

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15603/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.11.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителей АО «Россельхозбанк» - <...> (по доверенности от 06.09.2019 № 612), <...> (по доверенности от 06.09.2019 № 609),

в отсутствие представителей от ООО «Эмерком» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 25.11.2019 № ПО/62711/19),

рассмотрев жалобу ООО «Эмерком» (далее - Заявитель) на действия АО «Россельхозбанк» (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования, выполнение работ по монтажу и пусконаладке системы технологического телевидения для нужд Иркутского РФ АО «Россельхозбанк» (реестровый № 31908468196) (далее — Закупка),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, его заявка на участие в Закупке необоснованно отклонена.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя, приняла решение о признании ее необоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупках товаров, работ, услуг Заказчика (далее - Положение о

закупках) размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Согласно протоколу подведения итогов от 13.11.2019 № 86 заявку Заявителя отклонили со следующей формулировкой:

1. В составе заявки отсутствуют следующие обязательные документы:

отсканированные согласия лиц, паспортные данные которых представлены в составе заявки на обработку персональных данных (пп. 17.8 п. 17 Извещения о проведении Закупки).

2. Представленное Техническое предложение не соответствует требованиям Приложения № 1 к Извещению, а именно отсутствуют предложения по пп. 16 Технической части (пп. 17. 4 п. 17 Извещения).

1. Согласно п. 17 Извещения Закупочной документации, в заявку на участие в Закупке должны входить отсканированные согласия лиц, паспортные данные которых представлены в составе заявки на участие в запросе котировок - на обработку их персональных данных (при предоставлении указанных данных в составе заявки) (Приложение 8 к Извещению о проведении запроса котировок).

Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя представлено решение № 4 собрания учредителей ООО «Эмерком» об избрании генерального директора общества, в котором представлены паспортные данные учредителей общества.

В соответствии с пунктами 1, 3 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - Закон о персональных данных) персональные данные это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных), а обработка персональных данных это 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.

Таким образом, условием обработки персональных данных является обязательное предоставление согласия субъекта персональных данных на обработку таких данных, в соответствии со статьей 6 Закона о персональных данных.

При этом, как установлено Комиссией, согласия на обработку персональных данных в соответствии с формой предусмотренной Закупочной документацией Заявителем в составе заявки не представлено.

Исходя из изложенного, у Заказчика имелись основания для отклонения в рассматриваемой части, а довод жалобы признается необоснованным.

2. Согласно п. 17.4 Извещения Закупочной документации в составе заявки также предоставляется техническое предложение с приложением необходимых документов, содержащее в том числе сведения о стране происхождения товаров, оформленное в формате, допускающем поиск и копирование произвольного

фрагмента текста: «.doc» и/или «.docx» и/или «.xls» и/или «.xlsx» (Приложение 5 к Извещению о проведении запроса котировок).

В соответствии с приложение № 5 участнику процедуры закупки рекомендуется представить таблицу соответствия своего технического предложения техническим требованиям, установленным в Приложении 1 «Техническая часть» настоящей Инструкции в соответствии с приведенными таблицами.

Комиссией установлено, что Техническое предложение не соответствует требованиям Приложения 1, а именно отсутствует информация по требованиям/согласия с требованиями:

- Требования к качеству Оборудования.
- Требования к упаковке и маркировке Оборудования.
- Требования к гарантийному сроку на поставляемое Оборудование.
- Требования к безопасности Оборудования.
- Требования к монтажу Оборудования.
- Перечень объектов Иркутского РФ АО «Россельхозбанк», на поставку оборудования, выполнение работ по монтажу и пусконаладке системы технологического телевидения.

Исходя из изложенного, довод жалобы признается необоснованным.

Комиссия отмечает, что подавая заявки на участие в Закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Закупочной документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу ст. 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

В силу ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках» принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 указанного закона, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих

тому требований к участникам закупки.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения об отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке. В настоящем случае, Заказчик отклонил заявку ввиду ее несоответствия требованиям Закупочной документации. В связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Закупочной документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений по отклонению заявки Заявителя от участия в Закупке.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Между тем, Комиссией не оценивалась правомерность установления требования, на основании которых заявка была отклонена, поскольку как было указано ранее, Заявитель согласился на все ее условия и не обжаловал положения Закупочной документации, до окончания срока подачи заявок.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эмерком» (ИНН: 3811152715, ОГРН: 1113850031008) на действия АО «Россельхозбанк» (ИНН: 7725114488, ОГРН: 1027700342890) при проведении Закупки необоснованной.

1. Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия (изготовления в полном объеме).