

РЕШЕНИЕ

по делу № К-1877/11 о нарушении
законодательства Российской Федерации о размещении заказов

29.08.2011	Москва
------------	--------

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

ведущего заседание Комиссии - начальника отдела рассмотрения жалоб
Управления контроля размещения государственного заказа Абрамова Г.А.,

членов комиссии:

начальника отдела правоприменительной практики и методологии Управления
контроля размещения государственного заказа Маковлева А.Ю.,

начальника отдела нормотворчества и взаимодействия с территориальными
органами Управления контроля размещения государственного заказа Кашиной М.Н.,

главного государственного инспектора отдела проверок Управления контроля
размещения государственного заказа Маркова Н.В.,

главного специалиста-эксперта отдела рассмотрения жалоб Управления
контроля размещения государственного заказа Крылова М.К.,

при участии представителя Навального А.А. Терехова К.И. (доверенность от
22.06.2011 № 77 АА 2368589), представителей Федерального казначейства
Российской Федерации Толокольников А.М. (доверенность от 29.08.2011
№ 42-10.4-11/136), Гусевой И.В. (доверенность от 29.08.2011 № 42-10.4-11/137),
Павлова С.Г. (доверенность от 29.08.2011 № 42-10.4-11/138), Гринько Е.А.
(доверенность от 29.08.2011 № 42-10.4-11/139), представители ОАО «Единая
электронная торговая площадка» на заседание Комиссии не явились, о времени,
дате, и месте рассмотрения жалобы извещены (телеграммы от 24.08.2011 Т-6041/11),

рассмотрев жалобу Навального А.А. (далее - Заявитель) на действия
Федерального казначейства Российской Федерации (далее - Заказчик), содержащие
признаки нарушения законодательства Российской Федерации о размещении

заказов, при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку (включая установку и настройку) программно-аппаратного комплекса Общероссийского официального сайта (ПАК ООС) для обеспечения функционирования Общероссийского официального сайта (номер извещения 0173100003011000023) (далее - Аукцион в электронной форме) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона в электронной форме.

По мнению Заявителя, документация об Аукционе в электронной форме содержит существенные нарушения положений Закона о размещении заказов.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

16.08.2011 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее - Официальный сайт) размещено извещение о проведении Аукциона в электронной форме с начальной (максимальной) ценой государственного контракта - 778 000 000 рублей.

В соответствии с извещением и документацией об Аукционе в электронной форме, размещенными на Официальном сайте, датой и временем окончания срока подачи заявок являются 06.09.2011 в 14:00.

1. На заседании Комиссии представитель Заявителя сообщил что в подпункте в) пункта 1.6.3 информационной карты документации об Аукционе в электронной форме установлено требование о наличии у участников размещения заказа действующих лицензий:

лицензия Федеральной службы по техническому и экспортному контролю (далее - ФСТЭК России) на деятельность по технической защите конфиденциальной информации в части осуществления мероприятий и оказания услуг по технической защите конфиденциальной информации (далее - Лицензия 1);

лицензия ФСТЭК России на проведение работ, связанных с созданием средств защиты информации; в части установки, монтажа, наладки, испытаний, ремонта и сервисного обслуживания (далее - Лицензия 2);

лицензия Федеральной службы безопасности на осуществление технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств в части работ по монтажу, установке, наладке, шифровальных (криптографических) средств (далее - Лицензия 3).

В соответствии с пунктом 3.2 раздела I.1 информационной карты документации об Аукционе в электронной форме копии указанных лицензий участник размещения заказа должен предоставить в составе подаваемой заявки на участие в Аукционе в электронной форме.

Следует отметить, затраты Заказчика на покупку оборудования и приобретение неисключительных прав на программное обеспечение составляют 92 процента от начальной (максимальной цены) контракта.

По мнению Заявителя, установление указанных требований при поставке программно-аппаратного комплекса Общероссийского официального сайта (далее - ПАК ООС) влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

На заседании Комиссии представитель Заказчика в части установления требования о наличии указанных лицензий сообщил следующее.

Предметом Аукциона в электронной форме является поставка (включая установку и настройку) ПАК ООС для обеспечения функционирования Официального сайта.

В состав ПАК ООС, определенный документацией об Аукционе в электронной форме, входят средства защиты информации, а в предмет Аукциона в электронной форме - установка и настройка, в том числе, в соответствии с пунктом 3.3 раздела П.2 «Требования к товарам работам, услугам» документации об Аукционе в электронной форме, также и приемо-сдаточные испытания, результатам которых является создание системы (комплекса средств) защиты информации ООС.

В соответствии с подпунктами 5, 6 части 1 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» обязательному лицензированию подлежит не только деятельность по распространению шифровальных (криптографических) средств, но и деятельность, связанная с оказанием услуг по их обслуживанию. Лицензирование данных видов деятельности осуществляется Федеральной службой безопасности Российской Федерации и ФСТЭК России.

По мнению представителя Заказчика требование к участнику размещения заказа о наличии лицензии ФСТЭК России в части установки, наладки и испытаний средств защиты информации является обоснованным.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии не представил дополнительных обоснований неправомерности требования Заказчиком Лицензии 1, Лицензии 2, Лицензии 3.

В тоже время, в соответствии с частью 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Согласно части 3 статьи 706 Кодекса генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 Кодекса, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору

подряда.

Таким образом, Заказчик не вправе требовать наличие Лицензии 2 и Лицензии 3 от участника размещения заказа на этапе поставки ПАК ООС для обеспечения функционирования Официального сайта, так как победитель Аукциона в электронной форме, осуществляющий поставку оборудования, вправе привлекать организации (субподрядчиков) обладающие Лицензией 2 и Лицензией 3 необходимые для установки и настройки указанного оборудования.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о размещении заказов кроме указанных в частях 1 - 3 статьи 4 Закона о размещении заказов требований и установленных в соответствии со статьей 55.3 Закона о размещении заказов требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

В связи с этим, установление Заказчиком в документации об Аукционе в электронной форме требования о наличии у участников размещения заказа на этапе поставки ПАК ООС для обеспечения функционирования Официального сайта Лицензии 2 и Лицензии 3 нарушает часть 4 статьи 11 Закона о размещении заказов и содержит признаки административного правонарушения предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. По мнению Заявителя в соответствии с документацией об Аукционе в электронной форме предмет заказа включает в себя поставку оборудования, а также выполнение работ по его установке. В связи с этим, объединение Заказчиком в предмете заказа поставку оборудования и выполнения работ по его установке может привести к ограничению количества участников размещения заказа.

Поставка оборудования технологически и функционально не связана с указанными видами работ и может осуществляться отдельно.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии сообщил следующее.

В соответствии с пунктом 6 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об Аукционе в электронной форме должна содержать информацию об условиях исполнения контракта.

В соответствии с указанной нормой Закона о размещении заказов в документацию об Аукционе в электронной форме, а также проект государственного контракта Заказчик включил условие о поставке и установке оборудования.

Все закупаемое в рамках рассматриваемого Аукциона в электронной форме оборудование (программные и компьютерные компоненты ПАК ООС) относятся к категории сложных технических или программных средств, использование которых без монтажа (установки) и наладки (настройки) не возможно по их целевому назначению.

Кроме того, следует отметить, что перечисленные в документации об Аукционе в электронной форме работы являются сопутствующими поставке оборудования работами, без выполнения которых функционирование и, соответственно, эксплуатация закупаемого оборудования и программного обеспечения не возможна.

Согласно части 12 статьи 9 Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте.

В связи с этим, при разделении поставки оборудования и выполнения работ по его установке и настройке на отдельные лоты станет невозможным осуществление Заказчиком приемки поставленного оборудования на их соответствие техническим характеристикам, приведенным в документации об Аукционе в электронной форме.

Таким образом, Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о размещении заказов.

На основании изложенного и руководствуясь частями 5, 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Навального Алексей Анатольевича обоснованной в части неправомерности установления Заказчиком требования о наличии Лицензии 2 и

Лицензии 3 от участника размещения заказа на этапе поставки ПАК ООС для обеспечения функционирования Официального сайта.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

3. Выдать Заказчику, Аукционной комиссии Заказчика предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.08.2011 № К-1877/11 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № К-1877/11 об устранении
нарушений законодательства о размещении заказов

29.08.2011	Москва
------------	--------

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

ведущего заседание Комиссии - начальника отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Абрамова Г.А.,
членов комиссии:

начальника отдела правоприменительной практики и методологии Управления контроля размещения государственного заказа Маковлева А.Ю.,

начальника отдела нормотворчества и взаимодействия с территориальными органами Управления контроля размещения государственного заказа Кашиной М.Н.,

главного государственного инспектора отдела проверок Управления контроля размещения государственного заказа Маркова Н.В.,

главного специалиста-эксперта отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Крылова М.К.,

на основании решения от 29.08.2011 по делу № К-1877/11, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы Навального А.А. (далее - Заявитель) на действия Федерального казначейства Российской Федерации (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку (включая установку и настройку) программно-аппаратного комплекса Общероссийского официального сайта (ПАК ООС) для обеспечения функционирования Общероссийского официального сайта (номер извещения 0173100003011000023) (далее – Аукцион в электронной форме), содержащие признаки нарушения законодательства о размещении заказов, и проведения внеплановой проверки, руководствуясь частями 9, 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), предписывает:

1. Заказчику, Аукционной комиссии Заказчика при рассмотрении заявок на участие в Аукционе в электронной форме не учитывать требование документации об Аукционе в электронной форме о наличии у участника размещения заказа лицензии Федеральной службы по техническому и экспортному контролю на проведение работ, связанных с созданием средств защиты информации; в части установки, монтажа, наладки, испытаний, ремонта и сервисного обслуживания и лицензии Федеральной службы безопасности на осуществление технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств в части работ по монтажу, установке, наладке, шифровальных (криптографических) средств.

2. Заказчику, Аукционной комиссии Заказчика в срок до 12.09.2011 представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а так же по факсимильной связи 8(499) 254-83-00 и электронной почте nesterenko@fas.gov.ru.

Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.