

1. АО «Раопроект»

наб обводного канала, д. 14,  
Санкт-Петербург, 192019

2. Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственный космический научно-производственный центр имени М.В. Хруничева»  
(ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»)  
ул. Авиамоторная, д. 53, Москва, 111250

3. АО «ЕЭТП»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2401/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.11.2017 г. Москва

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

при участии представителей:

от заявителя — АО «Раопроект»,

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

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 09.11.2017 № ИШ/57261/17, уведомлением о переносе заседания Комиссии от 13.11.2017),

рассмотрев жалобу АО «Раопроект» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение инженерных изысканий, разработка проектной и рабочей документации на объект «Техническое перевооружение корпуса по производству формовочно-штамповочных изделий» (реестровый № 31705628671) (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 со стороны Заказчика выразилось в установлении неправомерного требования о наличии у участника Аукциона лицензии на деятельность по технической защите конфиденциальной информации, выданной Федеральной службой по техническому и экспортному контролю (далее — лицензия ФСТЭК).

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

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](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

16.10.2017 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок — 08.11.2017. Дата рассмотрения заявок — 15.11.2017, подведения итогов Аукциона — 22.11.2017.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

По мнению Заявителя, Заказчик установил неправомерное требование о наличии у участника Аукциона 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 Аукциона, 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 (13.11.2017; 20.11.2017) 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 Аукциона 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 Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной, признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
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 № 1-00-2401/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.11.2017 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 решения Комиссии от 20.11.2017 по делу № 1-00-2401/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение инженерных изысканий, разработка проектной и рабочей документации на объект «Техническое перевооружение корпуса по производству формовочно-штамповочных изделий» (реестровый № 31705628671) (далее — Аукцион), а именно:

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Заказчику вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию в части установленного требования о наличии у участника лицензии ФСТЭК (согласно подпункту «д» пункта 4 Положения) с учетом решения Комиссии от 20.11.2017 по делу № 1-00-2401/77-17.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее пятнадцати дней с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов Аукциона с учетом решения Комиссии от 20.11.2017 по делу № 1-00-2401/77-17.
6. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 19.01.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 26.01.2018 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.