

РЕШЕНИЕ № 067/10/18.1-108/2023

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном
статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите
конкуренции»

07 марта 2023 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии в дистанционном режиме рассмотрения жалобы
представителей:

- заказчика – МУП «Г»: <...> (доверенность, паспорт);

- заявителя – ООО «А»: <...> (доверенность, паспорт), <...> (доверенность, паспорт),

в целях осуществления возложенных на Комиссию полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в дистанционном режиме жалобу ООО «А» (далее также общество, заявитель) на действия единой комиссии заказчика – МУП «Г» (далее также заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на поставку труб ПЭ, насосов, задвижек, обратных клапанов, кранов шаровых (извещение № 32312088883 размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru>),

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 22.02.2023 поступила жалоба ООО «А» на действия единой комиссии заказчика при проведении аукциона в электронной форме с извещением № 32312088883, согласно которой

обществу неправомерно отказано в допуске к участию в торгах в связи с непредоставлением в составе заявки согласия на обработку персональных данных.

По мнению заявителя, предоставление согласия на обработку персональных данных не требовалось, так как общество не является субъектом персональных данных, а требование о предоставлении согласия на обработку персональных данных сотрудников участника закупки в документации отсутствует.

Данные нарушения не позволяют участникам закупки добросовестно конкурировать за право заключения договора на поставку товара, кроме того заказчиком созданы условия, при которых к поставке может быть поставлен товар определенного производителя и/или поставщика.

Заказчиком обжалуемой закупки является МУП «Г».

На момент поступления жалобы договор не заключен.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, просил признать жалобу заявителя необоснованной, представил письменные возражения.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

03.02.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) и на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» заказчиком размещены извещение № 32312088883 о проведении аукциона в электронной форме на поставку труб ПЭ, насосов, задвижек, обратных клапанов, кранов шаровых и документация об аукционе в электронной форме.

Данная закупка проводится в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положением о закупке товаров, работ, услуг муниципального унитарного предприятия «Г», утвержденным 23.11.2022 и.о. директора МУП «Г» (далее – Положение о закупках).

Начальная (максимальная) цена договора: 6 938 434,59 руб.

В соответствии с извещением:

- дата начала срока подачи заявок: 03.02.2023;
- дата и время окончания срока подачи заявок: 20.02.2023, 9-00 (время московское);
- дата рассмотрения заявок: 20.02.2023, 13-00 (время московское);

- дата проведения аукциона: 21.02.2023, 13-00 (время московское).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в процедуре № 32312088883 от 20.02.2023 на участие в аукционе в электронной форме заявки подали 3 (три) участника закупки: ООО «О», ООО «Р», ООО «А»; участник закупки - ООО «О» допущен к участию в аукционе в электронной форме; участникам закупки ООО «Р» и ООО «А» в допуске к участию в аукционе было отказано.

В частности, участнику закупки ООО «А» отказано в допуске к участию в аукционе в связи с не предоставлением письменного согласия на обработку персональных данных.

Согласно вышеуказанному протоколу данный аукцион признан несостоявшимся.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями регулирования данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), данным Законом, 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).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 данного закона.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с данным законом и Положением заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

На основании пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с подпунктом 5.4.2.2 Положения о закупках для участия в аукционе в электронной форме участник закупки подает заявку на участие в аукционе. Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме указываются в документации об аукционе в электронной форме и регламенте электронной площадки. Заявка на участие в аукционе предоставляется в виде электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью

участника аукциона.

Подпунктом 5.3.4.3.1 Положения о закупках определено, что основанием для отказа в допуске к участию в процедуре является непредоставление участником сведений и документов, определенных Положением о закупке, извещением, документацией либо наличия в таких документах недостоверных сведений.

Согласно пункту 23 документации об аукционе закупочная комиссия рассматривает поступившие заявки на соответствие требованиям документации открытого аукциона в электронной форме.

На основании результатов рассмотрения заявок единой комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника и о признании участника, подавшего заявку, участником аукциона или об отказе в допуске такого участника к участию в аукционе.

Пунктом 10 Информационной карты установлено, что заявка на участие в закупке должна содержать, в том числе, письменное согласие на обработку персональных данных.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - Закон о персональных данных) персональными данными признаются любые сведения, которые прямо или косвенно относятся к определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

При этом из пункта 3 статьи 3 Закона о персональных данных следует, что 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 силу положений пункта 4 статьи 9 Закона о персональных данных обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных.

Таким образом, субъектом персональных данных является физическое лицо, и обработка таких данных осуществляется только с согласия субъекта персональных данных.

Согласно подпункту 1 пункта 11 Информационной карты лицо, подавшее заявку на участие в закупке, не допускается к участию в закупке в случае непредоставления в составе заявки документов, определенных документацией о закупке, либо наличия в таких документах недостоверных

сведений об участнике размещения заказа или о товарах, работах, услугах.

Комиссия Управления, изучив заявку заявителя, установила следующее.

В соответствии со статьей 40 Федерального закона от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» законным представителем общества с ограниченной ответственностью является единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие).

Согласно пункту 1 части 3 статьи 40 указанного закона единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Пунктом 11.1 Устава ООО «А», утвержденного решением внеочередного общего собрания участников (протокол № 1 от 15.03.2017), установлено, что единоличным исполнительным органом общества, осуществляющим руководство текущей деятельностью общества, является генеральный директор.

В соответствии с подпунктом 11.2.1 Устава единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества.

На основании выписки из Единого государственного реестра юридических лиц лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица – ООО «А» является генеральный директор Б.

Кроме того, в составе заявки заявителем представлен документ, подтверждающий соответствие участника закупки требованиям, установленным документацией об аукционе в электронной форме. Данный документ подписан генеральным директором ООО «А» Б.

Таким образом, юридическое лицо как участник закупки (не является субъектом персональных данных) с целью исполнения требований пункта 10 Информационной карты должно было представить в составе заявки согласие на обработку персональных данных в отношении лица, имеющего право, в силу закона, без доверенности действовать от имени такого юридического лица (в рассматриваемом случае в отношении генерального директора ООО «АГМ-Москва» Б.).

Комиссия Управления, изучив заявку заявителя, установила, что в составе заявки на участие в аукционе в электронной форме письменное согласие на обработку персональных данных отсутствует.

Таким образом, материалами подтверждается, что заявка ООО «А» не соответствовала требованиям документации об аукционе и подлежала отклонению.

Следовательно, единая комиссия заказчика правомерно отказала ООО «А»

в допуске к участию в аукционе в электронной форме.

Комиссией Управления учитывается, что заявитель, подавая заявку на участие в закупке, тем самым согласился с условиями документации об аукционе, при этом не воспользовался своим правом на обжалование положений документации об аукционе.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия не находит оснований для признания данного довода заявителя обоснованным.

Кроме того, Комиссия считает необходимым обратить внимание заявителя на следующее.

В жалобе заявитель указал, что в соответствии с Законом о закупках заказчики должны руководствоваться, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции. Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора.

Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

В данном случае требования, установленные заказчиком при закупке труб ПЭ, насосов, задвижек, обратных клапанов, кранов шаровых, в равной мере применяются ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей

заказчика.

Указание в жалобе заявителя на то, что заказчиком созданы условия, при которых к поставке поставляется товар определенного производителя и/или поставщика, носит предположительный характер, доказательств, подтверждающих данный довод, заявителем не представлено.

Таким образом, данный довод заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «А» на действия единой комиссии заказчика – МУП «Г» при проведении аукциона в электронной форме на поставку труб ПЭ, насосов, задвижек, обратных клапанов, кранов шаровых (извещение № 32312088883 размещено на сайте <http://zakupki.gov.ru>) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.