

Решение № 055/07/4-576/2020

о признании жалобы обоснованной

18.06.2020

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Щебень.ОК» (далее – ООО «Щебень.ОК», Общество, Заявитель) на действия государственного предприятия «Шербакульское дорожное ремонтно-строительное управление» (далее – ГП «Шербакульское ДРСУ», Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня (извещение № 32009200667 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС)) (далее – Аукцион, Закупка),

при участии представителя ООО «Щебень.ОК» – <...> (доверенность № б/н от 17.06.2020, личность удостоверена паспортом),

при участии посредством системы видеоконференц-связи представителя ГП «Шербакульское ДРСУ» – <...> (доверенность № 142 от 18.06.2020, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ООО «Щебень.ОК» (вх. Омского УФАС России № 6373 от 09.06.2020) на действия ГП «Шербакульское ДРСУ» при проведении Аукциона.

По мнению Общества, документация об аукционе в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня согласно техническому заданию, утвержденная директором ГП «Шербакульское ДРСУ» (размещена в ЕИС 01.06.2020) (далее – Документация), не соответствует законодательству. В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

ООО «Щебень.ОК» 02.06.2020 направило запрос о разъяснении документации о проведении Аукциона, вместе с тем, до настоящего времени разъяснения Заказчиком не представлены.

В Документации указано место поставки: г. Омск, станция Пламя Западно-Сибирская железная дорога, код станции № 83010. По мнению ООО «Щебень.ОК», означенное требование Заказчика ограничивает конкуренцию и приводит к необоснованным препятствиям для участников Аукциона.

Согласно Документации требования к составу заявки на участие в Аукционе регламентируются, в том числе положением, вместе с тем, такое положение отсутствует.

Также Общество не согласно с требованиями Документации в части предоставления в составе заявки согласия на обработку персональных данных, сертификации товара и осуществления поставки в течение 10-ти дней с момента заключения договора.

В жалобе ООО «Щебень.ОК» указывает, что Документация не позволяет определить необходимость осуществления поставщиком погрузочно-разгрузочных работ.

Учитывая вышеуказанное, ООО «Щебень.ОК» просит антимонопольный орган провести проверку по указанным обстоятельствам.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 11.06.2020 № 05-5376 ГП «Шербакульское ДРСУ» представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Общества, из которых следует, что Заказчику 02.06.2020 поступил запрос о разъяснении Документации. Специалист в связи с технической неосведомленностью неверно прикрепил файл с разъяснениями. О данном факте ГП «Шербакульское ДРСУ» сообщила ЭТП «Регион», 09.06.2020 разъяснения размещены специалистом в ЕИС повторно.

ГП «Шербакульское ДРСУ» 04.06.2020 внесло изменения в Документацию, а именно: место поставки – г. Омск. Заказчик принял решение упростить трактовку пункта 2.10 информационной карты Документации, чтобы не вводить в заблуждения участников наличием в адресе слова «станция».

Заказчиком Заявителю было дано разъяснение, что положение о закупках ГП «Шербакульское ДРСУ» является неотъемлемой частью закупочной деятельности и находится в свободном доступе в ЕИС.

В части довода ООО «Щебень.ОК» о неправомерности установления требования о предоставлении согласия на обработку персональных данных ГП «Шербакульское ДРСУ» сообщает, что в случаях предусмотренных Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. Данный пункт Документации обязателен только для физических лиц, в том числе, зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей.

В пункте 2.14 Документации указано, что в стоимость работ входит, в том числе необходимые погрузочные работы и иные расходы, связанные с поставкой товара.

Требование о необходимости сертификации является стандартным и указывает на то, что сертификация товара производится за счет поставщика, а не возлагается на Заказчика.

Кроме того, по мнению ГП «Шербакульское ДРСУ», Заказчик не ограничивает потенциальных поставщиков требованием поставки товара из определенного региона, в том числе Омской области, и считает 10 дней с момента заключения договора достаточным сроком для осуществления поставки товара. Также ГП «Шербакульское ДРСУ» отмечает, что до момента наступления исполнения обязательств по договору у победителя есть 20 дней, что дает ему возможность заключить предварительные договоры как с производителем, так и с перевозчиком, не имея в собственности товара и/или транспортного средства для перевозки, погрузки, разгрузки товара.

Учитывая вышеуказанное, ГП «Шербакульское ДРСУ» просит признать жалобу Общества необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 01.06.2020 ГП «Шербакульское ДРСУ» в ЕИС были размещены документы и информация о Закупке, в том числе: извещение о проведении Аукциона, документация о проведении Аукциона.

Согласно извещению № 32009200667 предметом Закупки является право на заключение договора на поставку щебня.

Прием заявок на участие в Аукционе осуществлялся Заказчиком с 01.06.2020 по 17.06.2020.

Дата подведения итогов Аукциона: 18.06.2020.

Заказчиком в связи с рассмотрением жалобы Общества Омским УФАС России 18.06.2020 внесены изменения в Документацию – изменена дата проведения Аукциона (вместо 18.06.2020 указано 23.06.2020).

4. Рассмотрев жалобу ООО «Щебень.ОК», заслушав представителей сторон, Комиссия Омского УФАС России признала жалобу **обоснованной в части** исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно 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.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с вышеуказанной нормой ГП «Шербакульское ДРСУ» разработало и утвердило положение о закупке товаров, работ и услуг, которое было размещено в ЕИС 20.12.2019 (далее – Положение о закупках)

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупок.

В части 5 статьи 4 Закона о закупках указано, что при осуществлении закупки в ЕИС размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, *разъяснения этой документации*, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке.

Частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено право любого участника конкурентной закупки направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В течение 3-х рабочих дней с даты поступления запроса заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке (часть 3 статьи 3.2 Закона о закупках).

Частью 1 статьи 11 Положения о закупках установлено, что при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в ЕИС размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, *разъяснения этой документации*, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, положение о закупках, план закупок товаров, работ, услуг, отчет о проведенных закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии со статьей 41 Положения о закупках любой участник закупки посредством функционала электронной торговой площадки вправе направить в форме электронного документа Заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации об аукционе в электронной форме.

В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса Заказчик осуществляет разъяснение положений документации о закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого он поступил. При этом Заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если запрос поступил позднее, чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Разъяснения положений документации об аукционе в электронной форме не должны изменять предмет закупки и существенные условия проекта договора.

Аналогичные положения установлены в пункте 6.3 Документации.

Комиссией Омского УФАС России установлено, что 02.06.2020 Заказчику от Общества поступил запрос о разъяснении Документации. Означенное также подтверждается снимками экрана из личного кабинета участника (Общества) на ЭТП «Регион».

Согласно информации, размещенной в ЕИС, дата принятия ГП «Шербакульское ДРСУ» решения о предоставлении разъяснений Документации, а также размещение указанных

разъяснений – 09.06.2020.

Учитывая, что запрос о разъяснении Документации поступил в адрес Заказчика 02.06.2020, то крайний срок предоставления таких разъяснений в соответствии с частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках – 05.06.2020.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу, что Заказчиком нарушен трехдневный срок представления разъяснений Документации, что является нарушением части 3 статьи 3.2 Закона о закупках.

За нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц предусмотрена административная ответственность по части 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ (за исключением случаев, предусмотренных частью 6 статьи 7.32.3 КоАП РФ).

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках 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 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Комиссия Омского УФАС России, проанализировав положения Документации, проекта договора и технического задания (приложение № 1 к Документации), установила следующее.

В пункте 2.10 Документации указано, что место поставки – г. Омск.

Пунктом 6.1 проекта договора предусмотрено, что доставка и разгрузка товара, включая сдачу-приёмку, осуществляется в рабочее время покупателя силами и за счёт поставщика по адресу местонахождения покупателя (адрес Заказчика: 646700, Омская область, Шербакульский район, р.п. Шербакуль, ул. Рабочий Поселок, д. 36).

В пункте 8.1 проекта договора товар, являющийся предметом договора, принимается покупателем по количеству на складе покупателя (Заказчика) в течение 10 дней.

В техническом задании (приложение № 1 к Документации) установлено, что местом поставки является: г. Омск, Станция Пламя Западно-Сибирская железная дорога, код станции 83010.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что положения Документации, технического задания (приложение № 1 к Документации), а также проекта договора содержат разночтения относительно места осуществления поставки товара. Указанное обстоятельство может ввести потенциальных участников Аукциона в заблуждение и повлиять на принятие решения об участии в Закупке.

В части довода Заявителя о предоставлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных, Комиссия Омского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и

составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 4 Документации установлено, что участник Аукциона формирует заявку на участие в Аукционе, в том числе, в соответствии с требованиями Документации

Согласно подпункту 4 пункта 4.2 Документации вторая часть заявки должна содержать согласие на обработку персональных данных (предоставление участником письменного согласия от всех указанных в заявке и анкете физических лиц на обработку их персональных данных, в случае предоставления участником закупки персональных данных таких физических лиц в составе заявки).

Частью 1 статьи 1 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных) предусмотрено, что указанный закон регулируются отношения, связанные с обработкой персональных данных, осуществляемой также юридическими лицами с использованием средств автоматизации, в том числе в информационно-телекоммуникационных сетях, или без использования таких средств, если обработка персональных данных без использования таких средств соответствует характеру действий (операций), совершаемых с персональными данными с использованием средств автоматизации, то есть позволяет осуществлять в соответствии с заданным алгоритмом поиск персональных данных, зафиксированных на материальном носителе и содержащихся в картотеках или иных систематизированных собраниях персональных данных, и (или) доступ к таким персональным данным.

Персональные данные – любая информация, относящаяся прямо или косвенно к определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных) (пункт 1 статьи 3 Закона о персональных данных).

Пунктом 1 части 1 статьи 6 Закона о персональных данных предусмотрено, что обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Из положений указанных норм следует, что законодательством не установлен запрет на передачу персональных данных физических лиц, но установлены ограничения в виде необходимости получения согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Таким образом, установление Заказчиком в Документации требования о предоставлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных, в случае предоставления участником персональных данных физических лиц, обусловлено соблюдением норм Закона о персональных данных.

Кроме того, в жалобе Заявителя не содержатся доказательства, подтверждающие, что указанное требование препятствует надлежащему формированию заявки, а равно ограничивает количество участников закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что указанный довод ООО «Щебень.ОК» является необоснованным.

В части довода Общества о том, что Документация не позволяет определить необходимость осуществления погрузочно-разгрузочных работ, Комиссия Омского УФАС России сообщает следующее.

Как было указано ранее, пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно пункту 2.14 Документации стоимость товара включает в себя все возможные

расходы поставщика, связанные с исполнением условий договора в полном объеме и надлежащего качества, в том числе расходы на страхование, сертификацию, транспортные расходы по доставке товара, затраты по хранению товара до передачи заказчику, стоимость всех необходимых погрузочных работ и иные расходы, связанные с поставкой товара, а также подлежащие к уплате налоги, сборы и другие обязательные платежи в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно техническому заданию (приложение № 1 к Документации) поставка и погрузочно-разгрузочные работы (в помещение учреждения) осуществляются силами и транспортом поставщика и за его счет по указанному адресу заказчика (без привлечения третьих лиц) в рабочие дни с 08-00 до 15-00, перерыв с 12-00 до 13-00.

Таким образом, Документацией и техническим заданием предусмотрено, что поставщику необходимо будет осуществить погрузочно-разгрузочные работы.

В пункте 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках указано, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара (работы, услуги), а также к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 2.7 Документации требования к качеству товара – согласно ГОСТ, техническому заданию.

Поставщик обязан укомплектовать товар документами, предусмотренными действующим законодательством, необходимыми при использовании товара по его назначению (пункт 3.1 проекта договора).

Поставляемый товар должен быть изготовлен в соответствии со стандартами, показателями и параметрами, утвержденными на данный вид товара, являться новым и ранее не использованным (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе, который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства); не иметь дефектов, связанных с конструкцией, материалами или функционированием при штатном его использовании. Год выпуска не ранее 2020 года (пункт 4.1 проекта договора).

При поставке товара, поставщик обязан предоставить копию действующего сертификата качества или иные документы, подтверждающие качество товара (пункт 4.2 проекта договора).

Согласно техническому заданию (приложение № 1 к Документации) на товар должны быть паспорта и (или) иная техническая документация. Товар должен соответствовать требованиям ГОСТ, ТУ. Паспорт и руководство по эксплуатации должно быть на русском языке. *На товар, подлежащий обязательной сертификации, поставщик обязан при поставке передать заказчику, заверенные надлежащим образом копии таких сертификатов (либо документ его заменяющий), регистрационные удостоверения (при их наличии).*

Под сертификацией понимается форма осуществляемого органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров (статья 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании»).

Таким образом, в случае, если товар подлежит обязательной сертификации, поставщик предоставляет такие сертификаты в рамках исполнения заключенного по результатам Аукциона договора.

Документацией предоставление сертификата в составе заявки на участие в Закупке не требуется.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, *обязуется передать в обусловленный срок* или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Положения статьи 506 ГК РФ не устанавливают каких-либо требований к существенным условиям договора поставки, соответственно, Заказчик, руководствуясь пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также своими потребностями, вправе самостоятельно определять сроки (периоды) такой поставки товара.

Требование ГП «Шербакульское ДРСУ» о поставке товара в течение 10-ти дней с момента заключения договора не противоречит требованиям Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, применяется в равной степени ко всем участникам Аукциона.

Учитывая вышеуказанное, Комиссия Омского УФАС России довод ООО
«Щебень.ОК» о недостаточном 10-ти дневном сроке осуществления поставки товара признает необоснованным.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела № 055/07/4-576/2020, принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Омского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу общества с ограниченной ответственностью «Щебень.ОК» на действия государственного предприятия «Шербакульское дорожное ремонтно-строительное управление» (ИНН 5540006944, ОГРН 1025502133690, адрес: 646700, Омская область, Шербакульский район, р.п. Шербакуль, ул. Рабочий поселок, 36) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку щебня (извещение № 32009200667).

2. Выдать государственному предприятию «Шербакульское дорожное ремонтно-строительное управление» предписание об устранении указанных в решении № 055/07/4-576/2020 от 18.06.2020 нарушений.

3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении государственного предприятия «Шербакульское дорожное ремонтно-строительное управление» по статье 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.