

**Общество с ограниченной ответственностью
«Формоза-Сервис»**

180017, г. Псков, ул. Советская, д.73, пом. 2001 ИНН 6027154048

№1 от 19.12.2023 года

**Управление федеральной антимонопольной службы
по Псковской области:**

180017, г. Псков, ул. Кузнецкая, д. 13

Заявитель:

ООО «Формоза-Сервис»
180017, г. Псков, ул. Советская, д.73, пом. 2001
fs.tender@formoza.pskov.ru
+7 (8112) 222 889

Заказчик:

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ПСКОВСКОЙ
ОБЛАСТИ "ПСКОВАВТОТРАНС"
180022, Псковская обл., г. Псков, ул. Леона Поземского,
дом 119

Контактное лицо:
Костюкова С.С.

Адрес электронной почты
ss.kostukova@pskovavtotrans.ru
номер контактного телефона
+8 (8112) 294940

Псковское УФАС России
Рег. номер 8155/23
зарегистрирован 19.12.2023



Жалоба

на незаконные положения документации запроса котировок в электронной форме

12 декабря 2023 года на сайте электронной торговой площадки в сети Интернет было опубликовано извещение №32313076363 на оказание услуг по системно-техническому обслуживанию, обеспечению бесперебойной работы и совершенствованию комплекса IT-технологий, обеспечивающих транспортную безопасность и производственную деятельность объектов транспортной инфраструктуры.

Закупка проводится в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон N 223-ФЗ), Положением о закупках ГОСУДАРСТВЕННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ПСКОВСКОЙ ОБЛАСТИ "ПСКОВАВТОТРАНС" (далее - Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

Заявитель является участником закупки, заявка № 4930753.

По результатам изучения закупочной документации, Заявителем обнаружены следующие нарушения со стороны Заказчика.

Так согласно Техническому заданию (далее - ТЗ) помимо прочего, при оказании услуг происходит: *передача информации по установленным действующим законодательством требованиям из системы продажи билетов в ФГУП «ЗащитаИнфоТранс» осуществляется при помощи отказоустойчивого программно-аппаратного кластера VipNet в составе двух серверов VipNet Coordinator HW1000. Передача информации в ФГУП «ЗащитаИнфоТранс» осуществляется при помощи отказоустойчивого программно-аппаратного кластера VipNet в составе двух серверов VipNetCoordinator HW1000.*

...Шифрование, защита трафика, и маршрутизация потока для обеспечения удаленного доступа к системам видеонаблюдения осуществляется на оборудовании Заказчика.

В рамках системно-технического обслуживания должны предоставляться следующие комплексы работ:

... Контроль системы безопасности информационной сети (ежедневно) (помимо прочего).

... Настройка маршрутизации и правил безопасности для обеспечения удаленного доступа к системам видеонаблюдения на оборудовании Заказчика.

... Организация системы защиты компонентов ЛВС Заказчика от внешнего вторжения и несанкционированного доступа. Анализ логов доступа и своевременное устранение потенциальных угроз безопасности ЛВС Заказчика.

... Организация доступа из сети Internet к внутренним информационным системам и сервисам Заказчика в соответствии с матрицей доступа, предоставляемой Заказчиком. Мониторинг и решение инцидентов при недоступности этих информационных систем и сервисов.

В ТЗ Заказчика, указано на наличие кластера горячего резервирования на базе двух СКЗИ - VipNet Coordinator HW1000

Согласно данным сайта производителя благодаря функциям криптографической защиты данных, межсетевому экранированию, а также наличию встроенных сетевых сервисов ПАК VipNet Coordinator HW является оптимальным средством защиты компьютерных сетей организаций от несанкционированного доступа к ее ресурсам при передаче информации по открытым каналам связи.

<https://it-enigma.ru/produktyi/setevaya-bezopasnost/skzi-dlya-zashhishhennyix-setej/vipnet-coordinator-hw1000?ysclid=lqb2s8vla3727222387>

<https://dpsys.ru/products/shifrovanie-setevogo-trafika/vipnet/vipnet-coordinator/vipnet-coordinator-hw1000?ysclid=lqb2rbs9ge411377027>

Кроме того, в перечне обслуживаемого ПО и технических средств есть пункт 42 ТЗ, в котором установлено следующее:

Сервер управления сетью VipNet Операционная система: MicrosoftWindowsServer XP Profwith SP3 (Виртуальная машина VMWare ESX)

Данная программа является: VIPNET Administrator

Согласно данным сайта производителя:

VipNet Administrator 4 — программный комплекс, предназначенный для настройки и управления защищенной сетью, включающий в себя:

VipNet NCC (Центр управления сетью, ЦУС) — приложение для конфигурирования и управления виртуальной защищенной сетью VipNet.

VipNet КСА (Удостоверяющий и ключевой центр, УКЦ) — приложение, которое выполняет функции центра формирования ключей шифрования и персональных ключей пользователей.

Для взаимодействия с VIPNET Coordinator VIPNET Administrator использует VIPNET Client, устанавливаемый совместно с ним на рабочее место администратора сети VIPNET.

Программный комплекс VipNet Client предназначен для защиты рабочих мест корпоративных пользователей.

На продукт VipNet Client и VipNet Coordinator HW1000 со стороны ФСБ выданы сертификат соответствия о том, что продукт соответствует требованиям к средствам криптографической защиты информации, предназначенным для защиты информации, не содержащей сведений, составляющих государственную тайну, класса КСЗ и может использоваться для криптографической защиты.

Сертификат ФСБ России № СФ/124-4156 до 01.06.2024

Сертификат ФСБ России № СФ/525-4429 до 20.12.2025

Сертификат ФСБ России № СФ/124-4156 до 01.06.2024

Сертификат ФСБ России № СФ/525-4429 до 20.12.2025

(Выписку из сертификации ФСБ прилагаем).

Таким образом, указанные выше продукты являются средствами криптозащиты, к которым применяется пункт 2 Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 N 313 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем...".

Приказом Минтранса России от 19.07.2012 N 243 утвержден Порядок формирования и ведения автоматизированных централизованных баз персональных данных о пассажирах и персонале (экипаже) транспортных средств, а также предоставления содержащихся в них данных".

Пунктом 61 Приказа № 243 установлено, что безопасность персональных данных при их обработке в АЦБПДП и в ходе информационного взаимодействия в пределах зоны ответственности его участников обеспечивается с помощью системы защиты персональных данных, включающей в себя организационные меры и средства защиты информации (в том числе криптографические), а также используемые информационные технологии.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ "О персональных данных" оператор при обработке персональных данных обязан принимать необходимые правовые, организационные и технические меры для защиты персональных данных.

Подпунктом "а" пункта 2 Постановления № 313 установлено, что к шифровальным (криптографическим) средствам (средствам криптографической защиты информации), включая документацию на эти средства, относятся средства шифрования - аппаратные, программные и программно-аппаратные шифровальные (криптографические) средства, реализующие алгоритмы криптографического преобразования информации для ограничения доступа к ней, в том числе при ее хранении, обработке и передаче.

Приложением к Положению, утвержденном постановлением Правительства РФ N 313 от 16.04.2012, определен Перечень выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в отношении шифровальных (криптографических) средств. К числу таковых относится следующее:

- монтаж, установка (инсталляция), наладка шифровальных (криптографических) средств, за исключением шифровальных (криптографических) средств защиты фискальных данных, разработанных для применения в составе контрольно-кассовой техники, сертифицированных ФСБ России (пункт 12);

- работы по обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, предусмотренные технической и эксплуатационной документацией на эти средства (за исключением случая, если указанные работы проводятся для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) (пункт 20);

- передача шифровальных (криптографических) средств, за исключением шифровальных (криптографических) средств защиты фискальных данных, разработанных для применения в составе контрольно-кассовой техники, сертифицированных ФСБ России (пункт 21).

Поскольку технические меры для защиты информации Заказчика предусматривают, в том числе и необходимость шифрования, в документации необходимо установить требования о наличии соответствующей лицензии, поскольку данный вид деятельности является лицензируемым в соответствии с частью 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановлением Правительства РФ от 21.11.2011 N 957 "Об организации лицензирования отдельных видов деятельности", Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 313 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем...".

Лицензирование деятельности, определенной этим Положением, осуществляется Федеральной службой безопасности Российской Федерации (пункт 5).

Однако требование о наличии лицензии в закупочной документации не установлено.

В свою очередь возможность привлечения соисполнителя ни ТЗ, ни проектом договора так же не предусмотрено.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Федерального закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Поскольку в ходе исполнения договора Исполнитель будет иметь доступ к персональным данным третьих лиц, и на него возлагается обязанность по защите информации и организации системы безопасности системы, такой Исполнитель обязан иметь лицензию на осуществление деятельности по распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств.

Указанная правовая позиция подтверждается административной практикой:

Так в своем решении Московское УФАС России от 15.03.2023 по делу N 0077/07/00-3129/2023 указало следующее:

«Поскольку технические меры для защиты информации предусматривают в том числе и необходимость шифрования, Заказчиком были установлены требования о наличии соответствующей лицензии, поскольку данный вид деятельности является лицензируемым в соответствии с частью 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановлением Правительства РФ от 21.11.2011 N 957 "Об организации лицензирования отдельных видов деятельности", Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 N 313 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем...".

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о правомерности установления требований, указанные в пункте 1.2.9. Технического задания, и требования по предоставлению соответствующих лицензий, в свою очередь, Заявителем доказательств обратного не представлено.»

Из вышеизложенного следует, что Заказчиком нарушены положения пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона о закупках.

В этой связи Заявитель ходатайствует о приостановлении процедуры торгов, до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 этой статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Решением Верховного Суда РФ от 14.05.2020 N АКПИ20-161 <О признании не действующим со дня принятия пункта 3 Письма ФАС России от 24.09.2019 N РП/83261/19 "Об отдельных вопросах применения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалоб на обязательные в силу законодательства Российской Федерации торги">, установлено, что

«Федеральным законом "О защите конкуренции" обязательное приостановление торгов обусловлено фактом принятия жалобы к рассмотрению антимонопольным органом и направлением соответствующего уведомления заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (часть 11 статьи 18.1).

Данным федеральным законом определен и период приостановления торгов - со дня направления уведомления до дня рассмотрения жалобы по существу (часть 18 статьи 18.1).

Федеральный закон "О защите конкуренции" не содержит предписаний, что при рассмотрении антимонопольным органом жалобы в порядке, предусмотренном его статьей 18.1, полномочия антимонопольного органа ограничиваются возможностью приостановления торгов только в части заключения договора.

Подобное разъяснение ФАС России основано на ошибочном толковании приведенных в пункте 3 Письма норм, в том числе части 19 статьи 18.1 Федерального закона "О защите конкуренции", содержание которой вопреки доводам административного ответчика не предусматривает каких-либо полномочий антимонопольного органа, а определяет сформулированную как запрет обязанность организатора торгов, которому в порядке, установленном частью II названной статьи, направлено уведомление, не заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Этой же нормой определена ничтожность договора, заключенного с нарушением такого требования.

Учитывая установленные обстоятельства, пункт 3 Письма подлежит признанию не действующим со дня принятия оспариваемого акта.»

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона N 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона N 135-ФЗ, 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.

В соответствии с п. п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

На основании вышеизложенного и руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявитель,

Просит:

1. Приостановить торги, до рассмотрения жалобы по существу;
2. Признать жалобу обоснованной;
3. Проверить документацию закупки на предмет её соответствия нормам и требованиям действующего законодательства;
4. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений Законодательства о закупках путем внесения изменений в Документацию.

Приложение:

1. Документы, подтверждающие полномочия на подписание жалобы;
2. Выписка из сертификации ФСБ.

С уважением,
Директор ООО «Формоза-Сервис»



/Гаврилов А.А./