании таких информационных систем.

Таким образом, только оператор или правообладатель такой системы могут вносить изменения в список ЭП, доступных заказчикам,

использующих программный продукт «WEB-Торги КС».

В соответствии с статьей 3 Закона Томской области от 18.06.2019 года № 52-ОЗ «О государственных информационных системах Томской области» установлено, что к полномочиям Администрации Томской области относятся:

1) определение приоритетных направлений деятельности в сфере создания, развития, эксплуатации государственных информационных систем Томской области;

2) утверждение порядка информационного взаимодействия государственных органов Томской области с органом, уполномоченным на осуществление учёта государственных информационных систем Томской области;

3) утверждение требований к учёту и классификации государственной информационных систем Томской области и компонентов информационно-телекоммуникационной инфраструктуры, создаваемых и приобретаемых за счет средств бюджета Томской области;

4) утверждение порядка координации мероприятий по использованию информационно-коммуникационных технологий в деятельности государственных органов Томской области;

5) осуществление иных полномочий в сфере создания, развития, эксплуатации государственных информационных систем Томской области в соответствии с действующим законодательством.

ООО «Кейсистемс» является исполнителем по Государственному контракту № 1-ГК на оказание услуг по предоставлению лицензий на право использовать компьютерное программное обеспечение на условиях простых (неисключительных) лицензий, который заключён 25.01.2021 г. с Департаментом финансов Томской области по итогам открытого аукциона в электронной форме (извещение о проведении закупки №0865200000320002762).

Анализ извещения и документации об электронном аукционе №0865200000320002762 и положений государственного контракта № 1-ГК, позволяет сделать вывод, что полномочия по внесению ЭТП в список корпоративной информационной системы «WEB-Торги-КС», на которых заказчики могут осуществлять закупки в соответствии с Законом о закупках, относятся к ведению данного департамента, в частности, пункт 2 Технического задания, описание объекта: Исполнитель оказывает услуги по предоставлению лицензий на право использовать

компьютерное программное обеспечение на условиях простых (неисключительных) лицензий согласно требованиям, приведенным в таблице:

- Взаимодействие с ЭП:

Для функционирования компонента Исполнителем должны быть предоставлены Заказчику следующие возможности:

- размещение на ЭП информации, сведений и документов, которые подлежат размещению в ЕИС в соответствии с требованиями 223-ФЗ и Типового положения о закупке;

- двухсторонний обмен информацией, сведениями и документами между Подсистемой 223-ФЗ и не менее 2 (Двух) ЭП при проведении конкурентных закупок;

- размещение в электронном магазине на ЭП информации, сведений и документов при проведении неконкурентных закупок.

Наименование ЭП Заказчик предоставляет Исполнителю по результатам проведенного анкетирования среди Заказчиков по 223-ФЗ.

Таким образом, полномочия по включению в список электронных торговых площадок региональной информационной системы Томской области – ООО «Кейсистемс «WEB-Торги-КС» и предоставлении возможности выбирать ЭТПР: https://etp-region.ru при формировании извещения о закупке, а также для дальнейшего сбора заявок и размещения на данной ЭТПР отнесены к компетенции Департамента финансов Томской области как заказчика по контракту № 1-ГК.

Более того, Департамент финансов Томской области определяет ЭТП, которые получат доступ к КИС «WEB-Торги-КС» по результатам анкетирования среди заказчиков Томской области, проводящих закупки по Закону о закупках.

Таким образом, новые ЭТП, неизвестные заказчикам осуществляющим закупочную деятельность в рамках Закона о закупках на территории Томской области, не имеют доступа к КИС «WEB-Торги-КС», что может ограничивать конкуренцию.

На основании вышеизложенного, действия Департамента финансов Томской области, связанные с внесением в документацию закупки №0865200000320002762 и контракт № 1-ГК положения о способе определения ЭТП, доступных заказчикам, осуществляющим закупочную

деятельность в рамках Закона о закупках на территории Томской области, исключительно на основании анкетирования, лишают таких заказчиков права выбора хозяйствующих субъектов, предоставляющих услуги ЭТП, при формировании извещения о закупке, свидетельствуют о нарушении пункта 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

При этом согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

В пункте 34 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04 марта 2021г. № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» указано, что угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в частях 1 - 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

1. Таким образом, Действия Департамента финансов Томской области,

связанные с внесением в документацию закупки №0865200000320002762 и контракт № 1-ГК положения о способе определения ЭТП, доступных заказчикам, осуществляющими закупочную деятельность в рамках Закона о закупках на территории Томской области, исключительно на основании анкетирования этих заказчиков, образуют признаки нарушения, предусмотренного п. 2, ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, что выразилось в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности неопределенного круга лиц (ЭТП) в виде невозможности отображения таких ЭТП в списке электронных торговых площадок региональной информационной системы Томской области – ООО «Кейсистемс «WEB-Торги-КС», что привело и/или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Указанные действия департамента Финансов дополнительно образуют признаки нарушения, предусмотренного п. 5, ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, что выразилось в отсутствии возможности выбирать указанные ЭТП заказчикам, осуществляющими закупочную деятельность в рамках Закона о закупках на территории Томской области, при формировании извещения о закупке, а также для дальнейшего сбора заявок и размещения на данных ЭТП на территории Томской области, что привело и/или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В связи с наличием в действиях Департамента финансов Томской области признаков нарушения антимонопольного законодательства (п.2,п.5 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции), выразившихся в следующем:

1. необоснованном препятствовании осуществлению деятельности неопределенного круга лиц (ЭТП) в виде невозможности отображения таких ЭТП в списке электронных торговых площадок региональной информационной системы Томской области – ООО «Кейсистемс «WEB-Торги-КС»;

2. установлении для заказчиков (приобретателей) ограничений выбора указанных ЭТП (хозяйствующие субъекты, предоставляющие товары) при формировании извещения о закупке, а также для дальнейшего сбора заявок; и размещения на данных ЭТП на территории Томской области,

А также, в связи с отсутствием регламентированного порядка предоставления доступа хозяйствующих субъектов – ЭТП к КИС «WEB-Торги-КС» и ограничивающем конкуренцию способе получения такого доступа в виде анкетирования заказчиков, Томское УФАС России на

основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Департамент финансов Томской области о необходимости прекращения указанных действий путем:

- предоставления возможности выбора заказчиками, осуществляющими закупочную деятельность в рамках Закона о закупках на территории Томской области, иных ЭТП в КИС «WEB-Торги-КС», не указанных такими заказчиками по итогам анкетирования;

- предоставления возможности доступа иных хозяйствующих субъектов – ЭТП, не указанных по итогам анкетирования заказчиками, осуществляющими закупочную деятельность в рамках Закона о закупках, к функционалу региональной информационной системы Томской области – «WEB-Торги-КС».

Указанные действия совершить в срок до 16.11.2021г.

О выполнении предупреждения Департаменту финансов Томской области сообщить в Томское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.