

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «ПрофитСтрой» (далее – Заявитель, вх. № 9994-ЭП/23 от 01.06.2023 г.) на действия организатора торгов открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 513/ОКЭ-3-СИБ/23 на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений (номер извещения на сайте <https://company.rzd.ru/> – 513/ОКЭ-3-СИБ/23 от 27.03.2023 г., Лот № 1).

Заявитель сообщает следующее.

27.03.2023 Заказчиком ОАО «РЖД» размещен открытый конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 513/ОКЭ-3-СИБ/23.

ООО «Альянс -Авто» подало заявку на участие в конкурсе, которой присвоен № 7.

23.05.2023 был объявлен Протокол о подведении итогов открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 513/ОКЭ-3-СИБ/23 на право заключения договора на оказание услуг по уборке помещений, согласно которому нам было отказано в допуске к участию в конкурсе по причине:

Участник № 7 на основании пунктов 3.9.4.1, 3.9.5 документации о закупке в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 2. приложения № 1.4 документации о закупке, содержащего информацию, несоответствующую действительности, а именно:

в ходе проверки (проведенной в соответствии с пунктами 3.9.10, 3.9.11 конкурсной документации) с использованием ресурсов информационных сайтов Главного управления по вопросам миграции МВД России (<http://services.fms.gov.ru/>), Федеральной налоговой службы России (<https://service.nalog.ru/inn.do>), Социального фонда РФ (<https://es.pfrf.ru/checkSnils>), данных о номерах паспортов, ИНН и СНИЛС персонала, представленных участником в составе заявки у одного работника:

- паспорт является недействительным.

Соответственно, указанные факты свидетельствуют о недостоверности данных, содержащихся в форме сведений о персонале, а также в договорах и согласиях на обработку данных.

Заявитель считает, что решение заказчика является незаконным и

необоснованным ввиду следующего.

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 подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) 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.

В подтверждение наличия квалифицированного персонала, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 к конкурсной документации, участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;
- документы, подготовленные по Форме согласия на обработку персональных данных, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации;
- гражданско-правовые договоры и/или трудовые договоры с работниками и/или иные договоры на оказание услуг по предоставлению персонала. В случае предоставления участником специалистов, являющихся иностранными гражданами, представить копии патентов, выданных в соответствии с законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ (копия основной и оборотной стороны патента);

Документы, предусмотренные пунктом 2) приложения № 1.4 к конкурсной документации, предоставляется в электронной форме в составе конкурсной заявки (документ, подготовленный по Форме согласия на обработку персональных данных, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации должен быть сканирован с оригинала либо нотариально заверенной копии).

3.9.17. Заявка участника подлежит отклонению в случае:

- 1) проведения процедуры ликвидации участника закупки – юридического лица, наличия решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

2) приостановления деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

3) наличия сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном частью 7 статьи 3 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

4) участник закупки не обладает исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности (если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты);

5) участник закупки не обладает правами использования результата интеллектуальной деятельности (в случае использования такого результата при исполнении договора, заключаемого по результатам закупки).

При этом Заказчиком не установлены какие-либо условия, ограничивающие или обуславливающие участника в части привлечения трудовых ресурсов, поскольку это повлекло бы ограничение конкуренции, участник вправе привлекать работников для исполнения своих обязательств по контракту в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (трудовой договор, срочный трудовой договор, различные формы гражданско-правовых договоров, фактическое допущение к работе и прочее).

В соответствии с пунктом 77 Приказа Росстата от 27.11.2019 № 711 «Об утверждении Указаний по заполнению форм федерального статистического наблюдения № П-4 «Сведения о численности и заработной плате работников»», в списочную численность работников включаются наемные работники, работавшие по трудовому договору и выполнявшие постоянную, временную или сезонную работу один день и более, а также работавшие собственники организаций, получавшие заработную плату в данной организации. Иные лица в данную форму не включаются. То есть работники оформленные на иных основаниях в данные сведения не попадают. (см., например, Решение ФАС Москвы от 4 июня 2021 г. по делу № 077/07/00-9258/2021)

Согласно части 5 статьи 5 Закона № 152-ФЗ содержание и объем обрабатываемых персональных данных должны соответствовать заявленным целям обработки. Обрабатываемые персональные данные не должны быть избыточными по отношению к заявленным целям их обработки.

Целью Закона № 152-ФЗ является обеспечение защиты прав и свобод

человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (статья 2 Закона № 152-ФЗ).

При определении объема и содержания обрабатываемых персональных данных работника работодатель должен руководствоваться Конституцией Российской Федерации, Трудовым кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами (пункт 2 статьи 86 Трудового кодекса Российской Федерации).

При рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны лицом, сомневающимся в достоверности таких сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Согласно п. 3.9.24 Конкурсной 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 п. 3.9.28 Конкурсной документации, В случае если информация, необходимая для оценки заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, не представлена участником, но его заявка не отклонена в ходе рассмотрения, заявка по такому критерию оценивается в 0 баллов (0 %).

Согласно п. 3.9.29 Конкурсной документации, если по каким-либо причинам участник представил информацию частично, заявка по

критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, оценивается на основании имеющейся в составе заявки информации.

Согласно п. 3.9.30 Конкурсной документации, если документы, необходимые для осуществления оценки, не соответствуют требованиям конкурсной документации, оценка заявки по критериям, указанным в приложении № 1.4 конкурсной документации, осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, за исключением случаев, если такая информация является недостоверной.

Согласно п. п 4 ч. 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 14.07.2022) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2022):

1. При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, при несоответствии документов, представленных участником для целей оценки, такая оценка осуществляется без учета информации, указанной в таких документах, следовательно, заявка Заявителя не может быть отклонена, в связи с предоставлением документов, несоответствующих требованиям Документации, при этом подлежит оценке без учета несоответствующих документов (см., например, Решение ФАС России от 18 ноября 2020 г. № 223ФЗ-908/20).

При таких обстоятельствах, факт представления победителем Закупки недостоверных сведений, которые не имели места в действительности, не находит своего подтверждения, а равно у Заказчика отсутствовали правовые основания для отстранения такой заявки.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Заявитель просит приостановить заключение договора; провести внеплановую проверку правомерности действий Заказчика; вынести предписание об устранении выявленных нарушений.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, ОАО «РЖД» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок до **09.06.2023** года документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области состоится **13.06.2023 года в 13-40 часов**, по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, д. 3, этаж 10, каб. 1004.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Уведомляем Вас о возможности участия в рассмотрении жалобы путём использования систем видеоконференцсвязи (далее - ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в рассмотрении жалобы Новосибирским УФАС России посредством ВКС следует пройти по ссылке: <...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеокамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении жалобы в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лица, участвующего в рассмотрении жалобы или его законного представителя, жалоба может быть рассмотрена в отсутствие указанного лица.

При этом лицо или его представители вправе участвовать при рассмотрении жалобы лично. Рассмотрение состоится по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, д. 3, этаж 10, каб. 1004, регистрация в кабинете 1016, этаж 10.

Заместитель руководителя управления-начальник отдела

С.А. Иванов