

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-336/22

**по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия
(бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

19.08.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг помещений и уборке прилегающей территории (извещение № ЗП – 8100077955, размещенное на сайте www.sberbank-ast.ru), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг помещений и уборке прилегающей территории (извещение № ЗП – 8100077955, размещенное на сайте www.sberbank-ast.ru) (далее – Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 Положением о закупке ПАО Сбербанк, утвержденным решением наблюдательного совета ПАО Сбербанк (протокол от 04.06.2020 № 14) (в ред. от 30.06.2021) (далее – Положение о закупке).

Согласно извещению о проведении Конкурса (далее – Извещение), документацией о конкурентной закупке (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на официальном сайте Оператора (www.sberbank-ast.ru) – 01.08.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 201 746 086, 46 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 16.08.2022;

4. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 26.08.2022;
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Конкурсе – 23.09.2022;
6. Дата подведения итогов Конкурса – 23.09.2022.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 16.08.2022 Комиссия ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 19.08.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в разделе 8 Документации (далее – Проект договора) неправомерно установлено требование к исполнителю в части предоставления согласия на признание сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными;
2. Заказчиком в Проекте договора неправомерно установлено требование к исполнителю в части гарантии наличия у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течении всего срока выполнения подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии

с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Проекте договора неправомерно установлено требование к исполнителю в части предоставления согласия на признание сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными.

В соответствии с пунктом 5.3 Документации договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены Проектом договора, Документацией, Извещением и заявкой участника Конкурса, с которым заключается договор.

Пунктом 8.26 Проекта договора установлено, что в рамках договора, заключаемого по результатам Конкурса, стороны обязуются соблюдать положения, изложенные в приложении № 29 к Проекту договора «Соглашение о налоговых заверениях и возмещении имущественных потерь (особые условия)» (далее – Соглашение).

В соответствии с пунктом 10.7 Проекта договора в случае, если Заказчик в период действия договора обнаружит, что исполнитель либо привлекаемые им субподрядчики не выполняют (не соблюдают) требования Соглашения, Заказчик вправе в любой момент отказаться от исполнения договора в одностороннем внесудебном порядке без возмещения исполнителю каких-либо убытков, непосредственно вызванных таким прекращением действия договора.

Согласно пункту 1.2.2 Соглашения исполнитель заверяет на момент подписания Соглашения и гарантирует в налоговых периодах, в течение которых совершаются операции по договору, что исполнитель предоставил в территориальный налоговый орган по месту своей регистрации и обеспечил (обеспечит) представление третьими лицами, привлекаемыми для исполнения договора (подрядчиками/соисполнителями) согласие на признание сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными, в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 102 Налогового кодекса Российской Федерации по форме, утвержденной приказом ФНС России от 15.11.2016 № ММВ-7-17/615@, сроком действия с начала календарного года, в котором заключен договор на срок не менее двух календарных кварталов по истечении срока действия договора, с учетом всех взятых обязательств сторон, в том числе в отношении сведений о застрахованных лицах (СНИЛС, ФИО застрахованных лиц).

Частью 1 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» установлено, что субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что одновременно с согласием на признание сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными, в соответствии с законодательством Российской Федерации необходимо предоставить согласие на обработку персональных данных.

Вместе с тем, учитывая срок действия согласия на признание сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными, установленную Соглашением, исполнителю по договору необходимо предоставить согласие на обработку персональных данных в отношении всех сотрудников исполнителя с начала календарного года, в котором заключен договор по результатам Конкурса, в том числе в отношении уволенных сотрудников, что ставит возможность исполнения договора от волеизъявления третьих лиц.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил сведения и пояснил, что данное требование установлено Заказчиком в целях подтверждения принадлежности исполнителя по

договору, подрядчика трудового ресурса, фактически задействованного в оказании услуг по договору, заключаемому по результатам Конкурса.

При этом в соответствии с пунктом 1.2.2 Соглашения исполнителю необходимо представить сведения исключительно в отношении тех сотрудников, которые будут привлечены для исполнения договора.

Дополнительно представитель Заказчика пояснил, что на основании сведений, представленных исполнителем по договору в рамках Соглашения, Заказчиком формируется допуск указанных лиц на объекты Заказчика.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что Проект договора, включая Соглашение, не содержит условий, предоставляющих Заказчику право на получение информации о сотрудниках, не привлеченных для оказания услуг по договору на объекты Заказчика, а также не содержит условий о раскрытии исполнителем по договору информации в отношении уволенных сотрудников.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что положения Проекта договора в части предоставления согласия на признание сведений, составляющих налоговую тайну, общедоступными, не противоречат требованиям Закона о закупках.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Проекте договора неправомерно установлено требование к исполнителю в части гарантии наличия у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течении всего срока подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

Пунктом 3.1.18 Проекта договора установлено, что исполнитель по договору обязуется обеспечить соблюдение работниками Исполнителя и привлеченных им сторонних лиц требований охраны труда, охраны окружающей среды, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, указанных в приложении № 14 к Проекту договора «Обязанности исполнителя по обеспечению требований охраны труда, охраны окружающей среды» (далее – Приложение № 14).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 5 Приложения № 14 исполнитель

гарантирует наличие у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течение всего срока подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил сведения и пояснил, что в соответствии со статьей 22 Трудового кодекса Российской Федерации работодатель обязан осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами.

Так, согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 24.07.1998 № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев

на производстве и профессиональных заболеваний» (далее – Закон № 125-ФЗ) обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве

и профессиональных заболеваний является видом социального страхования. При этом в соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона № 125-ФЗ обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве

и профессиональных заболеваний подлежат физические лица, выполняющие работу на основании трудового договора, заключенного со страхователем,

в связи с чем, по мнению Заявителя, вышеуказанное требование является избыточным и влечет ограничение круга участников закупки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что услуги, оказываемые в рамках договора, заключаемого по результатам Конкурса, связаны высокой степенью травматичности работников исполнителя, в связи с чем требование о наличии у исполнителя

и привлекаемых им подрядчиков добровольного страхования работников

от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей установлено в Проекте договора в целях сохранения возможности исполнителя привлекать сотрудников, осуществляющих трудовую деятельность

на основании гражданско-правового договора.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что добровольное страхование работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей является дополнительным видом страхования сотрудников

и применяется организациями для более существенной материальной поддержки своих работников в случае получения ими травм или увечий при осуществлении ими трудовой деятельности, в связи с чем вышеуказанное требование является избыточным, поскольку не влияет на возможность исполнения договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего требование к исполнителю о наличии у него и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течении всего срока подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...>на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание клининговых услуг помещений и уборке прилегающей территории (извещение № ЗП – 8100077955, размещенное на сайте www.sberbank-ast.ru) обоснованной в части установления <...>требования в проекте договора о наличии у исполнителя и у всех привлекаемых им субподрядчиков в течении всего срока подрядных работ добровольного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими служебных обязанностей.

2. Признать <...> нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 19.08.2022 № 223ФЗ-336/22.

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