

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1301/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом

от 06.08.2021 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 27.09.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 30.09.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — «_____»;

Члены комиссии:

«_____» — «_____»;

«_____» — «_____»;

в присутствии представителя Заявителя по доверенности посредством видео-конференц-связи;

в присутствии представителя Заказчика по доверенности посредством видео-конференц-связи;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 22.09.2022 № 9854-эп/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АУ «Окружная телерадиокомпания «Югра» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на приобретение аккумуляторов, пропеллеров, взлетных площадок, извещение № 32211687463, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) поступила жалоба (вх. от 22.09.2022 № 9854-эп/22) «_____» (далее – Заявитель) на действия АУ «Окружная телерадиокомпания «Югра» (далее – Заказчик, АУ «ОТРК «Югра») при проведении запроса

котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на приобретение аккумуляторов, пропеллеров, взлетных площадок, извещение № 32211687463.

Заявитель обжалует необоснованное отклонение его заявки от участия в закупке.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в том числе, 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.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) осуществление 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны

осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Руководствуясь частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика было направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 27.09.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение Жалобы с использованием видео-конференц-связи.

Изучив материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Закупочная деятельность АУ ОТРК «Югра» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг АУ Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Окружная телерадиокомпания «Югра», утвержденным решением Наблюдательного совета АУ ХМАО–Югры «Окружная телерадиокомпания «Югра» (далее – Положение о закупке).

13.09.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211687463. В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 13.09.2022 до 19.09.2022 18:00 (мск+2). Дата подведения итогов – 20.09.2022.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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.

Из протокола подведения итогов от 20.09.2022 установлено, что до окончания срока подачи заявок поступило две заявки на участие в закупке.

Комиссией Заказчика по закупкам принято решение отклонить обе заявки в связи с несоответствием требованиям документации о закупке. Закупка признана несостоявшейся. Обоснование принятого решения:

- заявка № 147 на участие в запросе котировок в электронной форме не соответствует требованиям извещения о закупке, а именно: несоответствие разделу IV «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ» (отсутствует согласие на обработку персональных данных участника; отсутствует оригинал или заверенная нотариусом копия справки, об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней,

штрафов, процентов (Форма по КНД 1120101).

- заявка № 148 на участие в запросе котировок в электронной форме не соответствует требованиям извещения о закупке, а именно: несоответствие разделу IV «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ» (отсутствует согласие на обработку персональных данных участника).

Заявитель с действиями Комиссии Заказчика не согласен, считает отклонение его заявки неправомерными.

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

Предметом закупки является не оказание услуг сотрудниками участника закупки, а приобретение товаров. Исходя из понятия персональных данных, содержащегося в Законе № 152-ФЗ, требование Заказчика о предоставлении согласия на обработку персональных данных участника закупки может распространяться только на участников закупки - физических лиц.

Заявитель является юридическим лицом, поэтому требование о предоставлении согласия на обработку персональных данных на него не распространяется.

В связи с изложенным Заявитель считает отклонение его заявки необоснованным.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона № 152-ФЗ предусмотрено, что указанный закон регулирует отношения, связанные с обработкой персональных данных, осуществляемой также юридическими лицами с использованием средств автоматизации, в том числе в информационно-телекоммуникационных сетях, или без использования таких средств, если обработка персональных данных без использования таких средств соответствует характеру действий (операций), совершаемых с персональными данными с использованием средств автоматизации, то есть позволяет осуществлять в соответствии с заданным алгоритмом поиск персональных данных, зафиксированных на материальном носителе и содержащихся в картотеках или иных систематизированных собраниях персональных данных, и (или) доступ к таким персональным данным.

Пунктом 1 части 1 статьи 6 Закона № 152-ФЗ предусмотрено, что обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных. Из положений указанных норм следует, что законодательством не установлен запрет на передачу персональных данных физических лиц, но установлены ограничения в виде необходимости получения согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Установление Заказчиком в Документации требования о предоставлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных, в случае предоставления участником персональных данных физических лиц, обусловлено соблюдением норм Закона о персональных данных, не является необоснованно ограничивающим фактором участия в процедуре Закупки как в силу оценочного характера условий, так и по причине того, что участники Закупки способны конкурировать путем предложения лучших условий исполнения договора по иным критериям оценки, указанным в Документации Рассмотрев материалы Жалобы Комиссия установила следующее.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление

заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с пп.1) п. 5 параграфа 5 Извещения о закупке основанием для отклонения заявки является непредоставление в заявке на участие в запросе котировок в электронной форме информации и документов, предусмотренных пунктом 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе котировок в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА КОТИРОВОК В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», или наличие в заявке на участие в запросе котировок в электронной форме недостоверной информации об участнике закупки и (или) о предлагаемых им товаре, работе, услуге.

В пункте 6 § 1 предусмотрено, что заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать декларацию, подтверждающую на дату подачи заявки на участие в закупке соответствие участника закупки или лиц, выступающих на стороне участника закупки, обязательным требованиям, указанным в пп. а)-е).

Разделом II Документации о закупке установлено, что заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать в том числе декларацию, подтверждающую на дату подачи заявки на участие в закупке соответствие участника закупки или лиц, выступающих на стороне участника закупки обязательным требованиям. В приложении №2 к извещению установлена форма декларации о соответствии участника закупки.

Согласно установленной форме участник должен представить также следующие приложения к декларации:

- согласие на обработку персональных данных;
- оригинал или заверенная нотариусом копия справки, об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов (Форма по КНД 1120101), выданная налоговым органом не ранее двух месяцев до окончания приема заявок на участие в запросе котировок;
- выписка из ЕГРЮЛ, выданная не ранее шести месяцев до окончания приема заявок на участие в запросе котировок прилагается (только для юридических лиц);
- заверенные Участником копии документов (приказов, протоколов собрания учредителей о назначении руководителя и т.д.), подтверждающие полномочия лица, подписавшего Предложение, на заключение Договора по результатам запроса котировок. Если Предложение подписывается по доверенности, предоставляется копия доверенности.

Вместе с тем, Комиссия Управления обращает внимание на то, что согласно извещению участниками данной закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства предусмотрены статьей 3.4 Закона о закупках.

При проведении закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, Заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке обязанность представления участниками информации и документов, поименованных в частях 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках.

Согласно ч.19.3 ст.3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Таким образом, при проведении конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, требование Заказчика о представлении участниками информации и документов, не предусмотренных в частях 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках нарушает положения Закона № 223-ФЗ. Следовательно, отклонение заявок участников в связи с непредставлением в составе заявки информации и документов, не предусмотренных в частях 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках является незаконным и необоснованным.

Таким образом, поскольку отклонение заявок участников закупки за непредставление с декларацией соответствия участника дополнительных документов противоречит положениям ч. 19.1-19.3 ст. 3.4, ч.10 ст.4 Закона о закупках, Комиссия приходит к выводу, что доводы жалобы о неправомерном отклонении заявки являются обоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «_____» (вх. от 22.09.2022 № 9854-эп/22) на действия Заказчика АУ «Окружная телерадиокомпания «Югра» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на приобретение аккумуляторов, пропеллеров, взлетных площадок, извещение № 32211687463, обоснованной.
2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
3. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности.

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

Члены Комиссии:

« _____ »

« _____ »