

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1274/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.02.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> ,

членов Комиссии:

<...> ,

<...> ,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ПАО «Россети Центр» в лице <...> , действующей на основании доверенности от 04.04.2023 № Д-ЦА/60, представителей ООО «МЛДЦ-НТ» в лице <...> , действующего на основании доверенности от 15.01.2024 № 01/24 и <...> , действующего на основании доверенности от 15.01.2024 № 02/24,

рассмотрев жалобу ООО «МЛДЦ-НТ» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети Центр» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению предрейсовых, послерейсовых, предсменных, послесменных медицинских осмотров с применением программно-аппаратных комплексов, а также химико-токсикологического исследования, исследования наличия (отсутствия) в организме человека наркотических средств, психотропных веществ и их метаболитов для нужд ПАО «Россети Центр» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго») (реестровый № 32413181091, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в установлении в закупочной документации неправомерного требования по предоставлению в составе заявки Аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК).

По мнению Заявителя требование по предоставлению в составе заявки Аттестата

соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК) необоснованно, поскольку оказание услуг по проведению предрейсовых/послерейсовых медицинских осмотров регламентировано следующими нормативно-правовыми актами:

- Федеральным законом от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения»;
- Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»;
- Федеральный закон от 29.12.2022 № 629-ФЗ «О внесении изменений в статью 46 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» и статью 23 Федерального закона «О безопасности дорожного движения»;
- Приказом Минздрава РФ от 30.05.2023 № 266н «Об утверждении Порядка и периодичности проведения предсменных, предрейсовых, послесменных, послерейсовых медицинских осмотров, медицинских осмотров в течение рабочего дня (смены) и перечня включаемых в них исследований»;
- Постановлением Правительства РФ от 30.05.2023 № 866 «Об особенностях проведения медицинских осмотров с использованием медицинских изделий, обеспечивающих автоматизированную дистанционную передачу информации о состоянии здоровья работников и дистанционный контроль состояния их здоровья».

При этом ни в одном из вышеперечисленных документов нет обоснования необходимости требований указанных в документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и истребованные антимонопольным органом материалы.

Согласно позиции Заказчика оказание услуг предрейсовых, послерейсовых медицинских осмотров с применением программно-аппаратных комплексов (дистанционное оказание услуг) невозможно без наличия у Исполнителя-владельца информационной системы или у Оператора информационной системы, оказываемого услуги Исполнителю, аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) 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).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 16.01.2024 в Единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС), а также на сайте Оператора ЭТП размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация.

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 432 364 608,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок — 16.01.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) — 16.02.2024 12:00.

Дата подведения итогов — 19.02.2024.

Комиссия отмечает, что Техническим заданием предусмотрено оказание услуг по проведению предрейсовых, послерейсовых медицинских осмотров с применением программно-аппаратных комплексов (далее – ПАК).

В рамках исполнения договора Исполнителю необходимо установить оборудование на объектах Заказчика, настроить ПАК и провести приемо-сдаточные испытания.

Согласно пункту 4 Технического задания предрейсовые, послерейсовые, предсменные, послесменные медицинские осмотры осуществляются с помощью ПАК.

Пунктом 4.10 Технического задания предусмотрено, что Исполнитель предоставляет медицинские изделия, обеспечивающие автоматизированную дистанционную передачу информации о состоянии здоровья работников и дистанционный контроль состояния их здоровья.

Требования к ПАК, используемому для оказания предрейсовых и послерейсовых осмотров, установлены в пункте 6 Технического задания.

Согласно пункту 6.1.5 Технического задания программное обеспечение, предоставляемое Исполнителем услуг для автоматизированной дистанционной передачи информации о состоянии здоровья работников и дистанционного контроля состояния их здоровья должно обеспечивать защиту персональных данных от раскрытия, модификации и навязывания (ввода ложной информации) при ее передаче (подготовке к передаче) по каналам связи, имеющим выход за пределы контролируемой зоны, в том числе беспроводным каналам связи. Передача данных должна осуществляться по доверенным каналам (маршрутам)

между администратором, пользователем и средствами защиты информации (защищенным каналам связи).

Организация защищенных каналов, используемых для идентификации личности работника, сбора, хранения и передачи персональных данных работника возлагается на Исполнителя услуг.

Исходя из этого, пунктом 4 Приложения № 4 к Техническому заданию, установлено требование о необходимости включения в состав заявки копии аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК), выданный Исполнителю, как владельцу информационной системы, или Оператору информационной системы, оказывающего услуги Исполнителю по предоставлению серверов, хранению/передаче/обработке информации, эксплуатации, администрированию информационной системы в соответствии с Договором между Исполнителем и Оператором.

В соответствии с пунктом 11 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.05.2023 № 866 «Об особенностях проведения медицинских осмотров с использованием медицинских изделий, обеспечивающих автоматизированную дистанционную передачу информации о состоянии здоровья работников и дистанционный контроль состояния их здоровья» установлено, что сбор, хранение и передача персональных данных по защищенным каналам связи осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных с соблюдением врачебной тайны.

Подпунктом 4 пункта 2 части 2 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее — Закон о персональных данных) обработка персональных данных допускается в случае, если обработка персональных данных осуществляется в медико-профилактических целях, в целях установления медицинского диагноза, оказания медицинских и медико-социальных услуг при условии, что обработка персональных данных осуществляется лицом, профессионально занимающимся медицинской деятельностью и обязанным в соответствии с законодательством Российской Федерации сохранять врачебную тайну.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.11.2012 № 1119 «Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных» установлены требования к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных:

- Информационная система является информационной системой, обрабатывающей специальные категории персональных данных, если в ней обрабатываются персональные данные, касающиеся расовой, национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских убеждений, состояния здоровья, интимной жизни субъектов персональных данных;
- Контроль за выполнением настоящих требований организуется и проводится

оператором (уполномоченным лицом) самостоятельно и (или) с привлечением на договорной основе юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих лицензию на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

Результатом такого контроля является аттестат соответствия требованиям по безопасности информации в соответствии с Приказом ФСТЭК России от 18.02.2013 № 21 «Об утверждении состава и содержания организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных».

Также Комиссия отмечает, что пунктом 1.5 закупочной документации Заказчик предусмотрел возможность участия в закупке коллективных участников.

Пунктом 1.6 закупочной документации Заказчик установил возможность привлечения соисполнителей (субподрядчиков) к исполнению договора.

Указанные положения документации о закупке создают условия для обеспечения широкого круга участников закупки.

При этом Заявитель на заседании Комиссии, пояснил что у него есть договор с организацией, которая имеет Аттестат соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК).

Пунктом 7.1 Технического задания к исполнителю установлено требование о наличии защищенных серверов, соответствующих требованиям Закона о персональных данных, что подтверждается аттестатом соответствия, выданным на Исполнителя, либо наличием Договора с иным лицом, имеющим соответствующий аттестат.

Таким образом, Комиссия, принимая во внимание специфику оказываемых услуг, не усматривает нарушений в действиях Заказчика при установлении требования о наличии Аттестата соответствия по защите персональных данных (ФСТЭК).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как необоснованное ограничение круга потенциальных участников закупки.

Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства о Закупках, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при

достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЛДЦ-НТ» (ОГРН: 1027739655052, ИНН: 7723189833) на действия ПАО «Россети Центр» (ОГРН: 1046900099498, ИНН: 6901067107) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 30.01.2024 № НП/3510/24.

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