



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ
**Федеральной антимонопольной
службы**
по Свердловской области

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

АО «Газпром газораспределение Екатеринбург»

ИП Игониная Екатерина Игоревна

ООО «Электронная торговая площадка ГПБ»

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-2906/2021

г. Екатеринбург

27.08.2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 12-00 при участии представителей:

- заказчика в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» *
- заявителя в лице ИП Игониной Екатерины Игоревны *
- заинтересованного лица ООО «КО-БИТ» *

рассмотрев жалобу ИП Игониной Екатерины Игоревны (вх. № 01-22937 от 16.08.2021 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении запроса предложений в электронной форме по отбору организации для выполнения работ (оказания услуг) по номенклатурной группе: работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту № 89-08-2021 (извещение № 32110537290) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ИП Игониной Екатерины Игоревны (вх. № 01-22937 от 16.08.2021 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении запроса предложений в электронной форме по отбору организации для выполнения работ (оказания услуг) по номенклатурной группе: работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту № 89-08-2021 (извещение № 32110537290), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель ИП Игониная Екатерина Игоревна указала, что заказчиком неправомерно установлено в закупочной документации требование о наличии у участника закупки действующей лицензии ФСТЭК. Также в доводах жалобы заявитель указывает, что заказчиком неправомерно объединены в один лот деятельность по поставке оборудования и деятельность по монтажу оборудования.

Представители заказчика в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» возражали по доводам жалобы ИП Игониной Екатерины Игоревны, просили признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителя заявителя, представителей заказчика, проанализировав представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона 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 силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» (далее – Положение о закупках), утвержденное решением Совета директоров АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» (протокол № 20/2021 от 30.06.2021) и размещенное в Единой информационной системе в версии 14 от 30.06.2021 г.

06.08.2021 года на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 32110537290 и закупочная документация по отбору организации для выполнения работ (оказания услуг) по номенклатурной группе: работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту №89-08-2021.

Начальная (максимальная) цена договора 2 016 250,00 руб.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных

требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

Согласно п. 1.2.22. Положения о закупках запрос предложений – форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о конкурентной закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о конкурентной закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

9) требования к участникам такой закупки.

В соответствии с п. 1.6.3. раздела 1.6. Положения о закупках при проведении закупок к участникам закупки могут быть установлены другие требования к участникам закупки, направленные, в том числе, на исключение риска неисполнения договора, а также на обеспечение гарантий надлежащего исполнения обязательства по поставке (выполнения работ, оказания услуг), не противоречащие настоящему Положению.

В соответствии с п. 1.6.4. раздела 1.6. Положения о закупках вышеуказанные требования к участникам закупки могут быть также установлены к соисполнителям (субподрядчикам), привлекаемым участником закупки для исполнения договора, в документации о конкурентной закупке, в извещении о проведении запроса котировок, в документации о неконкурентной закупке, в соответствии с настоящим Положением.

В соответствии с п. 1.7.1. раздела 1.7. Положения о закупках в описании предмета конкурентной закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические, качественные характеристики, эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки, а также требования к безопасности, результатам работы, установленные Заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации.

В соответствии с п. 1.7.3. раздела 1.7. Положения о закупках заказчиком могут быть установлены иные требования, выходящие за рамки требований, предусмотренных пунктом 1.7.1, при условии, что в документацию о конкурентной закупке включено обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы или оказываемой услуги потребностям Заказчика.

В доводах жалобы заявитель указал, что заказчиком неправомерно установлено в закупочной документации требование о наличии у участника закупки действующей лицензии ФСТЭК.

В соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности «лицензированию подлежит деятельность по технической защите конфиденциальной информации (п.5 ч.1 ст.12 Закона).

В соответствии с пп. б) п. 4 Положения о лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации (утв. Постановлением Правительства РФ от 03.02.2012 г. № 79 «О лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации») при осуществлении лицензируемого вида деятельности лицензированию подлежат:

б) услуги по контролю защищенности конфиденциальной информации от несанкционированного доступа и ее модификации в средствах и системах информатизации.

Пунктом 9.6. Технического задания закупочной документации заказчиком установлено следующее требование к исполнителю:

Поставщик должен обладать действующей лицензией ФСТЭК на деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

Согласно пояснениям представителей заказчика, предметом закупки является автоматизированная система управления «Электронная Очередь» (Система управления очередью).

Программное обеспечение должно иметь в себе следующие подсистемы:

- подсистема хранения данных;
- подсистема приложений операционного управления;
- подсистема управления настройками системы;
- подсистема обработки данных предварительной записи, полученных с помощью Сервиса;
- подсистема редактирования графических интерфейсов;
- подсистема формирования отчетности;
- подсистема мониторинга в режиме реального времени;
- **подсистема защиты информации.**

Подсистема Комплекса СУ О должна удовлетворять следующим требованиям:

Подсистема хранения данных должна входить в состав ПО Комплекса, устанавливаемого на Сервер.

Подсистема должна осуществлять хранение оперативных данных Комплекса, данных для формирования статистических отчетов, журнала событий, сформированных в процессе работы системы отчетов.

Подсистема должна обеспечивать периодическое резервное копирование и сохранение данных на дополнительных носителях информации.

Сервер СУ О внедряется в локальную сеть Заказчика, где обрабатываются персональные данные (далее - ПДн) клиентов. Согласно назначению Подсистемы защиты информации Комплекса СУ О необходимо исключить несанкционированный доступ (далее - НСД) к ПДн, хранящимся в базе данных. **В связи с обработкой в сети ПДн, при эксплуатации Комплекса СУО должны выполняться требования законодательства РФ по защите ПДн, а именно:**

- Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»;
- Постановления Правительства РФ от 01.11.2012 № 1119 «Об утверждении требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных»;
- Приказа 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».

Исполнитель должен осуществить поставку Комплекса СУО, включающего в себя защиту от НСД, затем адаптировать Комплекс СУО под нужды Заказчика (в ходе адаптации определяется перечень ПДн и уровень их защищенности) и провести испытания Сервера СУО в части соответствия требованиям по защите от несанкционированного доступа в объеме аттестационных.

Согласно Техническому заданию необходима поставка Сервера СУО в защищенном исполнении с донастройкой средств защиты после проведения обследования на объекте.

Подсистема защиты информации является неотъемлемой составляющей Комплекса СУО. Эксплуатация Комплекса СУО в необходимом Заказчиком режиме без подсистемы защиты информации невозможна, поскольку противоречит требованиям законодательства РФ по защите персональных данных. **Установка и настройка средств защиты информации является лицензируемым видом деятельности, поэтому Заказчиком выдвинуто требование о наличии у Исполнителя лицензии ФСТЭК России на деятельность по технической защите конфиденциальной информации (далее - лицензии ФСТЭК).**

Таким образом, Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что заказчиком правомерно установлено в закупочной документации требование о наличии у участника закупки действующей лицензии ФСТЭК.

Вместе с тем, в доводах жалобы заявитель также указывает на то, что хозяйствующие субъекты, осуществляющие поставку и монтаж оборудования, являющегося предметом закупки, действуют на разных товарных рынках, не являются конкурентами. По мнению представителя заявителя, заказчиком неправомерно объединены в один лот лицензируемый и не лицензируемый виды деятельности.

В соответствии с ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд **запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставками, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.**

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) **равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;**
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

В силу п.1.1.3. Положения о закупках настоящее Положение регулирует закупочную деятельность Общества, устанавливает единые правила и порядок закупок товаров, работ, услуг, в том числе в целях коммерческого использования (далее – закупки), направленные на реализацию в т.ч. следующих принципов закупок:

- равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- создания условий для конкуренции между хозяйствующими субъектами при проведении закупок в целях получения лучших условий удовлетворения потребности по параметрам цены, качества и сроков на соответствующем товарном рынке.

Как следует из предмета и содержания закупки заказчиком объединены в один лот лицензируемый (установка и настройка средств защиты информации) и не лицензируемый (иные виды работ, услуг входящие в предмет закупки) виды деятельности, которые представлены на разных товарных рынках, на каждом из которых имеется круг потенциальных участников торгов, готовых выполнить эти работы.

Как следует из п.3 "Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) к признакам нарушения ч.3 ст.17 Закона о защите

конкуренции относится такое объединение товаров, работ, услуг в один лот когда результатом такого объединения является необоснованное ограничение количества участников конкурса ввиду того, что проектные и строительные работы представлены на разных товарных рынках, на каждом из которых имеется круг потенциальных участников торгов, готовых выполнить эти работы.

В соответствии с Обзором практики применения антимонопольного законодательства коллегиальными органами ФАС России за период с 5 января 2016 года по 1 июля 2018 года, утвержденным протоколом Президиума ФАС России от 03.10.2018 г. № 10, действия заказчика по включению в состав одного лота лицензируемых и не лицензируемых видов деятельности, а также работ на разных товарных рынках, технологически и функционально не связанных между собой, не соответствуют части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Доказательств того, что работы (услуги) по установке и настройке средств защиты информации технологически и функционально связаны с иными работами (услугами) входящими в предмет закупки и не могут быть разделены на отдельные лоты Комиссии Свердловского УФАС России не представлено.

Кроме того, Комиссией Свердловского УФАС России также установлено, что в соответствии с Протоколом открытия доступа к заявкам на участие в запросе предложений в электронной форме № 89-08-2021 от 16.08.2021 г. на участие в закупке была подана только одна заявка, что также свидетельствует о необоснованном ограничении количества участников запроса предложений.

Таким образом, заказчиком неправомерно объединены в один лот поставка оборудования и выполнение работ по монтажу и настройке поставленного оборудования в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В данных действиях заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ИП Игониной Екатерины Игоревны признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» выявлено нарушение п.2 ч. 1 ст. 3, ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции.
3. Заказчику в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.
4. Обязать заказчика обеспечить явку лица, уполномоченного от имени заказчика на утверждение/разработку документации о проведении запроса предложений в электронной форме № 32110537290 с документами, удостоверяющими личность и подтверждающими его полномочия на совершение указанных действий, на составление протокола об административном правонарушении по адресу: г. Екатеринбург, ул. 8 марта, 5/Химиков, 3, 4 этаж с объяснением по факту выявленного нарушения _____ 20 ____ г. в _____.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-2906/2021

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки

г. Екатеринбург

27.08.2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

*, на основании решения № 066/01/18.1-2906/2021 от 27.08.2021г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» **в срок до «21» сентября 2021 года** устранить нарушения Закона о закупках, установленные решением № 066/01/18.1-2906/2021 от 27.08.2021г., путем аннулирования процедуры закупки посредством отзыва извещения № 32110537290 в соответствии с требованиями Закона о закупках.

2. Оператору электронной торговой площадки, Единой информационной системе обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.

3. Заказчику в лице АО «Газпром газораспределение Екатеринбург» в срок до «27» сентября 2021 года представить в Свердловское УФАС России подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: to66@fas.gov.ru.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*