



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Урицького, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1484-р/пк-ск від 25.11.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ВЕБ ФОРМАТ"

вул. М. Грушевського, 28/2,
н.п. № 43, м. Київ, 01021

Державне підприємство
"Український інститут
промислової власності"

вул. Глазунова, 1, м. Київ, 01601

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "ВЕБ ФОРМАТ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ВЕБ ФОРМАТ") від 15.10.2014 № 116/2014 (zareestrovany в Комітеті 15.10.2014 за № 8-20/2488-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним підприємством "Український інститут промислової власності" (надалі – Замовник, ДП УІПВ) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "62.01.1. Розробка та впровадження інформаційного Інтернет-ресурсу" [оголошення № 166407, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.09.2014 № 87 (17.09.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:
- призупинити Процедуру закупівлі;

- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог законодавства.

Рішенням Колегії від 16.10.2014 № 1271-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 16.10.2014 № 20-29.3/06-3062-дз Замовник листом від 23.10.2014 № 1934/1.1 надав копії документів щодо проведення ним Процедури закупівлі, пояснення по суті Скарги.

Розглянувши надані Замовником документи та пояснення, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

На думку Скаржника, документація конкурсних торгів складена Замовником з порушенням принципів, визначених у статті 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

1. Скаржник повідомляє, що у документації конкурсних торгів міститься посилання на конкретну програмну платформу та фірму – "1С Bitrix" з використанням віртуального сервера "1С-Bitrix: віртуальна машина" (мовою оригіналу).

За інформацією Скаржника, учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати такі документи: інформаційну довідку, що підтверджує наявність працівників відповідної кваліфікації, яких учасник планує залучити до виконання умов договору (не менше трьох осіб), які мають необхідні знання та досвід роботи з розробки і впровадження web-сайтів на базі програмної платформи "1С Bitrix" та авторизаційний лист від виробника програмної платформи "1С Bitrix" про те, що учасник є партнером компанії "Bitrix".

На думку ТОВ "ВЕБ ФОРМАТ", посилання Замовника у Документації на програмну платформу "1С Bitrix", виробництва компанії "Bitrix" (Росія) здійснено Замовником з метою обмеження конкуренції серед учасників, які можуть запропонувати розробку Інтернет-ресурсу на еквівалентній програмній платформі.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що на виконання вимог статті 22 Закону у пункті 7 розділу III документації конкурсних торгів (надалі – Документація) зазначено, що "...будь-яке посилання в даній документації на конкретну назву, марку, модель, виробника мається на увазі "або еквівалент".

На думку Замовника, Документація жодним чином не обмежує права учасників Процедури закупівлі подавати пропозиції конкурсних торгів щодо розробки та впровадження Інтернет-ресурсу на базі еквівалентної програмної платформи.

Замовник повідомляє, що учасники Процедури закупівлі можуть запропонувати програмну платформу, що за своїми технічними характеристиками еквівалентна програмній платформі "1С Bitrix" і підтвердити знання та досвід роботи працівників з розробки і впровадження Web-сайтів на її базі, а також надати авторизаційний лист від виробника запропонованої еквівалентної програмної платформи.

За інформацією Замовника, за результатами проведення моніторингу ринку послуг з розробки та впровадження Інтернет-ресурсів, які відповідають вимогам чинного законодавства у галузі технічного захисту інформації, ДП УПІВ було встановлено, що можливості програмної платформи "1С Bitrix" та набір запропонованих у ній функцій із захисту інформації найбільше відповідають вимогам до захисту інформації web-сторінки, які викладені у НД ТЗІ 2.5-010-03 "Вимоги до захисту інформації web-сторінки від несанкціонованого доступу", що дозволяє реалізувати необхідний профіль захищеності веб-сайту ДП УПІВ та виконати вимоги чинного законодавства до системи захисту

державних інформаційних ресурсів.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 3 частини другої статті 22 Закону, зокрема, технічна специфікація не повинна містити посилання на конкретні торговельну марку чи фірму, патент, конструкцію або тип предмета закупівлі, джерело його походження або виробника. У разі якщо таке посилання є необхідним, воно повинно бути обґрунтованим, а специфікація повинна містити вираз "або еквівалент".

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, у тому числі відповідну технічну специфікацію (у разі потреби - плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі), що встановлені замовником, згідно з пунктом 7 Розділу III документації конкурсних торгів.

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації, зокрема, інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі зазначена у додатку 4 Документації.

На підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів учасник подає довідку у довільній формі про можливість надання послуг замовнику з урахуванням вимог, що визначені у додатку 4 Документації.

Відповідно до пункту 4 додатку 4 Документації запропоновані учасником послуги за своїми властивостями повинні відповідати наступним вимогам "Інтернет-ресурс повинен бути розроблений на програмній платформі "1С Бітрікс" з використанням віртуального сервера "1С-Битрикс: Виртуальная машина" актуальної версії".

У додатку 2 Документації Замовником встановлені кваліфікаційні критерії, вимоги та документи, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції учасника кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам замовника.

Згідно з підпунктом 2.1 пункту 2 та підпунктом 9.1 пункту 9 таблиці додатку 2 Документації учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати відповідно:

- інформаційну довідку (форма довільна), що підтверджує наявність працівників відповідної кваліфікації, яких учасник планує залучити до виконання умов договору (не менше трьох осіб), які мають необхідні знання та досвід роботи з розробки і впровадження web-сайтів на базі програмної платформи "1С Bitrix", у тому числі, працівників, що мають необхідні знання у галузі технічного захисту інформації (не менше двох осіб);

- авторизаційний лист від виробника програмної платформи "1С Bitrix" про те, що учасник є партнером компанії "Bitrix".

У пункті 7 розділу III Документації Замовником зазначено, зокрема, "будь-яке посилання в даній документації на конкретну назву, марку, модель виробника мається на увазі "або еквівалент".

Представники Замовника, присутні на засіданні Колегії, яке відбулося 25.11.2014, підтвердили, що учасники Процедури закупівлі можуть запропонувати до постачання Інтернет-ресурс, розроблений на будь-якій програмній платформі та надати відповідні документи від виробника вказаної платформи.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "ВЕБ ФОРМАТ" повідомляє, що вимога Документації стосовно надання у складі пропозиції конкурсних торгів копії ліцензії Адміністрації Державної

служби спеціального зв'язку та захисту інформації України є незаконною.

Скаржник повідомляє, що предметом закупівлі є розробка та впровадження інформаційного Інтернет-ресурсу. За інформацією Скаржника, статтею 9 Закону України "Про ліцензування певних видів господарської діяльності" визначений вичерпний перелік діяльності, що підлягають ліцензуванню. Зазначена стаття не вимагає ліцензування діяльності, пов'язаної з розробкою та впровадженням інформаційних Інтернет-ресурсів. Відповідно до абзацу другого статті 2 вказаного Закону види господарської діяльності, не передбачені у статті 9 цього Закону, не підлягають ліцензуванню.

За інформацією Скаржника, ТОВ "ВЕБ-ФОРМАТ" зверталось до державного підприємства "Українські спеціальні системи" із запитом стосовно необхідності отримання відповідної ліцензії для надання послуг в галузі технічного захисту інформації для надання послуг щодо проектування та розроблення у сфері інформаційних технологій.

Як зазначає Скаржник, у відповідь на вказаний лист державне підприємство "Українські спеціальні системи" повідомило, що "надання послуг щодо проектування та розроблення у сфері інформаційних технологій не потребує одержання ліцензії Адміністрації Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України на надання послуг в галузі технічного захисту інформації".

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник зазначив, що згідно з пунктом 12 частини третьої статті 9 Закону України "Про ліцензування певних видів господарської діяльності" ліцензуванню підлягає такий вид діяльності, як надання послуг у галузі технічного захисту інформації (згідно з переліком, що визначається Кабінетом Міністрів України). Виходячи з пункту 1 Переліку послуг у галузі технічного захисту інформації, господарська діяльність щодо надання яких підлягає ліцензуванню, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України "Про затвердження переліку послуг у галузі технічного захисту інформації, господарська діяльність щодо надання яких підлягає ліцензуванню" від 18 травня 2011 року № 517, оцінювання захищеності інформації належать до послуг у галузі технічного захисту інформації, що підлягають ліцензуванню.

ДП УППВ повідомляє, що згідно з пунктами 1.2 та 1.4 Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з розроблення, виробництва, впровадження, обслуговування, дослідження ефективності систем і засобів технічного захисту інформації, надання послуг у галузі технічного захисту інформації, затверджених наказом Державного комітету України з питань регуляторної політики та підприємництва, Адміністрації Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України від 20.01.2009 № 5/9, ліцензійні умови визначають кваліфікаційні, організаційні, технологічні та інші вимоги до суб'єктів господарювання, виконання яких є обов'язковою умовою провадження видів робіт та надання видів послуг у межах господарської діяльності з розроблення, виробництва, впровадження, обслуговування, дослідження ефективності систем і засобів технічного захисту інформації, надання послуг у галузі технічного захисту інформації. Здійснення господарської діяльності у галузі технічного захисту інформації без ліцензії, після закінчення строку дії ліцензії, визнання ліцензії недійсною або її анулювання не допускається.

За інформацією Замовника, під час розробки та впровадження Інтернет-ресурсу, що є предметом закупівлі, необхідно дотримуватися вимог нормативних документів в сфері технічного захисту інформації та рекомендацій Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України щодо організації захисту інформаційних ресурсів державних органів і установ від несанкціонованих дій зі сторони мережі Інтернет. Отже, для виконання вищезазначених вимог учасник повинен мати відповідний досвід та освічений персонал, підтвердження чого є, зокрема, ліцензія Адміністрації Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України на надання послуг в галузі технічного захисту інформації з оцінювання захищеності інформації.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини першої статті 2 Закону України "Про Державну службу

спеціального зв'язку та захисту інформації України" Державна служба спеціального зв'язку та захисту інформації України є державним органом, який призначений для забезпечення функціонування і розвитку державної системи урядового зв'язку, Національної системи конфіденційного зв'язку, формування та реалізації державної політики у сферах криптографічного та технічного захисту інформації, телекомунікацій, користування радіочастотним ресурсом України, поштового зв'язку спеціального призначення, урядового фельд'єгерського зв'язку, а також інших завдань відповідно до закону.

Згідно з підпунктом 9.2 пункту 9 таблиці додатку 2 Документації учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати копію ліцензії Адміністрації Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України на надання послуг в галузі технічного захисту інформації з оцінювання захищеності інформації.

Відповідно до підпункту 6.1 пункту 6 додатку 4 Документації система захисту Інтернет-ресурсу повинна бути реалізована у відповідності до вимог чинних нормативно-правових актів України, нормативних документів в сфері технічного захисту інформації та рекомендацій Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України щодо організації захисту інформаційних ресурсів державних органів і установ від несанкціонованих дій зі сторони мережі Інтернет.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації предметом закупівлі є "послуги щодо проектування та розроблення у сфері інформаційних технологій (ДК 016-2010:62.01.1) (розробка та впровадження інформаційного Інтернет-ресурсу)".

Відповідно до пункту 12 статті 9 Закону України "Про ліцензування певних видів господарської діяльності" ліцензуванню підлягає надання послуг у галузі технічного захисту інформації (згідно з переліком, що визначається Кабінетом Міністрів України).

Постановою Кабінету Міністрів України від 18.05.2014 № 517 затверджено перелік послуг у галузі технічного захисту інформації, господарська діяльність щодо надання яких підлягає ліцензуванню. Згідно з вказаною постановою такими послугами є оцінювання захищеності інформації та виявлення закладних пристроїв. Предмет закупівлі не відноситься до зазначених вище послуг.

Представник Скаржника, присутній на засіданні Колегії, яке відбулося 25.11.2014, повідомив, що ТОВ "ВЕБ-ФОРМАТ" може провести тестування технічної захищеності новоствореного Інтернет-ресурсу, але, при цьому не зможе надати відповідної ліцензії, оскільки предмет закупівлі не відноситься до видів господарської діяльності, яка підлягає ліцензуванню.

Враховуючи викладене, зазначена вимога є дискримінаційною по відношенню до суб'єктів господарювання, у тому числі, до Скаржника.

Абзацами першим та п'ятим частини першої статті 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника в частині встановлення наведеної вище умови у Документації порушують вимоги абзаців першого та п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

3. Скаржник повідомляє, що у Замовника вже існує функціонуючий Інтернет-ресурс (www.uiprv.org), тому здійснення Процедуру закупівлі суперечить принципам максимальної економії та ефективності.

Замовник повідомив, що офіційний Інтернет-ресурс ДП УПВ було створено та введено у експлуатацію у 2003 році. Наявний Інтернет-ресурс ДП УПВ був розроблений до виходу НД ТЗІ 2.5-10-03, а отже вимоги щодо захисту державних інформаційних ресурсів у ньому не враховані. Тому, у 2012 році, згідно з договором від 25 липня 2012 року № 24-07- 2/12 (121/2012I), укладеного між ДП УПВ та ТОВ "НОКК", було проведено технічний аудит Інтернет-ресурсу ДП УПВ на відповідність вимогам чинного законодавства у галузі технічного захисту інформації та можливість проникнення зловмисника з боку мережі Інтернет та встановлено можливість проникнення зловмисника з боку мережі Інтернет до системи управління веб-сайту Замовника та з'ясовано, що захист наявного Інтернет-ресурсу не відповідає вимогам чинних нормативно-правових актів України з питань захисту інформації та нормативних документів в галузі технічного захисту інформації.

За інформацією Замовника, на виконання вимог чинних нормативно-правових актів України щодо захисту державних інформаційних ресурсів було прийняте рішення про розробку нового Інтернет-ресурсу ДП УПВ на сучасній програмній платформі, яка може забезпечити захист інформації відповідно до вимог НД ТЗІ 2.5-010-03 "Вимоги до захисту інформації WEB-сторінки від несанкціонованого доступу".

З копій матеріалів, наданих Замовником, Колегія встановила, що оголошення про заплановану закупівлю № 166407, було оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу 17.09.2014, тобто про порушення своїх прав та законних інтересів Скаржник повинен був дізнатися 17.09.2014.

Скарга зареєстрована органом оскарження 10.11.2014.

Таким чином, Скарга подана з порушенням строків, визначених частиною четвертою статті 18 Закону.

Отже, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

4. Листом від 07.11.2014 № 122/2014 (зареєстрованим у Комітеті 10.11.2014 за № 8-20/2743-ДЗ) ТОВ "ВЕБ-ФОРМАТ" надало доповнення до Скарги, в яких додатково зазначило про порушення, на його думку, в частині встановлення дискримінаційних умов у Документації, про які ним не було зазначено у Скарзі.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Згідно з абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону скарги, які стосуються документації конкурсних торгів (кваліфікаційної документації, запиту цінових пропозицій), можуть подаватись у будь-який строк після оприлюднення оголошення про їх проведення, але не пізніше закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних, цінових пропозицій).

Відповідно до абзаців першого та третього частини шостої статті 18 Закону орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо скарга не відповідає вимогам частини першої або четвертої цієї статті.

Відповідно до пункту 1 розділу IV Документації кінцевим строком подання пропозицій конкурсних торгів замовник встановив 16.10.2014.

Лист від 07.11.2014 № 122/2014 від ТОВ "ВЕБ-ФОРМАТ" був поданий до органу оскарження та зареєстрований у Комітеті 10.11.2014, отже, з порушенням строків, передбачених абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену в пункті 2 мотивувальної частини цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати державне підприємство "Український інститут промислової власності" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "62.01.1. Розробка та впровадження інформаційного Інтернет-ресурсу" [оголошення № 166407, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.09.2014 № 87 (17.09.2014)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ