

**В Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве**
Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

**Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «МФИ Софт»
(ООО «МФИ Софт»)
ИНН 5260146265**

Адрес места нахождения: 603093, г. Нижний Новгород, ул. Родионова, д. 192, корп. 1
Почтовый адрес: 603057, г. Нижний Новгород, пр-кт Гагарина, д. 50, корп. 9
Тел.: +7 (960) 176-16-89
Факс: 8 (831) 422-11-67
Эл. почта: info@mfisoft.ru

**Заказчик: Акционерное общество «Компания ТрансТелеКом»
(АО «Компания ТрансТелеКом»)**

ИНН 7709219099, ОГРН 1027739598248
Адрес места нахождения: 121357, г. Москва, ул. Верейская, д. 29, стр. 33, этаж 6, ком. 12
Эл. почта: [REDACTED]
Тел./факс: +7 (495) 7846670, доб.: 6355

ЖАЛОБА

на действия заказчика при проведении открытого конкурса в электронной форме

15.11.2022 г. АО «Компания ТрансТелеКом» (далее также – Заказчик) на электронной торговой площадке РТС-тендер (оператор ООО «РТС-тендер») разместило извещение о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 16/ОКЭ-АО «КТТК»/2022/КЦ на право заключения договоров на поставку, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ для нужд АО «Компания ТрансТелеКом», номер закупки 2564324 (далее – Закупка, Конкурс).

Сведения о Закупке опубликованы на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок 44 ФЗ и 223 ФЗ (далее - ЕИС), номер Закупки в ЕИС 32211850053.

В рамках Закупки предусмотрена подача заявок по 4 (четырем) лотам:

Лот № 1: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Новосибирской и Томской областей для нужд АО «Компания ТрансТелеКом». Начальная (максимальная) цена договора по лоту №1: 124 323 514,00 руб.;

Лот № 2: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Кемеровской области для нужд АО «Компания ТрансТелеКом». Начальная (максимальная) цена договора по лоту №2: 153 399 610,00 руб.;

Лот № 3: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Омской области для нужд АО «Компания ТрансТелеКом». Начальная (максимальная) цена договора по лоту №3: 68 057 635,00 руб.;

Лот № 4: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Алтайского края для нужд АО «Компания ТрансТелеКом». Начальная (максимальная) цена договора по лоту №4: 145 604 840,00 руб.

Порядок проведения Закупки регулируется Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ (далее – Закон № 223-ФЗ).

В соответствии со ст. 6.1 Закона № 223-ФЗ в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки. В описании предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам,

услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

В соответствии с Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 (далее – «Положение»), для осуществления закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства (далее – «МСП») заказчики утверждают перечень товаров, работ, услуг (п. 8 Положения).

В письмах Минфина России от 09.06.2017 г. № 24-03-08/36404, ФАС России от 13.03.2019 г. № ИА/19176/193 указано, что заказчики для цели выбора способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) самостоятельно определяют код ОКПД2 путем соотнесения объекта закупки к соответствующему коду и наименованию позиции ОКПД2 с учетом специфики закупки. При этом не допускается выбор заказчиком кода ОКПД2 с целью изменения способа определения поставщика или иных неправомерных действий, которые могут возникнуть в случае указания неверного кода.

Заказчик при описании объекта закупки по Лотам № 1, 2, 3, 4 использовал ОКПД2 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных», что фактически не отвечает предмету закупки согласно спецификации Технического задания Лотов № 1, 2, 3, 4:

Лот № 1: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Новосибирской и Томской областей для нужд АО «Компания ТрансТелеКом»;

Лот № 2: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Кемеровской области для нужд АО «Компания ТрансТелеКом»;

Лот № 3: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Омской области для нужд АО «Компания ТрансТелеКом»;

Лот № 4: Поставка, монтаж и пуско-наладочные работы оборудования СОРМ на территории Алтайского края для нужд АО «Компания ТрансТелеКом».

В соответствии с пунктом 4.1. Документации о закупке оборудование СОРМ включает:

- Устройство съема трафика сети ПД;
- Информационную систему баз данных;
- Модуль обработки и хранения данных (далее - МОХ).

В соответствии с пунктом 2.4.2. Документации о закупке в МОХ должна входить система хранения данных (далее – СХД).

В соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОК 034-2014 (КПЕС 2008)), утвержденным приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 средствам связи, в том числе программному обеспечению, обеспечивающему выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий присвоен ОКПД2 26.30.11.160.

Код ОКПД2 26.30.11.160 «Средства связи, в том числе программное обеспечение, обеспечивающее выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий», соответствующий оборудованию СОРМ, в Перечне товаров, работ, услуг, закупаемых АО «Компания ТрансТелеКом» у субъектов малого и среднего предпринимательства в объеме, предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352, размещенном в ЕИС, отсутствует.

По мнению Заявителя, Заказчик используя в отношении оборудования СОРМ, являющегося предметом Закупки, некорректный код ОКПД2 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных», включенный в Перечень товаров, работ услуг, закупаемых у субъектов МСП, ограничил круг возможных участников конкурса только МСП, что является нарушением принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного в ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

23.11.2022 Заявитель в соответствии со ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ и требованиями документации о закупки, направил Заказчику запрос о разъяснении положений документации о закупке с приведением указанных выше доводов и просьбой внести соответствующие изменения в Документацию о закупке (Исх.№ 426/04 от 23.11.2022 прилагается).

28.11.2022 на электронной торговой площадке РТС-тендер по Лотам № 1, 2, 3, 4 Закупки опубликовано разъяснение положений документации, в котором Заказчиком сделан вывод, что внесение изменений в Документацию о закупке не требуется (прилагается).

Заказчик, игнорируя факт использования некорректного кода ОКПД2 в описании Закупки, необоснованно указал на отсутствие необходимости внесения изменений в Документацию о закупке, поскольку, по его мнению, документация не содержит указания на код ОКПД2. Код ОКПД2 указывается Заказчиком при формировании плана закупок, который публикуется в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ.

Заявитель с указанными доводами не согласен и считает, что Заказчиком при проведении Закупки допущены следующие нарушения:

1. Заказчиком при описании объекта Закупки использован некорректный код ОКПД2 по следующим основаниям.

Заказчик при описании объекта закупки по Лотам № 1, 2, 3, 4 в отношении оборудования СОРМ использовал ОКПД2 26.20.2 Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных.

В соответствии с пунктом 4.1. Документации о закупке, оборудование СОРМ включает Устройство съема трафика сети ПД, Информационную систему баз данных, Модуль обработки и хранения данных.

В соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОК 034-2014 (КПЕС 2008)), утвержденным приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 средствам связи, в том числе программному обеспечению, обеспечивающему выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий (далее – ОРМ) присвоен ОКПД2 26.30.11.160.

Область применения оборудования по коду ОКПД2 26.30.11.160 имеет специфический характер, поскольку из расшифровки к упомянутому коду следует, что речь идет об оборудовании, используемом операторами связи и уполномоченными для проведения ОРМ государственными органами (ФСБ, МВД) в целях реализации Федерального закона от 06.07.2016 № 374-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О противодействии терроризму» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности».

Постановление Правительства РФ от 12.04.2018 № 445 «Об утверждении Правил хранения операторами связи текстовых сообщений пользователей услугами связи, голосовой информации, изображений, звуков, видео- и иных сообщений пользователей услугами связи» устанавливает, что оператор связи осуществляет хранение на территории РФ текстовых сообщений, голосовой информации, изображений, звуков, видео- и иных сообщений пользователей услугами связи данного оператора в принадлежащих оператору связи технических средствах накопления информации. Технические средства накопления информации входят в состав оборудования средств связи, обеспечивающего выполнение установленных действий при проведении ОРМ.

Приказом Минкомсвязи России от 16.04.2014 № 83 утверждены правила, устанавливающие обязательные требования к оборудованию коммутации и маршрутизации пакетов информации, входящему в состав сети связи общего пользования и выделенных сетей связи, включая программное обеспечение, обеспечивающему выполнение установленных действий при проведении ОРМ, распространяющиеся на оборудование коммутации и маршрутизации пакетов информации, установленное в сетях связи, с использованием которых оказываются телематические услуги связи. Оборудование коммутации и маршрутизации пакетов информации сетей передачи данных, сдаваемое на сетях связи, идентифицируется как оборудование систем коммутации, обеспечивающее выполнение установленных действий при проведении ОРМ.

В пункте 2.4.2. Документации о закупке в МОХ должна входить система хранения данных (далее – СХД) российского производства, соответствующая требованиям Постановления Правительства Российской Федерации России от 12 апреля 2018 № 445 «Об утверждении Правил хранения операторами связи текстовых сообщений пользователей услугами связи, голосовой информации, изображений, звуков, видео- и иных сообщений пользователей услугами связи» и имеющая действующее на момент установки оборудования на сеть оператора связи заключение о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями к системам хранения данных, установленными постановлением Правительства Российской Федерации от 17.07.2015 г. № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации», а также невозможность закупки эквивалентных товаров в связи с тем, что СОРМ будет использоваться в составе имеющихся у Заказчика технических средств для проведения ОРМ (п.п. «б» п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ).

Заказчик в приложении №1 к Техническому заданию (приложение №1.1 к документации) в разделе 2.1 «Общие требования к оборудованию СОРМ на сети ПД» установил следующее требование: «2.1.1. Оборудование СОРМ на сети ПД Новосибирской и Томской областей (лот № 1), Кемеровской области (лот № 2), Омской области (лот № 3) Алтайского края (лот № 4) должно иметь сертификат в соответствии с требованиями Приказа Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации №573 от 29.10.2018 г.».

Приказом Минкомсвязи № 573 от 29.10.2018 утверждены обязательные требования, которые предъявляются к техническим и программным средствам информационных систем, содержащих базы данных абонентов оператора связи и предоставленных им услугах связи, а также информацию о пользователях услугами связи и о предоставленных им услугах связи, обеспечивающих выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий (далее – «технические и программные средства ИС ОРМ»). Сертификация технических и программных средств ИС ОРМ на соответствие требованиям Приказа Минкомсвязи №573 от 29.10.2018 г. проводится на основании Постановления Правительства РФ от 04.02.2022 № 113 «Об утверждении перечня средств связи, подлежащих обязательной сертификации, и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации». В соответствии с указанным Постановлением Правительства РФ от 04.02.2022 №113, обязательной сертификации подлежит оборудование средств связи, в том числе программное обеспечение, обеспечивающее выполнение установленных действий при проведении ОРМ (п.п. 28-30 Перечня).

Таким образом, требование Заказчика о наличии у закупаемого товара «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных», имеющего код ОКПД2 26.20.2, сертификата о соответствии требованиям Приказа Минкомсвязи №573 от 29.10.2018 является заведомо невыполнимым и незаконным, поскольку на данные устройства требуемый Заказчиком сертификат соответствия не выдается.

Учитывая изложенное, указанный Заказчиком код ОКПД2 26.20.2 «Устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных» является не корректным в отношении закупаемого оборудования СОРМ по следующим основаниям:

- устройства запоминающие и прочие устройства хранения данных, соответствующие коду ОКПД2 26.20.2, предназначены для хранения и передачи больших массивов информации и не предназначены для выполнения установленных действий при проведении ОРМ;
- устройства, соответствующие коду ОКПД2 26.20.2, входят в группу 26.2 «Компьютеры и периферийное оборудование» и не являются оборудованием коммутации и оборудованием средств связи;
- к устройствам, соответствующим коду ОКПД2 26.20.2, не применяются требования, установленные в отношении оборудования СОРМ и указанные Заказчиком в конкурсной документации.

2. Заказчик, используя в отношении оборудования СОРМ некорректный код ОКПД2 ограничил круг возможных участников конкурса по следующим основаниям.

Код ОКПД2 26.30.11.160 «Средства связи, в том числе программное обеспечение, обеспечивающее выполнение установленных действий при проведении оперативно-розыскных мероприятий», соответствующий оборудованию СОРМ, в Перечне товаров, работ, услуг, закупаемых АО «Компания ТрансТелеКом» у субъектов малого и среднего предпринимательства в объеме, предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352, размещенном в ЕИС, отсутствует.

Правильный выбор кода ОКПД 2, прежде всего, влияет на способ осуществления закупки, на установление требований к участникам закупки, на требования о предоставлении участником закупки тех или иных документов в составе заявки.

Минфин России в письме от 09.06.2017 № 24-03-08/36404 разъясняет, что заказчики для цели выбора способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) самостоятельно определяют код ОКПД2 путем соотнесения объекта закупки к соответствующему коду и наименованию позиции ОКПД2 с учетом специфики закупки. При этом не допускается выбор заказчиком кода ОКПД2 с целью изменения способа определения поставщика или иных неправомерных действий, которые могут возникнуть в случае указания неверного кода.

ФАС России в письме от 13.03.2019 № ИА/19176/19 придерживается аналогичной позиции и обращает внимание, что **выбор кода ОКПД 2 не должен осуществляться с целью изменения способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или иных неправомерных действий, которые могут возникнуть, в случае указания неверного кода.**

О недопустимости подобных действий заказчиков, существенности такого рода нарушений высказались арбитражные суды Московского округа, о чем свидетельствуют в частности, решение Арбитражного суда г. Москвы от 12.02.2015 г. по делу № А40-201214/2014, решение Арбитражного суда г. Москвы от 03.08.2015 г. по делу №А40-80446/2015, решение Арбитражного суда г. Москвы от 06.08.2015 г. по делу №А40-111789/2015.

Исходя из правовой позиции, изложенной в пункте 9 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона 223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, **избрание заказчиком способа закупки, который повлек за собой необоснованное ограничение круга потенциальных участников, нарушает принципы осуществления закупочной деятельности и положения Закона о защите конкуренции.**

Таким образом, используя в отношении оборудования СОРМ некорректный код ОКПД2 26.20.2, включенный в Перечень товаров, работ услуг, закупаемых АО «Компания ТрансТелеКом» у субъектов МСП, Заказчик тем самым ограничил круг возможных участников конкурса только МСП, что является нарушением принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного в ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Считаем, что Заказчик подобными действиями нарушил права и законные интересы ООО «МФИ Софт», поскольку Заявитель не является субъектом малого и среднего предпринимательства и ввиду установленного Заказчиком ограничения не имеет возможности принять участие в конкурсе.

Вместе с тем, ООО «МФИ Софт» является производителем оборудования СОРМ, закупка которого объявлена Заказчиком в рамках указанного конкурса, и в случае отсутствия ограничения по категории участников закупки, ООО «МФИ Софт» имело бы возможность принять участие в конкурсе.

В силу ч. 2 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявку 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.

Согласно ч. 4.2 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.


С учетом изложенного, руководствуясь ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОСИМ:

1. Признать жалобу ООО «МФИ Софт» обоснованной.
2. Выдать АО «Компания ТрансТелеКом» предписание об устранении допущенных нарушений, в том числе о внесении изменений в конкурсную документацию о проведении открытого конкурса электронной форме № 16/ОКЭ-АО «КТТК»/2022/КЦ в части изменения кода ОКПД2 закупаемого товара на код ОКПД2 26.30.11.160 и исключения условия о проведении конкурса исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Приложение:

1. Копия Устава ООО «МФИ Софт».
2. Копия Свидетельства о государственной регистрации ООО «МФИ Софт» (ранее - ООО «Мера.Ру»).
3. Копия решения единственного участника ООО «МФИ Софт» о назначении генерального директора.
4. Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме.
5. Конкурсная документация: порядок организации проведения закупки.
6. Конкурсная документация: условия организации проведения закупки.
7. Скрин-шот (распечатка) с сайта <https://zakupki.gov.ru/> по закупке с указанием присвоенного кода ОКПД2.
8. Перечень товаров, работ, услуг, закупаемых АО «Компания ТрансТелеКом» у субъектов малого и среднего предпринимательства.
9. Запрос ООО «МФИ Софт» исх. №426/04 от 23.11.2022 г. о даче разъяснений положений конкурсной документации.
10. Разъяснение АО «Компания ТрансТелеКом» положений документации открытого конкурса на запрос ООО «МФИ Софт».

Генеральный директор ООО «МФИ Софт» _____ / 

«29» ноября 2022 г.