ООО «Радострой»

150040, г. Ярославль, ул. Свердлова, д.74

Департамент социально-экономического развития города мэрии города Ярославля

ул.Депутатская, д.4, г.Ярославль, 150000

МКУ «Агентство по муниципальному заказу ЖКХ» города Ярославль

150000, г. Ярославль, ул. Депутатская, 7

Федеральная службы охраны Российской Федерации центра специальной связи и информации

150000, г.Ярославль

ЗАО «Сбербанк - АСТ»

115184, г. Москва, ул. Большая Татарская, д.9.

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении законодательства о размещении заказов

№ 05-02/123Ж-13

Резолютивная часть решения объявлена 03 июня 2013 года г.Ярославль Решение изготовлено в полном объеме 06 июня 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., членов Комиссии - начальник отдела контроля размещения государственного заказа Крюкова Т.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа Смирнова Н.В., государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа Запольская Т.И.,

с участием:

от заявителя – ООО «Радострой» - представителей по доверенности -Шмелева С.В., Воронина Ю.С.;

от уполномоченного органа – Департамента социально-экономического развития города мэрии города Ярославля - представителей по доверенности Казакова Д.В., Беляевой Н.М.;

от заказчика - МКУ «Агентство по муниципальному заказу ЖКХ» города Ярославль – директор Пойкалайнена М.В., представителя по доверенности – Пичугина С.В.;

от Федеральной службы охраны Российской Федерации центра специальной связи и информации – представителя по доверенности – Колодезневой Э.В.;

от оператора торговой площадки - ЗАО «Сбербанк - АСТ» - извещенный о дате и времени рассмотрения дела, на рассмотрение жалобы представителя не направил,

рассмотрев жалобу ООО «Радострой» на действия заказчика - муниципальное казенное учреждение «Агентство по муниципальному заказу ЖКХ» города Ярославля (далее – заказчик), уполномоченного органа - департамента социально-экономического развития города мэрии города Ярославля (далее – уполномоченный орган, департамент) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 114 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года (извещение № 0371300027813000115), установила следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба заявителя на действия Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме.

По мнению заявителя, поскольку согласно документации об аукционе одним из видов выполняемых работ является очистка от пыли, грязи, мусора внутренней части моста путепровода; внутренняя часть мостов содержит (должна содержать) сети связи и спецсвязи допуск участников размещения заказа к проведению подобных работ должен быть ограничен. В соответствии со статьей 27 Закона РФ «О государственной тайне» допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, осуществляется путем получения ими в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности. В нарушение указанной нормы права документация об аукционе не содержит требования о наличии лицензии на проведение работ со сведениями, составляющими государственную тайну, и в случае проведения торгов к сведениям, составляющим государственную тайну, будет допущен неограниченный круг лиц, что нарушает действующее законодательство. Заявитель просит провести проверку соблюдения федерального законодательства при размещении заказа на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года, выдать предписание об устранении нарушений федерального законодательства. Принять меры по устранению нарушений.

Представители уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили пояснения, в которых утверждают, что для выполнения работ, являющихся предметом аукциона, не требуется наличие у участников размещения заказа лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Просят признать жалобу ООО «Радострой» необоснованной.

Заказчик на заседании Комиссии заявил, что оставляет вопрос о необходимости соответствующей лицензии на выполнение работ, являющихся предметом аукциона, на усмотрение Комиссии. Заказчиком на заседание Комиссии предоставлен ответ ОАО «Ростелеком» от 29.04.2013г. № 0318/05/1949-13 следующего содержания: ОАО «Ростелеком» сообщает о наличии сетей связи, спецсвязи в улично-дорожных сетях и в искусственных сооружениях. Обслуживание и доступ к ним возможен физическим и юридическим лицам только на основании ФЗ № 5485-1 от 21.07.1993г. «О государственной тайне».

При подготовке к заседанию Комиссии Ярославским УФАС России был направлен запрос № 4138/05-01 от 30.05.2013г. (далее – запрос) начальнику Ярославского и Костромского филиалов ОАО «Ростелеком» (далее – ОАО «Ростелеком») с просьбой пояснить требуется ли лицензия на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, при выполнении работ по очистке от пыли, грязи, мусора внутренней части мостов, содержащих сети связи и специальной связи.

В ответ на указанный запрос ОАО «Ростелеком» в своем письме № 031/05/2348-13 от 31.05.2013г. пояснил, что ОАО «Ростелеком» такой информацией не располагает, поскольку уполномоченным органом на ведение лицензионной деятельности по допуску предприятий к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является Федеральная служба безопасности Российской Федерации и её территориальные органы.

Также Ярославским УФАС России был отправлен аналогичный запрос в УФСБ России по Ярославской области (№ 4097/05-01 от 29.05.2013г.), в ответе на который УФСБ России по Ярославской области сообщает, что данный запрос целесообразнее адресовать в Центр специальной связи и информации ФСО России в Ярославской области, поскольку данный вопрос относится к компетенции ФСО Российской Федерации.

На заседании Комиссии в качестве специалиста присутствовала сотрудник Федеральной службы охраны Российской Федерации центра специальной связи и информации, Колодезнева Э.В. которая пояснила следующее.

 Сети специальной связи (кабели связи) проходят через один мост г. Ярославля, указанный в Приложении № 1 «Титульный список» к Документации об открытом аукционе в электронной форме, размещаются в телефонной канализации, принадлежащей на праве собственности не муниципальным органам, а иным организациям (операторам связи). Телефонная канализация представляет собой отдельный объект инфраструктуры - группу асбоцементных труб, размещаемую под пешеходной частью моста в специальном желобе. Доступа к телефонной канализации с внешней и внутренней стороны моста не имеется. При выполнении работ, предусмотренных муниципальным контрактом, какие-либо действия подрядчика в отношении телефонной канализации исключаются.

Лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, для выполнения работ по очистке от пыли, грязи, мусора внутренней части мостов, содержащих сети специальной связи не требуется, поскольку для выполнения работ в рамках муниципального контракта не требуется

ознакомление подрядчика со сведениями, составляющими государственную тайну.

Подрядчику не предоставляются заказчиком сведения о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности, обеспечении безопасности или эксплуатации режимных объектов, сведения, раскрывающие организацию или функционирование всех видов связи, радиолокационного, радиотехнического обеспечения войск, т.е. информация, составляющая государственную тайну в соответствии с пунктами 22,27 Указа Президента Российской Федерации т 30 ноября 1995 г. № 1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне».

Владельцем сведений, составляющих государственную тайну, является ФСО России, которая не уполномочивала заказчика на предоставление подобных сведений подрядчикам. Более того, заказчик не располагает информацией относительно размещения сетей специальной связи в телефонной канализации на мостах, путепроводах, а также на землях поселений.

Комментируя представленный заказчиком ответ ОАО «Ростелеком», представитель Федеральной службы охраны Российской Федерации центра специальной связи и информации сообщила, что ОАО «Ростелеком» не располагает доступом к сведениям о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности, обеспечении безопасности или эксплуатации режимных объектов, сведениям, раскрывающием организацию или функционирование всех видов связи, радиолокационного, радиотехнического обеспечения войск, т.е. информацией, составляющей государственную тайну в соответствии с пунктами 22,27 Указа Президента Российской Федерации т 30 ноября 1995 г. № 1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне».

Заслушав представителей заказчика и уполномоченного органа, приглашенного специалиста Федеральной службы охраны Российской Федерации центра специальной связи и информации, изучив представленные документы и материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом – Департаментом социально-экономического развития города мэрии города Ярославля на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru 23.05.2013г. размещено извещение № 0371300027813000115 о проведении открытого аукциона в электронной форме № 114 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года.

Начальная (максимальная) цена контракта: 509 709 283 руб. 13 коп. Заказчиком является МКУ «Агентство по муниципальному заказу ЖКХ» города Ярославль.

Согласно статье 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В силу статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме.

Под открытым аукционом в электронной форме на право заключить государственный или муниципальный контракт понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в сети Интернет в порядке, установленном главой 3.1 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ (статья 41.1 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ).

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона № 94-ФЗ предусмотрено, что при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются обязательные требования к участникам размещения заказа об их соответствии требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов. Частью 4 данной статьи определено, что кроме указанных в части 1 - 3 названной статьи требований Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Согласно части 2 статьи 8 Закона № 94-ФЗ участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Согласно частям 1, 2, пункту 1 части 4 статьи 34 Закона № 94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона № 94-ФЗ.

Частью 2.1 статьи 34 Закона № 94-ФЗ предусмотрено, что не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена Законом № 94-ФЗ.

Как следует из документации об аукционе, предметом открытого аукциона является право на заключение муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года. Из предмета открытого аукциона, наименования работ и состава документации не следует, что для их проведения необходимо наличие лицензии для работы со сведениями, составляющими государственную тайну.

В статье 2 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 "О государственной тайне" (далее – Закон о государственной тайне) закреплены следующие понятия:

государственная тайна - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации;

носители сведений, составляющих государственную тайну, - материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов;

средства защиты информации - технические, криптографические, программные и другие средства, предназначенные для защиты сведений, составляющих государственную тайну, средства, в которых они реализованы, а также средства контроля эффективности защиты информации.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну - совокупность категорий сведений, в соответствии с которыми сведения относятся к государственной тайне и засекречиваются на основаниях и в порядке, установленных федеральным законодательством.

Согласно статьи 27 Закона о государственной тайне допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, осуществляется путем получения ими в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности.

Из пункта 1 Положения о лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны утвержденного Постановлением Правительства РФ от 15.04.1995 № 333, следует, что лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление на определенных условиях конкретного вида деятельности в течение установленного срока.

Статьей 17 Закона о государственной тайне установлено, что передача сведений, составляющих государственную тайну, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого в соответствии со статьей 9 настоящего Закона находятся соответствующие сведения, и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ. При этом до передачи сведений, составляющих государственную тайну, заказчик обязан убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан – соответствующего допуска.

Таким образом передача сведений, составляющих государственную тайну, иным лицам в объеме, необходимом для выполнения совместных и других работ, возможна лишь при наличии у них соответствующей лицензии, либо допуска. При этом, лицензия должна быть выдана на осуществление конкретного вида деятельности и устанавливать возможность осуществлять работы со сведениями определенной степени секретности.

На заседании Комиссии установлено, что заказчик не владеет сведениями, содержащими государственную тайну, и не имеет лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, в связи с чем не может установить ни конкретный вид деятельности, ни степень секретности.

Подрядчику не предоставляются заказчиком сведения о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности, обеспечении безопасности или эксплуатации режимных объектов, сведения, раскрывающие организацию или функционирование всех видов связи, радиолокационного, радиотехнического обеспечения войск, т.е. информация, составляющая государственную тайну в соответствии с пунктами 22,27 Указа Президента Российской Федерации т 30 ноября 1995 г. № 1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне».

Участник размещения заказа, с которым будет заключен муниципальный контракт в результате проведения аукциона, получит лишь доступ к мостам, путепроводам и иным объектам улично-дорожной сети для выполнения работ, являющихся предметом данного заказа. При этом следует иметь ввиду, что вышеуказанные объекты не являются «режимными», не засекречены, доступ к ним имеется у неограниченного круга лиц. Доступ к телефонной канализации с внешней и внутренней стороны моста не имеется. При выполнение работ, предусмотренных муниципальным контрактом, какие-либо действия подрядчика в отношении телефонной канализации исключаются.

Кроме того, согласно пункту 3 технического задания документации об Аукционе объем и состав работ определяются в соответствии с Титульным списком на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года (Приложение 1 к техническому заданию).

Согласно приложению № 1 к техническому заданию документации об Аукционе «Титульный список на выполнение работ по содержанию улично – дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и в первом полугодии 2014 года» уборке подлежат тротуары и лестничные сходы мостов и путепроводов, а не сети связи и спецсвязи.

От участника размещения заказа не требуется обслуживание сетей связи и спецсвязи, ему не предоставляется доступ к сведениям, составляющим государственную тайну.

Таким образом, при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года заказчик и уполномоченный орган правомерно не требуют предоставления в составе заявок участников размещения заказа копии лицензий на проведение работ со сведениями, составляющими государственную тайну. В случае установления данного требования заказчик, уполномоченный орган нарушили бы требования законодательства, что привело бы к ограничению участников размещения заказа.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012г. № 498, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

 решила:

признать жалобу ООО «Радострой» на действия заказчика - муниципальное казенное учреждение «Агентство по муниципальному заказу ЖКХ» города Ярославля, уполномоченного органа - департамента социально-экономического развития города мэрии города Ярославля при проведении открытого аукциона в электронной форме № 114 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети города Ярославля во втором полугодии 2013 года и первом полугодии 2014 года необоснованной.

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

Председатель Комиссии И.Г.Паутов

Члены Комиссии Т.В.Крюкова

 Н.В.Смирнова

 Т.И.Запольская