

ООО «Информационные системы»
432027, Россия, г. Ульяновск, ул. Симбирская, 7А

ИНН 7325146164, КПП 732501001
ОКПО 02891210, ОГРН 1167325062200
Тел.: (8422) 24-20-20; 8-800-700-25-37
ul4.kodeks@yandex.ru

ИНФОРМАЦИОННЫЕ
СИСТЕМЫ

№6 от 27.04.2020

Управление Федеральной антимонопольной
службы
по Самарской области
Адрес: 443086, г. Самара, ул. Ерошевского 3а
to63@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «Информационные системы»
432027, Россия, г. Ульяновск, ул. Симбирская,
7А, офис 21
ИНН 7325146164, КПП 732501001
ОКПО 02891210, ОГРН 1167325062200

Заказчик: АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
"САМАРСКАЯ СЕТЕВАЯ КОМПАНИЯ"
443079, Самарская обл, г Самара, Самарская обл,
г Самара, р-н Октябрьский, ул Гагарина, дом 22
ИНН 6367047389, КПП 631601001
AgafonovaON@ssk63.ru
Тел. 88462661917
Закупка №32009093788

Жалоба на действия заказчика (организатор торгов)

20.04.2020 на официальном сайте в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru, было размещено сообщение о проведении запроса ofert в электронной форме на Услуги по поставке программного обеспечения «Информационная Система Управления «Промышленная безопасность и Охрана труда для нужд АО «ССК» (Извещение о Закупке №32009093788)

АО «ССК» при проведении запроса ofert в электронной форме допустило нарушение прав и законных интересов участника закупки ООО «Информационные системы» выразившееся в нарушении требований ФЗ -223 и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке Заказчика, а именно:

1. В закупочной документации и приложении к ней- Техническом задании отсутствуют сведения о форме и объеме правообладания на программное обеспечение (далее -ИСУ), исходя из норм общих положений части 4 ГК РФ и Главы 70 части 4 ГК РФ. Программное обеспечение является объектом авторского права – произведением, исключительное право на которое принадлежит автору или иному правообладателю, который распоряжается им посредством заключения договоров на отчуждение прав или лицензионных договоров.

Из положений закупочной документации невозможно определить на какие права использования претендует Заказчик и в какой форме он их получит от лица, передающего права использования. Не понятно обязан ли участник иметь исключительные права на поставляемую ИСУ и отвечать признакам, определённым в ст. 1229 ГК РФ или участником может быть лицо, обладающее исключительным или неисключительным правом использовать ИСУ в установленных правообладателем пределах и при этом обладать правом полученным от правообладателя на заключение лицензионных или пользовательских договоров с конечным заказчиком.

Отсутствие в закупочной документации требований к форме правообладания на ИСУ ограничивает круг участников, которые не являются фактическими правообладателями ИСУ, но которые наделены правообладателем исключительными/неисключительным лицензионными правами передавать права использования ИСУ третьим лицам в определенных пределах, достаточных для достижения целей настоящей закупки.

Кроме того, отсутствие сведений о форме и объеме правообладания на ИСУ не позволяет однозначно установить какие права использования должен представить Лицензиар Заказчику по лицензионному соглашению (Приложение №1 к договору) и в обеспечение требований об исполнении предмета закупки и в каком количестве по числу пользователей.

В связи с изложенным, а так же ввиду того, что неопределённость в закупочной документации ограничивает и нарушает законные права участника, претендующего на участие в настоящей закупке, а так же в виду наличия признаков нарушения принципа добросовестной конкуренции и наличия признаков ограничения количества участников, в действиях заказчика усматривается нарушение требования установленного п. 2.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ССК» и п.2 части 1 ст. 3 ФЗ-223 О закупках товаров работ услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -ФЗ -223), согласно которому *«при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».*

2. Согласно официальным сведениям, размещенным на сайте ФИПС <https://www.fips.ru/> усматривается, что под реестровым номером 2016611737 числится ПрЭВМ, зарегистрированная 10.02.2016 в пользу Общества с ограниченной ответственностью «Бюро реализации интеллектуальных технологий» с одноименным названием ПрЭВМ, указанным в предмете настоящей закупки – Информационная Система Управления «Промышленная безопасность и Охрана труда» из чего усматривается, что Заказчиком установлено требование об оказании услуг по внедрению ИСУ ПБ и ОТ, принадлежащего конкретному разработчику без установления условия о возможности поставки эквивалента.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 ФЗ -223 *при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.*

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 2.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «ССК».

Согласно пп.2,3 части 6.1 статьи 3 ФЗ-223

При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик в описании предмета закупки не должен включать требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки;

в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)».

Описание предмета настоящей закупки приведено в Техническом задании - Приложение №1 к Закупочной документации (далее- ТЗ). Проанализировав условия оказания услуг в ТЗ, технические требования и аналогичное предложение ООО «Бюро реализации интеллектуальных технологий», размещенное на сайте <https://asupb.ru/> усматривается совпадение предложения и требований к услугам, заявленным в ТЗ.

Тем самым, в описании предмета закупки усматриваются признаки нарушения Заказчиком принципа равноправия участников. Указав на конкретное программное обеспечение, являющееся разработкой одного правообладателя и не предусмотрев в закупочной документации возможность предоставления эквивалента Заказчик ограничил количество участников, до одного - ООО «Бюро реализации интеллектуальных технологий». Данные ограничения нарушают принципы добросовестной конкуренции, и равноправия участников, установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 ФЗ -223 и п.2.3. Положения о закупке АО «ССК».

3. Согласно раздела 6 ТЗ «Требования к информационной безопасности» Заказчик определил ряд требований к ИСУ, которые обеспечивают сохранение информации в системе (копирование) и обеспечивают безопасность от несанкционированного доступа к обрабатываемой в системе информации.

При этом, исходя из положений настоящего раздела ТЗ с учетом особенностей работы ИСУ в указанном разделе не описаны требования, предъявляемые к системе, которые должен обеспечить исполнитель в рамках исполнения договора и в соответствии с нормами ФЗ -152 «О персональных данных» (далее- ФЗ-152).

Согласно ст. 3 ФЗ-152

Персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

Обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

Оператор - государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, самостоятельно или совместно с другими лицами организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели обработки персональных данных, состав персональных данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с персональными данными

Автоматизированная обработка персональных данных - обработка персональных данных с помощью средств вычислительной техники (далее – ПДн);

Следовательно, любые данные относящиеся к физическому лицу, которые будут загружены в ИСУ, и по которым можно установить косвенно обладателя этих данных, будет считаться автоматизированной обработкой ПДн и соответственно лицо, получающее ПДн является оператором по их обработке.

ФЗ-152 запрещает обработку ПДн без согласия ее обладателя (ст.6)

В ст.19 ФЗ-152 обозначены меры, применяемые к обеспечению безопасности ПДн при их обработке.

В п.3 ст.18.1. обозначена обязанность оператора совершить действия, определенные в ст.19 ФЗ-152.

Исходя из положений раздела 6 ТЗ -Приложения №1 к закупочной документации нельзя однозначно установить какие ПДн будут предоставляться пользователями в ИСУ

при ее функционировании, при этом исходя из описания функций системы, представленного в разделе 5.7 «Требования к интеграции с инфраструктурными сервисами» однозначно усматривается, что ПДн физических лиц будут интегрироваться в ИСУ. Из закупочной документации нельзя установить кто будет оператором по обработке ПДн обрабатываемых в ИСУ и лицом обязанным соблюдать требования ФЗ-152, какие меры по защите ПДн требуется осуществить при оказании услуг в ИСУ. Из положений закупочной документации- ТЗ невозможно установить как регулируются отношения по обработке персональных данных с представителями сторонних подрядчиков.

Часть 6 ст. 3 ФЗ-223 гласит «Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Тем самым, нарушение порядка проведения закупки, выразившееся в неполном описании предмета закупки и в не указании в закупочной документации требований к участнику, которые в будут предъявлены к нему в виду обязанности соблюдения им норм ФЗ-152, приведет к необъективной оценке участников закупки, нарушению п.б. ст. 3 ФЗ-223 и п.2 части 1 ст. 3 ФЗ-223 .

Руководствуясь вышеизложенным, учитывая нарушение Заказчиком требований ФЗ-223 и порядка подготовки и осуществления закупки, установленного п.2.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ССК», руководствуясь частью 10 ст.3 ФЗ-223 и частью 2 ст. 18.1 ФЗ-135 «О защите конкуренции»

прошу:

1. Приостановить рассмотрение заявок участников
2. Вынести предписание об устранении нарушений прав участника закупки, о внесении изменений в документацию, о приведение документации о закупке в соответствие с требованиями ФЗ-223 и Положения о закупке.
3. Вынести предписание о продлении сроков подачи заявки по результату внесения изменений в документацию о закупке.

Приложение:

1. Копия решения единственного учредителя №3 от 23.12.2016
2. Копия решения единственного учредителя №7 от 14.07.2017
3. Прин-скрин с сайта ФИПС
4. Копия Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ССК»

Генеральный директор

_____ С.В. Малова