

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-133/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИМЭКС» 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»

02.03.2018

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ИМЭКС» от 16.02.2018 № 12ИМ-02/16/18, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/ сооружений/ помещений и прилегающих территорий Региональных филиалов Макрорегионального филиала «Юг» ПАО «Ростелеком» (извещение № 31806087996), 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 ООО «ИМЭКС» (далее - Заявитель) от 16.02.2018 № 12ИМ-02/16/18 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию зданий/ сооружений/ помещений и прилегающих территорий Региональных филиалов Макрорегионального филиала «Юг» ПАО «Ростелеком» (извещение № 31806087996) (далее — Запрос предложений, 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.

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 (далее — положение о закупке).

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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Ростелеком» от 15.02.2016 (Протокол от 15.02.2016 г. № 19) (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, установленных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

01.02.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее - Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 25.02.2018 в 24:45;

дата рассмотрения заявок — 12.03.2018 в 17:00;

дата подведения итогов — 30.03.2018 в 17:00.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупочной процедуры о представлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных.

Согласно письменным пояснениям, представленным Заказчиком в ФАС России, Заказчик с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках 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 Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование к участникам закупочной процедуры о представлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.3.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 17 Информационной карты Документации установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, в том числе, перечень документов, подтверждающих соответствие участника установленным критериям. Настоящим порядком предусмотрена оценка заявок, в том числе, по критерию «Наличие квалифицированного персонала», в связи с чем участник закупки указывает в форме 10 Документации сведения о наличии персонала и представляет выписку из штатного расписания/справкой, подтверждающей наличие квалифицированного персонала, непосредственно задействованного в оказании услуг по виду деятельности «уборка/клининг», «ТО зданий и сооружений» с указанием должностей и ФИО сотрудников, копии трудовых книжек сотрудников (предоставляются в отдельном архивированном файле), копии договоров ГПХ и копии паспортов сотрудников (предоставляются в Целом архивированном файле). В соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» в комплекте с каждым договором ГПХ должно быть приложено согласие сотрудника на обработку персональных данных ПАО «Ростелеком».

При этом в соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее — Закон о персональных данных) обработка персональных данных - 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.

В соответствии со статьей 6 Закона о персональных данных обработка персональных данных допускается, в том числе, в случае наличия согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обратном.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

2.1 Пунктом 30.20 Положения о закупке предусмотрено, что в случае если это установлено Документацией, после подведения итогов закупки и до заключения договора (договоров) общество вправе провести процедуру постквалификации лица, с которым подлежит заключение договора (договоров) по результатам закупки.

Согласно пункту 36 информационной карты Документации возможно проведение постквалификации, по решению Закупочной комиссии. Порядок проведения постквалификации установлен Положением о закупке.

Таким образом, из указанного пункта следует, что Заказчик на этапе постквалификации вправе запросить у победителя закупки иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией, так как в соответствии с положением Документации победителем признается участник в составе заявки которого представлен перечень документов, установленный пунктом 27 информационной карты Документации, а также цена которого является наименьшей.

- - В соответствии с пунктом 10.24 Положения о закупке общество вправе запросить разъяснение заявки на любом этапе проведения Закупки. Также Общество вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Обществу исправленных документов.

Согласно пункту 31 Информационной карты Документации Заказчик вправе запросить оригиналы или нотариально заверенные копии документов, указанных в пунктах 27, 28 раздела II «Информационная карта» Документации. В случае если претендент/участник/победитель в установленном в запросе срок не предоставил Заказчику оригиналы либо нотариально заверенные копии запрошенных документов, такие документы считаются непредставленными. Срок предоставления документов устанавливается Заказчиком одинаковым для всех

Претендентов/Участников/Победителей, которым был направлен запрос.

Пунктом 37 информационной карты Документации установлено, что Заказчик в соответствии с условиями настоящей Документации вправе запросить у Претендента/Участника разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки. Заказчик вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Заказчику исправленных документов.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, исправлять арифметические ошибки может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, запроса об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, что ставит запрос дополнительной информации, исправление выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, в отношении конкретного участника в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

2.3 Документации Согласно подпункту 6 пункта 28 Информационной карты Документации, победитель закупки, участник которому присвоен второй номер по результатам закупки должны представить документ, заполненный по Форме 5 раскрывающий информацию в отношении всей цепочки собственников Претендента, включая бенефициаров (в том числе конечных), в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает 30 миллионов рублей.

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

- - Согласно пункту 20 Информационной карты Документации размер обеспечения обязательств по договору составляет 2 % от цены договора, форма обеспечения - банковская гарантия или денежные средства. При этом Заказчик принимает в качестве обеспечения договора банковскую гарантию, выданную любым из банков, перечисленных в актуальном списке банков по ссылке: <http://zakupki.rostelecom.ru/docs/manual/>. Указанный перечень содержит список из 21 банка.

Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов Российской Федерации должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;
- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;
- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;
- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает большее количество банков, отвечающих требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, чем установлено Документацией, Извещением, в связи с чем, для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе использовать услуги иных банков, соответствующих требованиям налогового законодательства.

Кроме того, представление банковской гарантии, выданной иным банком не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору.

Учитывая изложенное, установление указанных положений, требований Документации, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- -

- Признать жалобу ООО «ИМЭКС» (ИНН: 7731444861, ОГРН:

1137746295390) от 16.02.2018 № 12ИМ-02/16/18, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию

зданий/ сооружений/ помещений и прилегающих территорий Региональных филиалов Макрорегионального филиала «Юг» ПАО «Ростелеком» (извещение № 31806087996) необоснованной.

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ПАО «Ростелеком» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

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