

в отсутствие представителей ГКУ «Дирекция ЖКХиБ ЗАО», о времени и порядке заседания Комиссии Управления уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 25.11.2022 №НП/59943/22,

рассмотрев жалобу ООО «ТДЮС» (далее — Заявитель) на действия Префектуры ЗАО (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на оказание услуг по обеспечению комплексного сопровождения и обновления видеоконференцсвязи на программном обеспечении «INTalk» для префектуры и подведомственных учреждений Западного административного округа города Москвы (Закупка №0373200014222000785) (далее – аукцион) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона.

На заседании Комиссии Управления Заказчиком представлены документы и сведения, запрашиваемые письмом Московского УФАС России от 25.11.2022 №НП/59943/22.

В результате рассмотрения жалобы, рассмотрев представленные документы и сведения, Комиссия Управления установила следующее.

В составе жалобы Заявитель указывает, что Заказчиком установлены неправомерные требования к участникам закупки о наличии лицензии ФСТЭК России на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации для следующих видов работ и услуг: установка, монтаж, испытания, ремонт средств защиты информации (технических средств защиты информации, защищенных технических средств обработки информации, технических средств контроля эффективности мер защиты информации, программных (программно-технических) средств защиты информации, защищенных программных (программно-технических) средств обработки информации, программных (программно-технических) средств контроля защищенности информации) согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 03.02.2012 № 79 «О лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации».

Согласно п.12 ч.1 ст.42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее, в том числе требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1

(при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе (при наличии такого требования).

В соответствии с п.3 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с Законом о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

На основании п.1 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно ч.6 ст.31 Закона о контрактной системе Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

В соответствии с пп. «н» п.1 ч.1 ст.43 Закона о контрактной системе для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе.

В силу ч.3 ст.43 Закона о контрактной системе требовать от участника закупки представления иных информации и документов, за исключением предусмотренных частями 1 и 2 статьи 31 Закона о контрактной системе, не допускается.

Комиссией Управления установлено, что согласно Изменениям извещения о проведении электронного аукциона от 24.11.2022 №ИИ1 объектом закупки является оказание услуг по обеспечению комплексного сопровождения и обновления видеоконференцсвязи на программном обеспечении «INTalk» для префектуры и подведомственных учреждений Западного административного округа города Москвы.

П.12.1 информационной карты Заказчиком предъявляются следующие требования к участникам закупки на основании п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе: «Лот № 1: Исполнитель должен обладать следующими, действующими на весь срок оказания услуг лицензиями: лицензия ФСТЭК России, на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной

информации для следующих видов работ и услуг: установка, монтаж, испытания, ремонт средств защиты информации (технических средств защиты информации, защищенных технических средств обработки информации, технических средств контроля эффективности мер защиты информации, программных (программно-технических) средств защиты информации, защищенных программных (программно-технических) средств обработки информации, программных (программно-технических) средств контроля защищенности информации) согласно Постановлению Правительства РФ от 03.02.2012 № 79».

При этом согласно пп.4 п.14 лицензия ФСТЭК России также должна быть приложена участником закупки в составе заявки на участие в аукционе.

Согласно ч.4 ст.106 Закона о контрактной системе участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

На заседании Комиссии Управления представитель Заявителя пояснил, что программное обеспечение «INTalk» не внесено в Государственный реестр сертифицированных средств защиты информации, который ведёт Федеральная служба по техническому и экспортному контролю.

Так как программное обеспечение отсутствует в Государственном реестре сертифицированных средств защиты информации, то и к участникам закупки не может предъявляться требование по наличию лицензии ФСТЭК России на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

Перечень видов деятельности, указан Заказчиком в пункте 3.2. Технического задания, а именно:

- Включение, диагностика и отключение оборудования, проверка работоспособности ПО «INTalk» (по заявке Заказчика, в дни проведения мероприятий, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);
- Настройка и регулировка камер, микрофонов и аудиоколонок (по заявке Заказчика, в дни проведения мероприятий, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);
- Фиксация аудиовизуальной информации проводимых мероприятий (по заявке Заказчика, в дни проведения мероприятий, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);
- Запись, копирование и хранение аудиовизуальной информации (по заявке Заказчика, в дни проведения мероприятий, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);
- Осуществление тестирования и наладки аудио и видео связи в созданной видеоконференцсвязи (за 30 минут до начала мероприятия, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни).
- Организация создания видеоконференции, в том числе и через координаторов ГБУ «ФХУ Мэрии» (по заявке Заказчика, в течение 2 часов, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);

- Методическое и информационное сопровождение мероприятий, в т.ч. презентаций, горячих линий, вебинаров, обучений (по заявке Заказчика, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);
- Установка и настройка специализированного ПО, предоставленного участником (автоматизированного проектирования, обработки видеопотока, аудиопотока и т.д.) (по заявке Заказчика, в т.ч. в нерабочее время и выходные дни);
- Методическое и информационное сопровождение видеоконференцсвязи (по заявке Заказчика);
- Обновление и настройка, в т.ч. установка, актуальных версий ПО «INTalk» на оборудовании Заказчика, в т.ч. на мобильные устройства участников.

Таким образом, по мнению Заявителя, из вышеуказанного перечня работ следует, что участник не должен осуществлять защиту конфиденциальной информации, поскольку в техническом задании отсутствуют виды деятельности, для которых необходима лицензия ФСТЭК России, на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

Кроме того Заявитель также указывает, что в пункте 5.3.3. Проекта контракта указано, что Исполнитель вправе привлечь к исполнению своих обязательств по Контракту других лиц - соисполнителей, обладающих специальными знаниями, навыками, специальным оборудованием и т.п., по видам (содержанию) услуг, предусмотренных в Техническом задании. При этом Исполнитель несет ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств соисполнителями, что также указывает на то, что предъявление к участнику требования о наличии лицензии ФСТЭК излишне, так как такой лицензией будет обладать соисполнитель, право на привлечение которого установлено пунктом 5.3.3. Проекта контракта.

В силу ч.1 ст.106 Закона о контрактной системе лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, вправе направить в контрольный орган в сфере закупок возражения на жалобу, участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

Не согласившись с доводами жалобы представитель заказчика пояснил, что указанное программное обеспечение «InTalk», имеющееся у Заказчика, функционирует на северном оборудовании, в том числе расположенном в защищаемом помещении, и использует сетевое взаимодействие сертифицированного межсетевое экранирования, а также, в связи с обработкой персональных данных является информационной системой персональных данных. Кроме того, видеоконференции на указанном ПО и оборудовании проводится в защищённой корпоративной мультисервисной сети Правительства Москвы.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» оператор при обработке персональных данных обязан принимать необходимые правовые, организационные и технические меры для защиты персональных данных.

В пункте 3 Требований к защите персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, утвержденных постановлением

Правительства Российской Федерации от 1 ноября 2012 г. № 1119, установлено, что безопасность персональных данных при их обработке в информационной системе обеспечивает оператор этой системы, который обрабатывает персональные данные, или лицо, осуществляющее обработку персональных данных по поручению оператора на основании заключенного с этим лицом договора. Договор между оператором и уполномоченным лицом должен предусматривать обязанность уполномоченного лица обеспечить безопасность персональных данных при их обработке в информационной системе.

Кроме того, видеоконференцсвязь осуществляется в защищаемых помещениях, предназначенных для конфиденциальных переговоров. При оказании услуг п. 3.2. Технического задания, а именно методическое и информационное сопровождение мероприятий может передаваться конфиденциальная информация, а Исполнителем производится фиксация аудиовизуальной информации.

Таким образом, Исполнитель осуществляет комплексное сопровождение ПО «InTalk», имеющегося у Заказчика и являющегося информационной системой персональных данных, должен обладать лицензией ФСТЭК России, на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

По пункту 5.3.3. проекта контракта о праве исполнителя привлечь к исполнению своих обязательств по Контракту других лиц представитель Заказчика пояснил, что указанное положение относится к п. 3.3 Технического задания, а именно в части обязательств Исполнителя организовать предоставление площадки, развёрнутой на программном обеспечении ПО «INTalk» или эквивалентном ПО отечественной разработки, для проведения видеоконференций. Сопровождения, проводимые при использовании предоставляемых Исполнителем ПО и площадки, осуществляются в открытой сети Интернет, и для этого допускается привлечение соисполнителей без указанной лицензии.

Кроме того, в соответствии с п. «в» п. 1 Указа Президента Российской Федерации от 01.05.2022 № 250 «О дополнительных мерах по обеспечению информационной безопасности Российской Федерации» установлено: принимать в случае необходимости решения о привлечении организаций к осуществлению мероприятий по обеспечению информационной безопасности органа (организации). При этом могут привлекаться исключительно организации, имеющие лицензии на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации.

Таким образом, по мнению Заказчика, Исполнитель должен обладать лицензией ФСТЭК России, на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации, возможность привлечения соисполнителей Исполнителю предусмотрена в части предоставления площадки и эквивалентного ПО отечественной разработки.

Вместе с тем Комиссия Управления отмечает, что «Перечень контрольно-измерительного и испытательного оборудования, средств контроля защищенности, необходимых для выполнения работ и оказания услуг, установленных Положением 2022-66936

о лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 3 февраля 2012 г. № 79» утверждает перечень работ и услуг, установленных Положением о лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 3 февраля 2012 г. № 79:

а) контроль защищенности конфиденциальной информации от утечки по техническим каналам в:

1 - средствах и системах информатизации;

2 - технических средствах (системах), не обрабатывающих конфиденциальную информацию, но размещенных в помещениях, где она обрабатывается;

3 - помещениях со средствами (системами), подлежащими защите;

4 - помещениях, предназначенных для ведения конфиденциальных переговоров (далее - защищаемые помещения);

б) контроль защищенности конфиденциальной информации от несанкционированного доступа и ее модификации в средствах и системах информатизации;

в) мониторинг информационной безопасности средств и систем информатизации;

г) аттестационные испытания и аттестация на соответствие требованиям по защите информации:

1 - средств и систем информатизации;

2 - помещений со средствами (системами), подлежащими защите;

3 - защищаемых помещений;

д) проектирование в защищенном исполнении:

1 - средств и систем информатизации;

2 - помещений со средствами (системами), подлежащими защите;

3 - защищаемых помещений;

е) установка, монтаж, испытания, ремонт средств защиты информации:

1 - технических средств защиты информации;

2 - защищенных технических средств обработки информации;

3 - технических средств контроля эффективности мер защиты информации;

4 - программных (программно-технических) средств защиты информации;

5 - защищенных программных (программно-технических) средств обработки информации;

6 - программных (программно-технических) средств контроля защищенности информации).

При этом, как установлено Комиссией Управления перечень видов деятельности, установленный Заказчиком в пункте 3.2. Технического задания не содержит в себе работ и услуг, установленных Положением о лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации,

утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 3 февраля 2012 г. № 79.

В свою очередь Комиссия Управления отмечает, что в случае если в один лот с работами включены работы или услуги, для выполнения которых требуется наличие специальной правоспособности (в данном случае лицензия ФСТЭК России) и которые могут выполняться (оказываться) посредством привлечения иных лиц (субподрядчиков), обладающих соответствующей лицензией, то установление требования о выполнении таких работ или услуг лицом, выполняющим работы, являющиеся объектом закупки лично, и, соответственно, установление требования о предоставлении в составе заявки на участие в аукционе соответствующей лицензии является нарушением законодательства о контрактной системе.

Так, услуги по осуществлению деятельности по технической защите конфиденциальной информации очевидно не могут являться основным предметом закупки, поскольку техническая защита конфиденциальной информации осуществляется Исполнителем в случае проведения Заказчиком видеоконференцсвязей в защищаемых помещениях, предназначенных для конфиденциальных переговоров, в то время как из объекта закупки следует, что Заказчик закупает *оказание услуг по обеспечению комплексного сопровождения и обновления видеоконференцсвязи* на программном обеспечении «INTalk» для префектуры и подведомственных учреждений Западного административного округа города Москвы.

Таким образом, услуги по осуществлению деятельности по технической защите конфиденциальной информации фактически включены в состав оказания услуг по обеспечению комплексного сопровождения и обновления видеоконференцсвязи, то есть являются сопутствующими, в связи с чем требовать у участника закупки такой лицензии неправомерно.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы и нарушении Заказчиком ч. 6 ст. 31, ч. 3 ст. 43 Закона о контрактной системе при установлении вышеуказанных требований о наличии оспариваемой лицензий у участников закупки и о представлении указанной лицензии в составе заявки, что свидетельствует о наличии признаков состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ТДЮС» на действия Префектуры ЗАО обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч.6 ст.31, ч.3 ст.43 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 (трех) месяцев с даты его принятия в порядке, установленном гл. 24 АПК РФ.

Председательствующий

К.А. Сомов

Члены Комиссии

Н.С. Лушникова

Е.Д. Мартьянова

Исп. Лушникова Н.С.
тел.8 (495)784-75-05