

РЕШЕНИЕ № 036/07/18.1-936/2020

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СОКАР РУС» на действия Организатора АО «Газпром теплоэнерго» при проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для резервных топливных хозяйств котельных ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (№ 175/36/2020_3) (идентификационный номер закупки в ЕИС 32009306110)

19.08.2020

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 14.08.2020

Решение в полном объеме изготовлено 19.08.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры проведения торгов (далее – Комиссия) в составе:

Михин С.В. - председатель Комиссии, вр.и.о. руководителя Управления;

Грибанова Н.А. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт;

Сисева Н.И. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт,

при участии в заседании Комиссии посредством интернет-видеоконференции представителей:

от Заказчика ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» <...>;

от Организатора АО «Газпром теплоэнерго» <...>, <...>, <...>;

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленного, рассмотрев жалобу ООО «СОКАР РУС» на действия Организатора АО «Газпром теплоэнерго» при проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для резервных топливных хозяйств котельных ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (№ 175/36/2020_3) (идентификационный номер закупки в ЕИС 32009306110), в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

10.08.2020г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) поступила жалоба ООО «СОКАР РУС» на действия Заказчика ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» при проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для резервных топливных хозяйств котельных ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (№ 175/36/2020_3) (идентификационный номер закупки в ЕИС 32009306110).

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» и принята к рассмотрению в сроки, предусмотренные частями 14 и 14.1 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции».

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной и электронной почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте Воронежского УФАС России в сети Интернет.

Запрос лучших условий проводился Организатором закупки на основании договора № 92/2019-1 от 10.09.2019г. об оказании агентских услуг, заключенного между ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» и АО «Газпром теплоэнерго», согласно которому АО «Газпром теплоэнерго» (Агент) выступает в качестве Организатора закупки в рамках осуществления закупочной деятельности для

нужд ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (Принципала) и на основании Приказа ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» от 07.07.2020г. № 194 «О проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме» и заданием на проведение и организацию закупки.

Как следует из доводов жалобы Организатором необоснованно отклонена заявка ООО «СОКАР РУС» по основанию отсутствия в составе заявки «Согласия на обработку и передачу персональных данных» и отсутствия в составе заявки «Решения о согласии на совершение крупной сделки».

Представитель Организатора не согласился с доводами жалобы по основаниям, изложенным в возражениях, в удовлетворении требований, указанных в жалобе Заявителя, просит отказать.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, в соответствии с требованиями статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» Комиссия пришла к следующим выводам.

Отношения, связанные с закупкой товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов регулируются Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Основными целями названного Закона о закупках являются эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия потенциальных поставщиков, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и предотвращение коррупции.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом о закупках, иными нормативными правовыми актами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правилами закупки (далее — положение о закупке).

19.03.2019г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Газпром теплоэнерго» и Дочерних обществ АО «Газпром теплоэнерго» (далее – Положение о закупке), утвержденное решением Совета директоров № 40 от 27.12.2018г., которое регламентирует закупочную деятельность Заказчика (Организатора), содержит требования к закупочным процедурам, в том числе порядок их подготовки и проведения (включая способы закупки и условия их применения), порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупочной деятельности Заказчика положения, за исключением случаев, в которых федеральным законодательством установлен иной порядок.

Как установлено материалами дела, 09.07.2020г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет Организатором закупки АО «Газпром теплоэнерго» размещено извещение № 32009306110 о проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для резервных топливных хозяйств котельных ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (№ 175/36/2020_3)

Начало срока подачи заявок – 09.07.2020г.

Дата и время окончания подачи заявок – 24.07.2020г.

Согласно протоколу вскрытия конвертов № 204313-1-1 от 24.07.2020г. по окончании

срока подачи заявок была подана одна заявка от ООО «СОКАР РУС».

В соответствии с итоговым протоколом №175/36/2020_3/2 от 30.07.2020г. заявка ООО «СОКАР РУС» была отклонена в соответствии с пп.14 п.32 Информационной карты - Отсутствие в составе заявки Участника хотя бы одного из документов, установленных требованиями настоящей документации (раздел 1.5 – 1.6 Документации Открытого запроса лучших условий), в том числе Форм Заказчика, обязательных для заполнения (Приложение к заявке на участие в открытом запросе лучших условий – раздел 3 документации), а именно: п.1.5.25 (Согласие на обработку и передачу персональных данных (Форма б) заполняется в отношении следующих физ. лиц: руководителя юридического лица (индивидуального предпринимателя); главного бухгалтера; лица, действующего по доверенности; участников юридического лица; акционеров юридического лица; всех иных физ. лиц, указанных Участником в Форме 5 «Информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)»; всех иных физ. лиц, персональные данные которых содержатся в заявке Участника) - персональные данные содержатся в файле - (204313-1-1-139081)Протокол_№1.pdf., а также в соответствии с пп.13 п.32 Информационной карты - Несоответствие документов, предоставленных Участником в составе заявки, требованиям Заказчика, установленным настоящей документацией, в том числе Форм Заказчика, обязательных для заполнения (Приложения к заявке на участие в открытом запросе лучших условий – раздел 3 документации), а именно: п.1.5.15 (Решение о согласии на совершение крупной сделки и/или о совершении сделки с заинтересованностью, если требование о наличии такого одобрения установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица или если для участника закупки выполнение договора или предоставление обеспечения заявки, обеспечение договора является крупной сделкой и/или сделкой с заинтересованностью).

Комиссия Воронежского УФАС России, ознакомившись с требованиями Положения, документации о Закупке, приходит к следующим выводам.

Запрос лучших условий – способ неконкурентной закупки, не являющейся торгами, при котором Заказчик (Организатор) выбирает наиболее выгодные для себя условия исполнения договора из числа предложенных Участниками закупки в соответствии с Документацией о закупке (запросом о возможности осуществить поставку товаров (выполнить работы, оказать услуги), заказом, направляемым потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям) путем размещения посредством электронной площадки, специализированных информационных систем или на Интернет-платформах), правила проведения которого регламентируются Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром теплоэнерго» и Дочерних обществ АО «Газпром теплоэнерго».

Пункт 32 извещения о закупке устанавливает право Комиссии по рассмотрению заявок отклонять заявки по основаниям указанным в данном пункте, в том числе и по основанию несоответствия документов, предоставленных Участником в составе заявки, требованиям Заказчика, установленным настоящей документацией, в том числе Форм Заказчика, обязательных для заполнения (пункт 13 извещения), а также в случае отсутствия в составе заявки Участника хотя бы одного из документов, установленных требованиями настоящей документации (раздел 1.5 – 1.6 Документации Открытого запроса лучших условий), в том числе Форм Заказчика, обязательных для заполнения (пункт 14 извещения).

В соответствии с пунктом 1.3.2. Документации о закупке заявка, которую представляет Участник в соответствии с требованиями Документации, должна

быть подготовлена по форме, представленной в разделе 3 Документации и содержать сведения и документы, установленные Документацией.

Пункт 1.5 определяет требования к Участникам запроса лучших условий (Перечень документов, подтверждающих соответствие Участников квалификационным требованиям настоящей Документации Открытого запроса лучших условий).

Пункт 1.5.15 предполагает в составе заявки наличие решения о согласии на совершение крупной сделки и/или о совершении сделки с заинтересованностью, если требование о наличии такого одобрения установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица или если для участника закупки выполнение договора или предоставление обеспечения заявки, обеспечение договора является крупной сделкой и/или сделкой с заинтересованностью.

В случае, если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок для участника закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством или учредительными документами участника закупки порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос о согласии на совершение крупной сделки и/или о совершении сделки с заинтересованностью, участник предоставляет в составе заявки письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

Как следует из материалов дела, в составе заявки ООО «СОКАР РУС» было предоставлено решение № 01/03/97-2017 от 03.07.2017г. об одобрении и совершении по результатам аукционов в электронной форме сделок от имени ООО «СОКАР РУС» (файл (204313-1-1-139086) сумма_максимальной_сделки.pdf). Однако, в соответствии с п.1.2.15 Положения о закупке открытый запрос лучших условий не является открытым аукционом, следовательно, заявка на участие Заявителя не соответствует п. 1.5.15 Документации о закупке и, следовательно, правомерно была отклонена Организатором закупки.

Пункт 1.5.25 закупочной документации содержит требование о предоставлении согласия на обработку и передачу персональных данных (Форма б), заполняется в отношении следующих физических лиц: руководителя юридического лица (индивидуального предпринимателя); главного бухгалтера; лица, действующего по доверенности; участников юридического лица; акционеров юридического лица; всех иных физических лиц, указанных Участником в Форме 5 «Информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных)»; всех иных физических лиц, персональные данные которых содержатся в заявке Участника.

Заявителем в составе заявки было предоставлено согласие на обработку и передачу персональных данных генеральным директором и заместителем генерального директора.

Однако, в составе заявки был предоставлен файл (204313-1-1-139081) Протокол_№1.pdf, который содержит персональные данные физического лица (Ф.И.О., паспортные данные, место жительства), согласие на обработку персональных данных которого в составе заявки на участие в закупке не предоставлено.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона Российской Федерации от 27.07.2018 №152-ФЗ «О персональных данных» (далее - ФЗ №152-ФЗ) персональными данными являются: любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

В соответствии пунктом 1 части 1 статьи 6 ФЗ №152-ФЗ обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку

его персональных данных. Целью ФЗ №152–ФЗ является обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (статья 2 ФЗ №152–ФЗ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ №152–ФЗ обработкой персональных данных является: любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

Распространением персональных данных является действие, направленное на раскрытие персональных данных неопределённому кругу лиц, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ №152–ФЗ.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 ФЗ №152–ФЗ предоставлением персональных данных является действие, направленное на раскрытие персональных данных определённому лицу или определённому кругу лиц.

Таким образом, Заказчик (Организатор), получивший от Участника закупки персональные данные, автоматически приобретает статус оператора (пункт 2 статьи 3 ФЗ №152–ФЗ).

При этом базовое условие для обработки персональных данных – это наличие согласия субъекта персональных данных на их обработку. Если такого согласия нет, персональные данные обрабатываться не могут.

В соответствии с частью 1 статьи 9 ФЗ №152–ФЗ субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и даёт согласие на их обработку свободно, своей волей и в своём интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным. Согласие на обработку персональных данных может быть дано субъектом персональных данных или его представителем в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме, если иное не установлено федеральным законом. В случае получения согласия на обработку персональных данных от представителя субъекта персональных данных полномочия данного представителя на дачу согласия от имени субъекта персональных данных проверяются оператором.

В силу вышеуказанных норм наличие в составе заявки персональных данных физического лица предполагает обработку этих персональных данных и, соответственно, наличие согласия субъекта персональных данных, которое в соответствии с требованиями пункта 1.5.25 Раздела 1 Документации о закупке Заявителем в составе заявки на участие в закупке предоставлено не было.

Запросов о разъяснении положений документации к Заказчику (Организатору) по вышеуказанному требованию, в том числе и от Заявителя не поступало.

В соответствии с пунктом 32 Информационной карты по результатам анализа заявок и проверки информации об Участниках открытого запроса лучших условий, проведённых Организатором, Комиссия вправе отклонить заявку на участие в открытом запросе лучших условий в следующих случаях, в том числе:

- Несоответствие документов, предоставленных Участником в составе заявки, требованиям Заказчика, установленным настоящей документацией, в том числе Форм Заказчика, обязательных для заполнения (Приложения к заявке на участие в открытом запросе лучших условий – раздел 3 документации).
- Отсутствие в составе заявки Участника хотя бы одного из документов, установленных требованиями настоящей документации (раздел 1.5 – 1.6

Документации Открытого запроса лучших условий), в том числе Форм Заказчика, обязательных для заполнения (Приложение к заявке на участие в открытом запросе лучших условий – раздел 3 документации).

Таким образом, с учетом установленных обстоятельств у Организатора имелись основания для отклонения заявки ООО «СОКАР РУС».

Оценив фактические обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами, Комиссия Воронежского УФАС России не усматривает нарушений со стороны АО «Газпром теплоэнерго» при проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для резервных топливных хозяйств котельных ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (№ 175/36/2020_3).

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «СОКАР РУС» на действия Организатора закупки АО «Газпром теплоэнерго» при проведении открытого запроса лучших условий в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для резервных топливных хозяйств котельных ООО «Газпром теплоэнерго Воронеж» (№ 175/36/2020_3) (идентификационный номер закупки в ЕИС 32009306110), необоснованной.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

С.В. Михин
Н.А. Грибанова
Н.И. Сисева