

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-5414/2024 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**02.05.2024 г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи генерального директора <...>

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заказчик) открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 354/ОКЭ-ЦДМВ/24 на право заключения договора выполнения работ по техническому обслуживанию и текущему ремонту унифицированных пультов управления машиниста на электропоездах (реестровый № 32413341620, закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rst-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=3009253&sso=1&code=-5#1>, далее - Закупка),

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

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, в том числе перенаправленная письмом ФАС России от 24.04.2024 № 28/35696/24.

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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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.

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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с оценкой своей заявки по критерию «Квалификация персонала».

Заявитель указывает, что в составе заявки им были представлены все необходимые документы, подтверждающие квалификацию персонала.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 29.02.2024 на официальном сайте ООО «РТС-тендер» размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 90 656 493,60 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 29.02.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 18.03.2024 в 12:00.

Дата подведения итогов: 04.04.2024.

Комиссия установила, что Заявителем была подана заявка № 3.

В соответствии с Приложением № 1 к протоколу заочного заседания конкурсной комиссии от 18.04.2024 № 354/ОКЭ-ЦДМВ/24/2 участник № 3 в подтверждение того, что располагает квалифицированным персоналом, представил согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, в которых отсутствует согласие на обработку сведений об образовании, а значит у заказчика отсутствует возможность получения подтверждения, сведений об образовании квалифицированного персонала участника, представленных в составе заявки, в связи с чем, персонал не будет учитываться при оценке по критерию «Квалификация персонала».

Таким образом, по критерию «Квалификация персонала» Заявителем было получено 0 баллов.

С указанной оценкой Заявитель не согласился и отметил, что в форме 2 документации размещена типовая форма Согласия на обработку персональных данных, никакие дополнительные требования к составу персональных данных не

установлены.

По мнению Заявителя, поскольку в составе заявки были приложены данные об профессиональном обучении сотрудников, у Заказчика имелись все основания для проверки информации об образовании сотрудников Заявителя.

В свою очередь, Заказчик пояснил, что в представленных Заявителем согласиях субъектов на обработку персональных данных указан четкий перечень персональных данных, а именно: ФИО, паспортные данные, ИНН, СНИЛС, адрес проживания.

Статьей 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон № 152) обусловлено, что обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Кроме того в данной статье приведен исчерпывающий перечень случаев, когда не требуется согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных. Проверка документов о квалификации не входит в этот перечень.

Заказчик указывает, что при отсутствии согласия субъекта персональных данные на обработку его данных о квалификации, проверка этих данных со стороны Заказчика противоречит требованиям закона.

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 3.9.22 документации оценка конкурсных заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями конкурсной документации, а также документов, перечисленных в приложении № 1.4 конкурсной документации, при этом отсутствие таких документов в составе заявки не является основанием для отклонения заявки участника.

Согласно пункту 3.9.26 документации в случае если информация и документы, необходимые для оценки заявки участника по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, не представлены, заявка по такому критерию оценивается в 0 баллов (0 %).

В соответствии с пунктом 3.1.4 документации участник подтверждает, что при подготовке заявки на участие в закупке обеспечено соблюдение требований Федерального закона Российской Федерации от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных», в том числе о получении согласий и направлении уведомлений, необходимых для передачи и обработки персональных данных субъектов персональных данных, указанных в заявке, в целях проведения закупки

В силу пункта 3.9.8 документации заказчик вправе проверять соответствие участников, предлагаемых ими товаров, работ, услуг требованиям конкурсной документации, достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, в том числе путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству РФ, включая официальные сайты государственных органов и организаций в сети Интернет.

В соответствии с пунктом 2 приложения 1.4 к конкурсной документации «Критерии и порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок» предусмотрено предоставление участником сведений о квалификации персонала.

В подтверждение того, что участник располагает квалифицированным персоналом, указанным в пункте 2.2, 2.3, 2.4 приложения № 1.4 к конкурсной документации, в составе заявки представляет, в том числе, согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2, 2.3, 2.4 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для выполнения работ по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации, документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке.

Комиссией установлено, что в представленных Заявителем в Согласиях на обработку персональных данных сотрудников указано о согласии на обработку следующих персональных данных: ФИО, паспортных данных, ИНН, СНИЛС, адрес проживания в целях получения оператором подтверждения сведений, указанных в заявке участника.

Вместе с тем в указанном перечне отсутствует согласие на обработку документов об образовании, а равно отсутствует согласие на обработку всех документов, поданных в составе заявки.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона № 152 персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

В соответствии с пунктом 1 часть 1 статьи 6 Закона № 152 обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Согласно части 1 статьи 9 Закона № 152 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.

В соответствии с пунктом 5 части 4 статьи 9 Закона № 152 согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных.

Комиссия отмечает, что во исполнение вышеуказанных требований Закона № 152 в составе закупочной документации размещена форма согласия на обработку персональных данных, в соответствии с которой субъект персональных данных должен указать, в том числе, перечень персональных данных, в отношении которых данный субъект выражает такое согласие.

При этом сведения о субъектах персональных данных участники закупки указывают в форме сведений о наличии квалифицированного персонала (которое заполняется в соответствии с формой сведений о квалифицированном персонале, являющимся приложением № 1.3 к закупочной документации), документах, представляемых для оценки по критерию «Квалификация персонала» в том числе, копиях гражданско-правовых договоров, трудовых договоров, документах, подтверждающих наличие необходимого образования.

Учитывая, что для оценки заявки по критерию «Квалификация персонала» предоставление всех вышеуказанных документов и сведений является обязательным, у Заказчика отсутствовали правовые основания для обработки представленных персональных данных работников и соответственно присвоения заявке Заявителя иного количества баллов.

Комиссией также установлено, что Заявитель до подачи заявки на участие в закупке запросы о разъяснении положений закупочной документации в указанной части в адрес Заказчика не направлял.

Доказательств обратного в материалы дела Заявителем не представлено.

При этом следует отметить, что, подавая заявку на участие в закупке, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по неначислению баллов по критериям в случае несоблюдения таких условий.

Следовательно, подавая заявку на участие закупке, участник фактически подтверждает, что он ознакомлен и согласен со всеми требованиями документации, а также условиями содержащимися в документации.

На основании изложенного, Комиссия не устанавливает нарушение действующего законодательства о закупках в действиях Заказчика, так как оценивая заявку Заявителя, Заказчик действовал в соответствии с порядком оценки заявок, который соответствует документации Заказчика. Критерии и порядок оценки заявок, а также требования документации применялись комиссией заказчика в равной степени ко всем участникам закупки.

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 нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.04.2024 № НП/16212/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.