

РЕШЕНИЕ

№ 737-ФАС52-КТ-22-09/07-12(318-МА)

13 июля 2012 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

- Кирьякова С.Е. - заместитель председателя комиссии, начальник
отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Атюлова М.А. - член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля
за размещением государственных заказов,
- Рыжов Д.В. - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела
контроля за размещением государственных заказов,

с участием:

- Шутиковой А.В. - представителя Управления по организации конкурсов
и аукционов Нижегородской области (доверенность №10 от 12.07.2011),
- Шмелева О.А. - члена комиссии Управления по организации
конкурсов и аукционов Нижегородской области,
представителя Министерства информационных
технологий, связи и средств массовой информации
- Ганина А.Н. - Нижегородской области (доверенность №324-01-07-
260/120 от 12.07.2012),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Безопасность СТ» (далее также – ООО «Безопасность СТ», заявитель) на действия Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области и государственного заказчика – Министерства информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ для государственных нужд,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Безопасность СТ» на действия Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области и государственного заказчика – Министерства информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области о нарушении требований Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») № 1194К-2-12, номер извещения 0132200003312001934 (далее также – аукцион в электронной форме).

По мнению заявителя, документация об открытом конкурсе содержит требования к участникам, влекущие за собой ограничение количества участников размещения заказа, что противоречит требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о размещении заказов).

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России представители ООО «Безопасность СТ» не присутствовали. Доказательства надлежащего извещения о времени и месте рассмотрения жалобы в материалах дела имеются.

Представители Управления по организации конкурсов и аукционов по Нижегородской области и Министерства информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области на заседании комиссии Нижегородского УФАС России с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, факт нарушения требований Закона о размещении заказов не признали, считают жалобу ООО «Безопасность СТ» необоснованной, а требования, изложенные в ней, - не подлежащими удовлетворению.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами и осуществив внеплановую проверку рассматриваемого размещения заказа в соответствии с требованиями 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, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 №379, пришла к следующим выводам.

1) 08.06.2012 на официальном сайте www.zakupki.ru размещены извещение о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») № 1194К-2-12, номер извещения 0132200003312001934, и документация открытого конкурса.

Государственным заказчиком данного размещения заказа выступает Министерство информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области; органом, уполномоченным на размещение данного заказа, является Управление по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области.

Предметом данного размещения заказа является право на заключение государственного контракта на выполнение работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 700 000,00 рублей.

2) Процедура размещения заказа путем проведения открытого конкурса регламентирована главой 2 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов Конкурсная документация должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) настоящего Федерального закона;

Кроме того, по смыслу части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе в соответствии с частями 2-4 статьи 25 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 4 статьи 25 Закона о размещении заказов требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных подпунктами "а" - "в", "д" и "е" пункта 1, пунктами 2 и 3 части 3 названной статьи документов и сведений, среди которых копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в конкурсе, не допускается.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов участники размещения заказа должны соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Согласно пункту 16.2 раздела III «Требования к участникам размещения заказа»

конкурсной документации у участника размещения заказа должна быть лицензия ФСТЭК России на деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

В силу пункта 5 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по технической защите конфиденциальной информации требует наличия лицензии ФСТЭК России.

В соответствии с Приложением 1 документации об открытом аукционе в электронной форме в перечень работ, подлежащих выполнению, входят, в том числе, работы, связанные с обеспечением защиты персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 №152-ФЗ «О персональных данных».

Статьёй 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «О защите информации, информационных технологиях и о защите информации» информационная система определена как совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих её обработку информационных технологий и технических средств. Информационно-телекоммуникационная сеть определена как технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

Из приведённого определения следует, что в состав информационных систем в обязательном порядке входит комплекс ресурсов, в том числе компьютерной техники, информационно-телекоммуникационной сети, соответствующего программного обеспечения, средств защиты информации и иных ресурсов.

Статьёй 14 названного Федерального закона установлено, что государственные органы, определённые в соответствии с нормативным правовым актом, регламентирующим функционирование государственной информационной системы, обязаны обеспечить помимо прочего, защиту указанной информации от неправомерных доступа, уничтожения, модифицирования, блокирования, копирования, предоставления, распространения и иных неправомерных действий.

Статьёй 16 того же Федерального закона определено, что при создании и эксплуатации государственных информационных систем используемые в целях защиты информации методы и способы её защиты должны соответствовать требованиям о защите информации, устанавливаемым уполномоченными федеральными органами (ФСБ России и ФСТЭК России).

С учётом изложенных требований, при создании проектной документации системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области предусматривались мероприятия по организации защиты информации на всём протяжении его реализации, в целях использования только разрешённых программно-технических средств и средств защиты информации, а также выполнения работ по их монтажу, настройке уполномоченными организациями (имеющими лицензию ФСТЭК России).

Кроме того, создание регионального сегмента единой системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб требует консолидации материальных и

временных ресурсов, всесторонней технической координации и согласованных действий, что, с учётом сжатых сроков реализации (120 календарных дней), возможно только в рамках комплексного проектного подхода.

При этом пунктом 8.6 документации об открытом аукционе в электронной форме предусмотрено, что исполнитель обязан выполнить необходимые обследования, сбор исходных данных на проектирование собственными силами.

Таким образом, для оказания услуг по предмету контракта в рассматриваемой части хозяйствующие субъекты должны иметь лицензию ФСТЭК России.

Изложенное свидетельствует о правомерности установленного рассматриваемого требования к участнику размещения заказа. Доказательств обратного заявителем не представлено.

Из вышесказанного следует, что, разработав документацию об открытом аукционе в электронной форме подобным образом, Управление по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области и Министерство информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области требований Закона о размещении заказов не нарушили.

В связи с этим жалоба ООО «Безопасность СТ» признается необоснованной.

3) Согласно пункту 16.2 раздела III «Требования к участникам размещения заказа» конкурсной документации у участник размещения заказа должна быть лицензия ФСБ России на работы, связанные с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

По смыслу части 4 статьи 22 и пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов документация об открытом конкурсе должна содержать требования, установленные заказчиком к участникам размещения заказа, предъявляемые в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом государственного контракта.

В соответствии с Положением о лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 15 апреля 1995 г. № 333, органом, уполномоченным на ведение лицензионной деятельности по допуску предприятий к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является Федеральная служба безопасности Российской Федерации и ее территориальные органы.

В соответствии с Законом РФ «О государственной тайне» № 5485-1 от 21.07.1993 «государственная тайна – это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации».

Из анализа установленного Приложением 1 документации открытого конкурса на выполнение работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») следует, что для выполнения таких работ сведения, составляющие государственную тайну, участником размещения заказа не используются. Кроме того, работы, являющиеся предметом государственного контракта, заключаемого по результатам названного открытого конкурса, не связаны с осуществлением мероприятий и (или) выполнением работ по защите государственной тайны.

Согласно статье 17 названного закона передача сведений, составляющих государственную тайну, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого в соответствии со статьей 9 названного Закона находятся соответствующие сведения, и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ, в том числе и при оказании услуг по защите государственной тайны. При этом до передачи сведений, составляющих государственную тайну, заказчик обязан убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан - соответствующего допуска.

Таким образом, лицензия на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности требуется лишь в том случае, если выполнение работ, являющихся предметом государственного контракта, заключаемого по результатам конкурса, невозможно без использования сведений, составляющих государственную тайну. Причем, в любом случае, в том числе при оказании услуг по защите государственной тайны, заказчик должен осуществить **передачу таких сведений** подрядчику.

Статьей 17 Закона РФ «О государственной тайне» также предусмотрено, что в договоре на проведение совместных и других работ, заключаемом в установленном законом порядке, предусматриваются взаимные обязательства сторон по обеспечению сохранности сведений, составляющих государственную тайну, как в процессе проведения работ, так и по их завершении, а также условия финансирования работ (услуг) по защите сведений, составляющих государственную тайну. Кроме того, организация контроля за эффективностью защиты государственной тайны при проведении совместных и других работ возлагается на заказчика этих работ в соответствии с положениями заключенного сторонами договора.

Проект государственного контракта на выполнение по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») взаимных обязательств сторон (Министерства информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области и подрядчика — победителя аукциона) по обеспечению сохранности сведений, составляющих государственную тайну, как в процессе проведения таких работ, так и по их завершении, не содержит.

Указанное свидетельствует о том, что в рассматриваемом случае Министерством информационных технологий, связи и средств массовой информации

Нижегородской области не планировалась передача подрядчику при выполнении работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») сведений, составляющих государственную тайну, и данные работы не являются работами (услугами) по защите государственной тайны.

Следовательно, для выполнения названных работ участник размещения заказа не обязан иметь лицензию на выполнение «работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну», и представлять копию такой лицензии в составе своей заявки на участие в аукционе.

Поскольку Законом о размещении заказов не предусмотрена возможность установления требования к участнику размещения заказа о наличии у него названной лицензии в случае, если деятельность, связанная с выполнением работ, являющихся предметом государственного контракта, не подлежит лицензированию, установление заказчиком в рассматриваемом случае требования о предоставлении в составе заявки копии лицензии на выполнение «работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну» нарушает положения части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.

При изложенных выше обстоятельствах комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что установив в конкурсной документации требование о предоставлении указанных сведений, Министерство информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области нарушила положения части 4 статьи 11 и части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Вместе с тем комиссией Нижегородского УФАС России отмечается следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 12 Федеральным законом от 04.05.2012 №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 (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 Постановлению Правительства РФ от 16.04.2012 №313 «Об утверждении положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию 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)». Лицензирование деятельности, определенной данным Положением, осуществляется Федеральной [службой](#) безопасности Российской Федерации.

Следовательно, в документации открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») должно быть установлено требование о наличии у участника размещения заказа соответствующей лицензии.

С учетом вышеизложенного, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о нарушении Управлением по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области и Министерством информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области требования части 1 статьи 11 и части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов в рассматриваемой части.

4) 09.07.2012 проведена процедура вскрытия конвертов, о чем составлен соответствующий протокол № 0132200003312001934-1 от 09.07.2012.

10.09.2012 состоялась процедура рассмотрения заявок на участие в конкурсе, результаты которой зафиксированы в протоколе № 0132200003312001934-2 от 10.07.2012.

Нарушений положений Закона о размещении заказов при проведении данных процедур не установлено.

Согласно части 10 статьи 28 Закона о размещении заказов конкурсная комиссия ведет протокол оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, в котором **должны содержаться сведения** о месте, дате, времени проведения оценки и сопоставления таких заявок, об участниках конкурса, заявки на участие в конкурсе которых были рассмотрены, о порядке оценки и о сопоставлении заявок на участие в конкурсе, о принятом на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в конкурсе порядковых номеров, сведения о решении каждого члена комиссии о присвоении заявкам на участие в конкурсе значений по каждому из предусмотренных критериев оценки заявок на участие в конкурсе, а также наименования (для юридических лиц), фамилии, имени, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоен первый и второй номера.

Анализ протокола № 0132200003312001934-3 от 11.07.2012 показал, что такой протокол не содержит сведений о времени проведения оценки и сопоставления

таких заявок, следовательно, протокол № 0132200003312001934-3 от 11.07.2012 оформлен с нарушением требований, предусмотренных Законом о размещении заказов.

Изложенное свидетельствует о нарушении конкурсной комиссией (при ведении протокола оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе № 0132200003312001934-3 от 11.07.2012) положений части 10 статьи 28 Закона о размещении заказов.

5) В соответствии с пунктом 3.35 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, утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, вправе не выдавать предписание в случае выявления нарушений законодательства о размещении заказов, которые не повлияли и не могли повлиять на результаты размещения заказа.

По мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, допущенные конкурсной комиссией Управлением по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области нарушения законодательства о размещении заказов, не привели в рассматриваемом случае к ущемлению прав и законных интересов участников размещения заказа, не повлияли и не могли повлиять на результаты проведения данного открытого конкурса, что исключает необходимость выдачи предписания об устранении допущенных нарушений.

Вместе с этим нарушения, допущенные конкурсной комиссией могут быть устранены путем внесения соответствующих изменений в протокол № 0132200003312001934-3 от 11.07.2012, что не противоречит части 9 статьи 17 Закона о размещении заказов

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов

решила:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Безопасность СТ» на действия Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области и государственного заказчика – Министерства информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области при проведении открытого конкурса на право заключения

государственного контракта на выполнение работ по разработке технического проекта на создание системы обеспечения вызова экстренных оперативных служб через единый номер «112» на территории Нижегородской области («Система 112») № 1194К-2-12, номер извещения 0132200003312001934, необоснованной.

2. Признать Министерство информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области нарушившим положения частей 1 и 4 статьи 11 и части 4 статьи 22 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Предписание Министерству информационных технологий, связи и средств массовой информации Нижегородской области не выдавать в связи с отсутствием влияния на результаты размещения государственного заказа.

4. Признать конкурсную комиссию Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области нарушившей требования части 10 статьи 28 Закона о размещении заказов.

5. Выдать предписание конкурсной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области об устранении допущенных нарушений.

6. Направить материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2.1 и 4 статьи 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с частью 9 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель

председателя комиссии

С.Е. Кирьякова

Члены комиссии

М.А. АТЮЛОВА

Д.В. РЫЖОВ