

1. ООО «Технология»

ул. Удмуртская, д. 218, г. Ижевск, Удмуртская Республика, 426004

2. Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственный космический научно-производственный центр имени М.В.Хруничева»
(ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»)

ул Новозаводская, д. 18, Москва, 121309

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу 1-00-2518/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.12.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

в присутствии представителей:

от заказчика — ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»

в отсутствие:

ООО «Технология», АО «ЕЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 28.11.2017 № ИШ/61116/17),

рассмотрев жалобы ООО «Технология» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее — Заказчик) при проведении открытых редукционных в электронной форме на право заключения договоров на выполнение инженерных изысканий, разработка проектной и рабочей документации на объекты: «Техническое перевооружение механосборочного производства (корп. МСК-1, МСК-2)», «Техническое перевооружение корпуса по производству формовочно-штамповочных изделий» (реестровые №№ 31705628561, 31705628671) (далее – Редукционные),

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

защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукционов.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Редукционов выразилось в незаконном требовании о предоставлении участником Лицензии Федеральной службы по техническому и экспортному контролю (далее — Лицензия ФСТЭК), а также в неправомерном установлении этапов проведения работ в проекте договора.

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 участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг в случаях.

Вместе с тем согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации,

изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

16.10.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещены извещения о проведении Редукционов.

Даты окончания подачи заявок — 03.11.2017, 08.11.2017; даты рассмотрения заявок — 08.11.2017, 15.11.2017 даты подведения итогов Редукционов — 15.11.2017, 22.11.2017.

По мнению Заявителя, Заказчик незаконно установил требование о предоставлении участником Лицензии ФСТЭК.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

По мнению Заявителя, Заказчик установил неправомерное требование о наличии у участника Редукциона лицензии ФСТЭК.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

-требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

-требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 13 Информационной карты Аукционной документации участник должен отвечать требованиям, установленным в соответствии с законодательством, если законодательством установлены специальные требования, касающиеся исполнения обязательств по предмету договора, в частности:

-наличие лицензии на деятельность по технической защите конфиденциальной информации (или на осуществление мероприятий и (или) оказание услуг в области

защиты государственной тайны), выданной Федеральной службой по техническому и экспортному контролю – лицензия ФСТЭК. Согласно пункту «д» Положения: работы и услуги по проектированию в защищенном исполнении.

Пунктом 2.6 Приложения № 1 к Информационной карте вторая часть заявки участника закупки должна включать в себя, кроме прочего, копии документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки обязательным требованиям, установленным в соответствии с законодательством (пункт 13.6 Информационной карты): копия лицензии на деятельность по технической защите конфиденциальной информации (или на осуществление мероприятий и (или) оказание услуг в области защиты государственной тайны), выданной Федеральной службой по техническому и экспортному контролю – лицензия ФСТЭК.

Таким образом, Заказчиком установлено требование к участникам Редукциона, согласно которому в составе заявки должна быть представлена, кроме прочего, лицензия ФСТЭК (согласно пункту «д» Положения).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не только обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, но и выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов, удовлетворения потребностей заказчика в работах, товарах, услугах.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.02.2012 № 79 «О лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации» утверждено Положение о лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации (далее — Положение).

Согласно подпункту «д» пункта 4 Положения при осуществлении лицензируемого вида деятельности лицензированию подлежат в том числе работы и услуги по проектированию в защищенном исполнении:

- средств и систем информатизации;
- помещений со средствами (системами) информатизации, подлежащими защите;
- защищаемых помещений.

Как следует из письменных пояснений Заказчика, Лицензия ФСТЭК необходима для передачи информации грифом «Для служебного пользования» ограниченному кругу лиц при выполнении своих должностных функций. Наличие лицензии ФСТЭК не является ограничением конкуренции, так как, во-первых, обосновано наличием на территории Заказчика данных с грифом «Документы для служебного пользования», передаваемых только по техническим каналам ограниченному кругу лиц, во-вторых, требования, предъявленные к соискателям лицензии, являются

выполнимыми для широкого круга организаций. В связи с тем, что лот предполагает выполнение инженерных изысканий, разработку проектной и рабочей документации на объекте «Техническое перевооружение цеха по производству формовочно-штамповочных изделий» для нужд «УКВЗ им. С.М. Кирова», требование о наличии лицензии ФСТЭК является обоснованным и законным. Срок выполнения работ, указанных в лоте, является достаточно коротким, что предполагает передачу информации по техническим каналам, обеспечивающим защиту от несанкционированного доступа, от утечки по техническим каналам, а также от специальных воздействий на такую информацию в целях ее уничтожения, искажения или блокирования доступа к ней. Часть информации, которая будет передаваться в рамках выполнения работ по данному лоту, будет отнесена к информации для служебного пользования. Работы будут проводиться в соответствии с Положением о защите конфиденциальной информации введенным приказом ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» от 12.07.2012 № 69 ДСП (данный документ не представлен Заказчиком).

По мнению Заявителя, в связи с тем, что предметом договора (подпункт 1.1 Проекта договора) предусмотрено выполнение инженерных изысканий, разработка проектной и рабочей документации на объект «Техническое перевооружение цеха по производству формовочно-штамповочных изделий» и предусмотренные Техническим заданием к выполнению работы не относятся к лицензируемым по Положению, то требование закупочной документации по наличию у участника закупки лицензии ФСТЭК ограничивает конкуренцию и является нарушением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации по отношению к участникам закупки.

Пунктом 3.11 Технического задания установлено, что при разработке проектной документации обязательно использование средств технической защиты конфиденциальной информации, подтверждаемых наличием лицензии ФСТЭК.

При этом Заказчиком на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что Аукционной документацией, Техническим заданием предусмотрены конкретные виды работ, соответствующие в том числе подпункту «д» пункта 4 Положения и подлежащие лицензированию, а именно: работы и услуги по проектированию в защищенном исполнении: средств и систем информатизации; помещений со средствами (системами) информатизации, подлежащими защите; защищаемых помещений).

Соответственно, Заказчиком не доказана, а Комиссией не установлена правомерность установления отборочного требования о наличии у участника Редукциона лицензии ФСТЭК согласно подпункту «д» пункта 4 Положения.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождают его от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документальную подтвержденность.

Учитывая изложенное, а также недоказанность со стороны Заказчика правомерность установления спорного требования, Комиссия приняла решение признать жалобу (по закупке № 31705628561) обоснованной.

В рамках рассмотрения жалобы АО «Раопроект» 20.11.2017 по делу № 1-00-2401/77-17 (реестровый № 31705628671) вынесено решение в части незаконного требования о предоставлении участником Лицензии ФСТЭК.

Согласно части 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случаях, предусмотренных пунктами 3 и 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, жалоба возвращается заявителю в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

В связи с изложенным, Комиссия прекращает рассмотрение жалобы Заявителя в указанной части (по закупке № 31705628671).

В части разъяснении по этапам согласно проекту договора, комиссия установила следующее:

В соответствии с пунктом 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и требования к их содержанию», в целях реализации в процессе строительства архитектурных, технических и технологических решений, содержащихся в проектной документации на объект капитального строительства, разрабатывается рабочая документация, состоящая из документов в текстовой форме, рабочих чертежей, спецификации оборудования и изделий.

В соответствии с проектом договора (приложение №1), этап № 2 включает разработку проектно-сметной документации, этап № 3 включает положительное заключение государственной экспертизы на проектно-сметную документацию и результаты инженерных изысканий.

Таким образом, этапы № 2 и № 3 не противоречат Постановлению Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и требования к их содержанию».

В связи с изложенным, Комиссия приняла решение о признании жалоб Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукционов необоснованными.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. 1. Признать жалобу по закупке № 31705628561 в части неправомерного требования о предоставлении участником Лицензии ФСТЭК обоснованной, по закупке № 31705628671 в части неправомерного требования о предоставлении участником Лицензии ФСТЭК прекратить рассмотрение жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукциона, в остальной части признать жалобы необоснованными.
2. 2. Признать в действиях Заказчика нарушения пунктов 1, 2 части 1 Закона о закупках.
3. 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2518/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.12.2017 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.12.2017 по делу № 1-00-2518/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договоров на выполнение инженерных изысканий, разработка проектной и рабочей документации на объекты: «Техническое перевооружение механосборочного производства (корп. МСК-1, МСК-2)», (реестровый № 31705628561) (далее — Редукцион), а именно:

- 1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Редукциона.
2. Заказчику вернуть участникам Редукциона ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Редукционе.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учетом решения Комиссии от 04.12.2017 по делу № 1-00-2518/77-17.
4. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, рассмотрения заявок, дату подведения итогов Редукциона с учетом решения Комиссии от 04.12.2017 по делу № 1-00-2518/77-17.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в сети Интернет.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 16.02.2018.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 23.02.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

