

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17957/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.12.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», действующей на основании доверенности от 07.11.2023 № 07-13-52/22,

в отсутствие представителей «.....», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 19.12.2023 № НП/54107/23,

рассмотрев жалобу «.....» (далее — Заявитель) на действия «.....» (далее — Заказчик) при проведении предварительного отбора на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений (реестровый № 017320000182300025); при проведении предварительного отбора на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт, замену, модернизацию лифтов, ремонт лифтовых шахт, машинных и блочных помещений (реестровый № 017320000182300024, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Невяка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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, 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 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.

В настоящем случае рассматриваемая процедура закупки подлежала проведению по правилам и в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или)

выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее - Постановление № 615).

Согласно пункту 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615, закупки товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее - региональный оператор), осуществляются путем использования способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренных Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в порядке, установленном указанным Федеральным законом, за исключением случаев, если предметом такой закупки являются товары, работы, услуги, предусмотренные пунктом 8 Положения, а также случаев, предусмотренных пунктом 193 Положения.

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу Закона о контрактной системе и Постановления № 615, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона торги.

Согласно доводам жалобы заявки Заявителя неправомерно отклонены от дальнейшего участия в процедурах, поскольку его заявки полностью соответствовала требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 07.11.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС), а также на сайте Единой электронной торговой площадки размещены извещения № 017320000182300025 и № 017320000182300024 о проведении предварительного отбора на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений (Номер: 179/ПО-2023) и предварительного отбора на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт, замену, модернизацию лифтов, ремонт лифтовых шахт,

машинных и блочных помещений (Номер: 178/ПО-2023).

Дата и время начала срока подачи заявок на участие в предварительном отборе: 08.11.2023 00:00 (МСК).

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в предварительном отборе: 28.11.2023 10:00 (МСК).

Согласно протоколам заседания комиссий по проведению предварительного отбора по рассмотрению заявок на участие от 12.12.2023 № 179/ПО-2023-р и от 12.12.2023 № 178/ПО-2023-р заявки Заявителя отклонены по следующему основанию: «На основании п. 1.5.1. документации о проведении предварительного отбора и п.п. б) п. 53 приложения к постановлению Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 участник предварительного отбора не включается в реестр квалифицированных подрядных организаций по следующей причине:

1. Согласия на обработку персональных данных каждого работника, персональные данные которого содержатся в заявке на участие в предварительном отборе, не соответствуют требованиям ст. 9 Федерального закона от 27.06.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», что не соответствует требованиям п 3.3.2.2.5. документации о проведении предварительного отбора, а также п.п. в) п. 38 приложения к постановлению Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615.».

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 утверждено Положение о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее - Положение).

В соответствии с подпунктом «в» пункта 38 Положения заявка на участие в предварительном отборе должна, в том числе содержать **согласие на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом «О персональных данных» каждого работника, персональные данные которого содержатся в заявке на участие в предварительном отборе.**

На основании подпункта «б» пункта 53 Положения решение об отказе во включении участника предварительного отбора в реестр квалифицированных подрядных организаций принимается в случае, если заявка на участие в предварительном отборе не соответствует требованиям, установленным пунктом 38 настоящего Положения.

В соответствии с пунктом 3.3.2.3 Закупочной документации Заказчиком установлены в том числе следующие документы, подтверждающие соответствие участника предварительного отбора требованиям, установленным разделом 1.4 настоящей документации о проведении предварительного отбора:

Документы, подтверждающие наличие у Участника в штате минимального количества квалифицированного персонала, установленного пунктом 1.4.13. Документации:

3.3.2.3.1. Копия расчета по страховым взносам, представляемого плательщиками страховых взносов, составленного за последний отчетный период, предшествующий дате подачи заявки на участие в предварительном отборе, по форме, утвержденной уполномоченным органом, с отметкой уполномоченного органа о приеме или с приложением копии документов, подтверждающих прием уполномоченным органом такого расчета в форме электронного документа.

Расчет по страховым взносам, должен быть составлен по форме, утвержденной приказом ФНС России от 29.09.2022 № ЕД-7-11/878@ «Об утверждении форм расчета по страховым взносам и персонализированных сведений о физических лицах, порядков их заполнения, а также форматов их предоставления в электронной форме», с отметкой территориального органа ФНС России о приеме или с приложением электронной квитанции (расписки) о приеме документов с электронной подписью в случае отправки расчета в электронном виде (Представленный расчет должен содержать все разделы утвержденной формы).

3.3.2.3.2. Копия штатного расписания.

3.3.2.3.3. Штатно-списочный состав сотрудников.

3.3.2.3.4. Копии трудовых книжек и (или) сведения о трудовой деятельности, предусмотренные статьей 66.1 Трудового кодекса Российской Федерации, дипломов, сертификатов, аттестатов и удостоверений.

3.3.2.3.5. Согласие на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом «О персональных данных» каждого работника, персональные данные которого содержатся в заявке на участие в предварительном отборе (на прилагаемых специалистах предлагается заполнить Форму 2 настоящей Документации).

Перечень сведений, которые должны быть отражены в согласии на обработку персональных данных, приведены в части 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных».

Так, в соответствии с частью 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных», обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности:

1) фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;

2) фамилию, имя, отчество, адрес представителя субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, реквизиты доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия этого представителя (при получении согласия от представителя субъекта персональных данных);

3) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;

4) цель обработки персональных данных;

5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;

6) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;

7) перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;

8) срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;

9) подпись субъекта персональных данных.

Комиссией установлено, что во исполнение вышеуказанных требований Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» в составе документации Заказчиком размещена форма согласия на обработку персональных данных. Согласие на обработку персональных данных на прилагаемых специалистов предлагалось оформить по Форме 2 к Документации.

Установленная Заказчиком в документации форма согласия на обработку персональных данных предусматривает указание участником данных на которые предоставляется согласие в соответствии с требованиями статьи 9 Федерального закона от 27.07.2016 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявок в качестве подтверждения наличия минимального количества квалифицированного персонала представлены копии документов на 5 сотрудников: «.....», «.....», «.....», «.....», «.....».

Между тем, согласия на обработку персональных данных представленные в составе заявок Заявителя не содержат наименование и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных.

В форме согласий на обработку персональных данных указан орган по ведению сводного реестра подрядных организаций.

При этом, в соответствии с пунктом 1.1 постановления Правительства Москвы от 09.08.2016 № 491-ПП «О мерах по реализации постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» уполномоченным органом по ведению реестра квалифицированных подрядных организаций является Департамент капитального ремонта города Москвы.

Следует также отметить, что форма согласия на обработку персональных данных, размещенная Заказчиком в составе документации содержит наименование, адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных, а именно: «...уполномоченному на ведение реестра квалифицированных подрядных организаций (далее - РКПО), в соответствии с постановлением Правительства Москвы от 09.08.2016 № 491-ПП - **Департаменту капитального ремонта города Москвы (ИНН 7710723399, ОГРН 1087746839498, далее - оператор), находящемуся по адресу: 101000, г. Москва, ул. Маросейка, д. 11/4 корпус стр.3, с целью исполнения требований п. 25 и пп. в) п. 38 Положения...**».

Таким образом, в представленных согласиях на обработку персональных данных не указано наименование, адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных, что противоречит требованиям подпункта 3 пункта 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2016 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Кроме того, в представленных согласиях на обработку персональных данных не указана цель обработки персональных данных (подпункт 4 пункта 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2016 № 152-ФЗ «О персональных данных»).

Целью обработки персональных данных является включение в реестр квалифицированных подрядных организаций по следующим предметам электронного аукциона (пункт 8 Положения):

а) оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов;

б) оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, являющихся объектами культурного наследия, выявленными объектами культурного наследия;

в) оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений (далее - ремонт (замена, модернизация) лифтов);

г) оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов;

д) оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, являющихся объектами культурного наследия, выявленными объектами культурного наследия, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов;

е) выполнение работ по оценке соответствия лифтов требованиям технического регламента Таможенного союза 011/2011 «Безопасность лифтов» (ТР ТС 011/2011), утвержденного решением Комиссии Таможенного союза от 18 октября 2011 г. № 824 «О принятии технического регламента Таможенного союза «Безопасность лифтов»;

ж) оказание услуг по осуществлению строительного контроля.

В свою очередь, в представленных в заявке согласиях на обработку персональных данных отсутствовала конкретизация цели обработки персональных данных.

Таким образом, в представленных согласиях на обработку персональных данных не указана цель обработки персональных данных, что противоречит требованиям подпункта 4 пункта 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2016 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Заявитель в жалобе ссылается на то, что в разделе VII документации имеются «Рекомендуемые образцы форм и документов для заполнения участниками предварительного отбора». При этом данные формы, в том числе форма заполнения согласия на обработку персональных данных, носят рекомендательный характер. Как указывает Заявитель, Обществом в составе заявок предоставлены согласия на обработку персональных данных по форме отличающиеся от рекомендуемых Заказчиком, но по содержанию включающие в себя все необходимые требования в соответствии с документацией и действующим законодательством Российской Федерации.

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчик необоснованно отказал заявке Заявителя во включение в реестры квалифицированных подрядных организаций.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в данном случае заявка Заявителя была отклонена не ввиду предоставления согласий на обработку персональных данных в форме, отличной от установленной в документациях, а ввиду того, что предоставленные согласия не соответствуют требованиям подпунктов 3 и 4 части 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Учитывая, что для оценки заявки по требованию к минимальному количеству квалифицированного персонала, входящего в штат участника предварительного отбора предоставление всех вышеуказанных документов и сведений является обязательным, у Заказчика отсутствовали правовые основания для обработки представленных персональных данных работников и соответственно оценки представленных данных квалифицированного персонала.

На основании пункта 1.5.1 Закупочной документации участник предварительного отбора не включается в реестр подрядных организаций в случае:

- несоответствия участника предварительного отбора требованиям, установленным разделом 1.4 настоящей документации о проведении предварительного отбора;
- не соответствия заявки на участие предварительном отборе требованиям, установленным разделом 3.3 настоящей документации о проведении предварительного отбора;
- установления факта представления участником предварительного отбора недостоверной информации (сведений, документов) в составе заявки на участие в предварительном отборе.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявки Заявителя не соответствовали требованиям закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявок Заявителя.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявок положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявок Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Вместе с тем 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, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»,

ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.12.2023 № НП/54107/23.

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