

ПАО «Промсвязьбанк»

Смирновская ул., д.10. стр. 22, г.
Москва, 109052

ООО «ЭТП»

Достоевского ул., д. 66, г. Казань,
420097

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10429/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.06.2020 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

при участии представителей ПАО «Промсвязьбанк» посредством видеоконференцсвязи –

в отсутствие извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 22.06.2020 № ПО/35553/20;

рассмотрев жалобу (далее также — Заявитель) на действия ПАО «Промсвязьбанк» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по привлечению клиентов, заинтересованных в получении финансового продукта «Электронная Банковская гарантия», посредством Сервиса для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (**реестровый № 32009207089**) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения Конкурсной документации Заказчика.

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 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.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель указывает на наличие в Конкурсной документации неправомерных требований в части предъявления к каждому лицу, выступающему на стороне коллективного участника Конкурса, условия о

необходимости быть зарегистрированным в качестве Оператора персональных данных в Реестре операторов персональных данных Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор), поскольку такое условие противоречит принципам коллективного участия в закупке и, по мнению Заявителя, должно быть предъявлено лишь к одному из участников консорциума. Также Заявитель ссылается на то, что положения Конкурсной документации не позволяют определить лицо, входящее в состав коллективного участника, правомочное на внесение обеспечения заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 3.4.5 Конкурсной документации в случае, если участником к исполнению обязательств по договору привлекаются третьи лица (соисполнитель, субисполнитель) и/или на стороне участника процедуры закупки выступает несколько юридических и/или физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей (лица, входящие в состав коллективного участника), то каждое из лиц, выступающих на стороне одного участника закупки и привлекаемых им к исполнению обязательств по договору (соисполнитель, субисполнитель) должно удовлетворять требованиям, изложенным в пункте 14.1 раздела 5 «Информационная карта Конкурса», в части требований, не подлежащих суммированию, а именно: в пунктах 14.1.1, 14.1.4–14.1.9, 14.1.11. При установлении требований по количественным параметрам деятельности коллективного участника, количественные параметры всех лиц, входящих в состав коллективного участника, суммируются в соответствии с распределением поставок, работ, услуг между членами коллективного участника. **При установлении требований по наличию специальной правоспособности (например, наличие лицензий и иных специальных разрешительных документов) соответствие указанным в документации о закупке требованиям определяется на основании распределения поставок, работ, услуг между членами коллективного участника, установленного в договоре, заключенном в соответствии с пунктом 3.4.6.1 Закупочной документации.** Для подтверждения соответствия указанным требованиям в составе заявки на участие в Конкурсе должны быть приложены документы, указанные в пункте 15.1. раздела 5 «Информационная карта Конкурса», по каждому заявленному соисполнителю (подрядчику), лицу, входящему в состав коллективного участника.

Согласно пункту 3.4.6.1 Конкурсной документации лица, входящие в состав коллективного участника, заключают между собой договор простого товарищества (иного объединения, позволяющего объединить несколько юридических, физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей для целей выполнения Договора), соответствующий нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и отвечающий следующим требованиям (далее - Соглашение):

- 1) в Соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в процедуре закупки, так и в рамках исполнения договора, заключаемого по результатам закупки;
- 2) в Соглашении должно быть приведено четкое распределение номенклатуры, объемов, стоимости и сроков поставки продукции, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного участника;
- 3) в Соглашении должен быть определен лидер коллективного участника, который

в дальнейшем представляет интересы каждого из лиц, входящих в состав коллективного участника, во взаимоотношениях с Заказчиком, в том числе подает заявку от имени коллективного участника, направляет в адрес Заказчика разъяснения положений заявки, заключает договор по результатам закупки и т.д.;

4) в Соглашении должна быть установлена субсидиарная ответственность каждого лица по обязательствам, связанным с участием в процедуре закупки, и солидарная ответственность за своевременное и полное исполнение договора;

5) срок действия Соглашения должен быть не менее, чем срок действия договора, заключаемого по результатам закупки.

Пунктом 14.1.11 Информационной карты Конкурса предусмотрено, что участник должен быть зарегистрирован в качестве Оператора персональных данных в Реестре операторов персональных данных Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор) в соответствии с требованием, установленным в Техническом задании (раздел 6 «Техническая часть»); (подтверждается отсканированной копией выписки из Реестра операторов персональных данных Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор) либо ссылкой на официальный сайт Роскомнадзора (<https://rkn.gov.ru>), содержащей информацию о регистрации участника в данном Реестре операторов персональных данных).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что поскольку Заказчиком не установлены ограничения относительно порядка распределения номенклатуры, объемов, стоимости и сроков поставки продукции, выполнения работ, оказания услуг между лицами, входящими в состав коллективного участника, заранее определить, какое из лиц в составе коллективного участника, в какой форме и в каком объеме, согласно условиям Соглашения, будет обрабатывать персональные данные потенциальных клиентов Заказчика не представляется возможным. В этой связи, поскольку в Соглашении объемы оказываемых услуг могут быть распределены между лицами, входящими в состав коллективного участника, таким образом, что среди лиц окажутся те, в чьи обязанности не будет входить хранение, передача и обработка персональных данных, наличие регистрации в качестве Оператора персональных данных в Реестре операторов персональных данных Роскомнадзора является специальной правоспособностью в понимании пункта 3.4.5 Конкурсной документации, а равно предъявляется к лицам (лицу), выступающим на стороне одного участника, которые фактически будут осуществлять обработку персональных данных.

Комиссия отмечает, что из положений пунктов 14, 15 Информационной карты Конкурса не следует, что спорное требование, а равно необходимость представления соответствующего документа, установлены в отношении каждого участника консорциума.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В силу положений статьи 22 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных) Оператор до начала обработки персональных данных обязан уведомить уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных о своем намерении осуществлять

обработку персональных данных, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи. Такое уведомление направляется в виде документа на бумажном носителе или в форме электронного документа и подписывается уполномоченным лицом и должно содержать определенные указанной статьей сведения. При этом в случае предоставления неполных или недостоверных сведений, указанных в части 3 настоящей статьи, уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных вправе требовать от оператора уточнения предоставленных сведений до их внесения в реестр операторов. Уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных в течение тридцати дней с даты поступления уведомления об обработке персональных данных вносит сведения, указанные в части 3 настоящей статьи, а также сведения о дате направления указанного уведомления в реестр операторов. Сведения, содержащиеся в реестре операторов, за исключением сведений о средствах обеспечения безопасности персональных данных при их обработке, являются общедоступными.

Одновременно Методическими рекомендациями по уведомлению уполномоченного органа о начале обработки персональных данных и о внесении изменений в ранее представленные сведения, утвержденными приказом Роскомнадзора от 30.05.2017 № 94 предусмотрено, что в случае представления оператором неполных или недостоверных сведений представленные данные в Реестр не вносятся, а в адрес Оператора направляется письмо, содержащее перечень недостающих сведений и предложение их предоставить. Оператору рекомендуется сообщить по запросу Роскомнадзора (ТО Роскомнадзора) уточненные сведения в течение 30 дней со дня получения такого запроса. Если в течение 30 дней со дня получения запроса Оператор не представил уточненные сведения, то по истечении указанного срока Уведомление с неполными или недостоверными сведениями возвращается Оператору без внесения сведений о нем в Реестр.

Таким образом, сведения об операторе могут быть не внесены в соответствующий реестр, в свою очередь, правоспособность на обработку персональных данных возникает у оператора с момента внесения о нем сведений в Реестре операторов персональных данных Роскомнадзора в понимании статьи 22 Закона о персональных данных.

В этой связи Комиссия полагает, что выписка из Реестра операторов персональных данных Роскомнадзора является подтверждением права лица на осуществление обработки персональных, в связи с чем такой документ должен быть расценен как разрешительный документ.

В свою очередь, из пункта 3.4.5 Конкурсной документации следует, что специальная правоспособность (то есть лицензия или иные разрешительные документы) должны быть представлены тем участниками консорциума, которые фактически будут оказывать соответствующие услуги.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемый довод жалобы не нашел своего фактического подтверждения, в связи с чем признан необоснованным.

Относительно довода жалобы Заявителя о невозможности установления из положений Конкурсной документации конкретного лица, входящего в консорциум,

которому необходимо представлять обеспечение заявки на участие в Конкурсе, Комиссией установлено следующее.

В силу пункта 12 Информационной карты Конкурса обеспечение заявок на участие в Конкурсе представляется участником процедуры закупки, по его выбору путем внесения денежных средств, путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и Конкурсной документацией. Устанавливается в размере 18 240 000,00 руб. Порядок предоставления и возврата обеспечения заявки на участие в закупке устанавливается в соответствии с правилами, действующими на электронной площадке и установленными в Конкурсной документации. Требования к форме, размеру, порядку предоставления и возврата обеспечения заявок на участие в Конкурсе предусмотрены пунктом 2.7 раздела 2 Конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 2.7 Конкурсной документации в случае, если это предусмотрено Конкурсной документацией, обеспечение заявки на участие в Конкурсе предоставляется участником Конкурса путем внесения денежных средств на банковский счет Заказчика, указанный в разделе 5 настоящей документации, в соответствии с правилами, действующими на электронной площадке и установленными в Конкурсной документации.

Согласно пункту 3.3.6 Регламента работы электронной торговой площадки ЕТПРФ любая организация может зачислить денежные средства на виртуальный счет для обеспечения заявки на участие в закупке, для этого в платежном поручении необходимо указать ИНН Участника, наименование Участника, № виртуального счета Участника, т.е. той организации, для которой будет перечисление денежных средств. Данный факт в частности подтверждается разъяснениями ЭТП (прилагается).

Таким образом, установлено, что обеспечение заявки на участие в Конкурсе может быть внесено любым лицом за участника при условии указания в платежном поручении необходимых реквизитов, что следует из Конкурсной документации и Регламента работы электронной торговой площадки ЕТПРФ.

В этой связи Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемый довод жалобы Заявителя не нашел своего фактического подтверждения.

Резюмируя изложенное, с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, а также принимая во внимание совокупность изложенных обстоятельств, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу на действия ПАО «Промсвязьбанк» (ОГРН: 1027739019142, ИНН: 7744000912) при проведении Конкурса необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.06.2020 № ПО/35553/20.

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