

ООО ТД «ПрофОбразование»

ул. Рахимова, д. 8, стр. 2, оф. 404, г. Казань, 420006

АО «ФПК»

ул. Маши Порываевой, д. 34,

Москва, 107078

ООО «РТС-тендер»

наб. Тараса Шевченко, д. 23-А, Москва, 121151

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2067/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.11.2018 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО ТД «ПрофОбразование» (далее также - Заявитель) на действия заказчика - АО «ФПК» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 2140/ОАЭ-АО «ФПК»/2018 на право заключения договора на поставку программно-аппаратного комплекса «Мобильный АРМ начальника поезда с функцией продажи проездных документов» для нужд АО «ФПК» (реестровый № 31807047261) (далее - Аукцион), 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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны

Заказчика выразилось в неправомерном установлении в Аукционной документации требования о том, что участник должен обладать лицензиями и иными разрешительными документами на право осуществления деятельности.

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.

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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

В силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 17.03.2017 к

рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

Заказчиком 19.10.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.

Заявитель в своей жалобе указывает на неправомерность установления Заказчиком квалификационных требований к участникам Аукциона о наличии соответствующей лицензии (п. 2 Аукционной документации).

В заседании представитель Заявителя доводы и требования жалобы поддержал.

Представитель Заказчика по жалобе возражал, представил документы по оспариваемой процедуре.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу необоснованной на основании следующего.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Согласно пункту 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 участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Подпунктом 1 пункта 155 Положения о закупках закреплено, что в документации о закупке может быть установлено обязательное требование к участникам закупки о соответствии участков закупки требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора. Перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, предусматривается в документации о закупке (пункт 157 Положения о закупках).

Пунктом 2 Аукционной документации установлены следующие квалификационные требования к участникам Аукциона:

Участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией, а именно лицензию на осуществление разработки, производства, распространения 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), включающую в себя следующий вид работ:

21. Передача шифровальных (криптографических) средств.

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

- действующую на момент подачи заявки лицензию на осуществление разработки, производства, распространения 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).

Документ представляется в электронной форме и должны быть сканированы с оригинала либо нотариально заверенной копии.

Из пояснений Заказчика следует, что данное требование установлено в связи с тем, что предметом Аукциона является заключение договора на приобретение программно-аппаратного комплекса, который представляет собой совокупность технических средств и обеспечивающих оформление проездных документов, товаров и услуг в пассажирских поездах дальнего следования, предназначенных для эксплуатации в пассажирских поездах АО «ФПК» для выполнения следующих операций:

- продажа электронных билетов на поезда дальнего следования через АСУ «Экспресс-3»;
- переоформление билетов в текущий поезд с целью повышения категории поездки;
- приема платежей за продажу товаров и услуг.

Предмет договора, его передача и эксплуатация должны соответствовать Федеральному закону от 22.05.2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт»; Федеральному закону от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности»; Приказу ФНС России от 21.03.2017 № ММВ-7-20/229@ «Об утверждении дополнительных реквизитов фискальных документов и форматов фискальных документов, обязательных к использованию»; Федеральному закону от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»; Федеральному закону от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»; Распоряжению ОАО «РЖД» от 28.11.2011 № 2546р «О порядке предоставления доступа к информационным системам ОАО «РЖД».

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации 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)» 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), осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями подлежит лицензированию.

Из возражений Заказчика следует, что программно-аппаратный комплекс во избежание кражи, изменения, блокирования, копирования, разглашения информации и других незаконных действий с персональными данными пассажиров, передаваемых при взаимодействии с АСУ «Экспресс-3», должен быть защищен средствами контроля и защиты информации (СКЗИ), установленными на каждый программно-аппаратный комплекс.

Представитель Заказчика пояснил, что отсутствие требования о наличии лицензии на право осуществления лицензируемой деятельности, предусмотренной Аукционной документацией, у участника закупки приведет к тому, что к участию в закупке будут допущены лица, не имеющие права выполнять соответствующие работы (обслуживать и передавать соответствующую информационную технологию), что приведет к невозможности исполнения такими лицами договора в случае победы в Аукционе.

Принимая во внимание вышеуказанную позицию Заказчика, Комиссия пришла к выводу о соответствии положений пункта 2 Аукционной документации требованиям Закона о закупках и Положения о закупках.

Вышеуказанное спорное требование к участникам Аукциона не противоречит положениям Закона о закупках и Положения о закупках. При этом Заказчиком представлено обоснование правомерности установления такого требования, которое не опровергнуто Заявителем.

Заявителем ограничивающий характер данного требования в рассматриваемом

случае доказан не был. Само по себе несогласие Заявителя с установленным требованием не может быть признано фактором ограничения конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО ТД «ПрофОбразование» (ИНН: 1655185403; ОГРН: 1091690063321) на действия АО «ФПК» (ИНН: 7708709686; ОГРН: 1097746772738) при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом от 14.11.2018 № ИГ/55444/18.

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