

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1161/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом

от 06.08.2021 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 30.08.2022

г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 01.09.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«\_\_\_\_\_» — «\_\_\_\_\_»;

Члены комиссии:

«\_\_\_\_\_» — «\_\_\_\_\_»;

«\_\_\_\_\_» — «\_\_\_\_\_»;

в присутствии руководителя Заявителя;

в присутствии представителя Заказчика, действующего по доверенности по ВКС;

рассмотрев жалобу «\_\_\_\_\_» (вх. от 23.08.2022 № 8793/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АУ «Ханты-Мансийский технолого-педагогический колледж» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по физической охране объектов АУ «Ханты-Мансийский технолого-педагогический колледж», извещение № 32211611390, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) поступила жалоба (вх. от 23.08.2022 № 8793/22) «\_\_\_\_\_» (далее – Заявитель) на действия АУ «Ханты-Мансийский технолого-педагогический колледж» (далее – Заказчик, АУ «ХМТПК») при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по физической охране объектов АУ «Ханты-Мансийский технолого-педагогический колледж», извещение № 32211611390.

Заявитель обжалует необоснованное отклонение его заявки от участия в закупке.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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, 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 Законом 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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в том числе, в случае осуществления 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.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Руководствуясь частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика было направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 30.08.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение Жалобы с использованием видео-конференц-связи.

Изучив материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Согласно части 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Ханты-Мансийский технологический колледж» (далее – Положение о закупке), утвержденным протоколом Наблюдательного совета АУ «ХМТПК» от 31.03.2022 № 139.

10.08.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211611390. В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 10.08.2022 до 19.08.2022 16:00 (мск+2). Дата подведения итогов – 19.08.2022.

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.

Из протокола рассмотрения заявок от 19.08.2022 установлено, что до окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступило две заявки. Заявка заявителя отклонена от участия в закупке, в связи с чем закупка признана несостоявшейся.

Согласно указанному протоколу заявка Заявителя отклонена от участия в закупке ввиду несоответствия заявки требованиям, установленным пп. 7 п. 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» документации о запросе предложений в электронной форме. В соответствии с документацией о запросе предложений в электронной форме заявка на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки. Участник не предоставил действующие трудовые договоры частных охранников, которые фактически будут осуществлять свою трудовую деятельность на объектах Заказчика, в связи с чем, в соответствии с пп. А) п. 10.2 Раздела 10 Положения о заявка участника отклоняется.

Заявитель с действиями Комиссии Заказчика не согласен, считает их неправомерными, поскольку Заявитель подготовил первую часть заявки в соответствии с формой, представленной в документации о закупке.

В приложении к документации «Форма 3», в соответствии с которой участник закупки должен представить следующую информацию о наличии трудовых ресурсов (охранников), привлекаемых для оказания услуг по договору:

- Ф.И.О. сотрудника;
- должность;
- общий стаж работы (в том числе стаж работы у участника закупки);
- образование (номер удостоверения (лицензии) охранника).

В примечании к форме 3 указано, что информация о трудовых ресурсах принимается к рассмотрению при предоставлении копии удостоверений охранников.

При этом требование предоставления трудовых договоров и документов удостоверяющих личность отсутствует.

Заявитель сообщает, что в составе заявки были предоставлены копии удостоверений и личных карточек охранников, что подтверждает трудовые отношения охранников с участником закупки, так как личная карточка выдается Россгвардией РФ при принятии гражданина на работу в организацию на- основании заявления, копий паспорта, копии приказа о приеме на работу и согласия об обработке персональных данных (только для служебного пользования сотрудников Россгвардии РФ).

Заявитель считает, что Заказчик обязан требовать в составе заявки согласие на обработку персональных данных, выданное каждым работником, чьи сведения представляются. Наличие такого согласия напрямую предусмотрено статьей 88 Трудового кодекса Российской Федерации, согласно которой работодатель не может сообщать персональные данные работника в коммерческих целях без его письменного согласия. Данная позиция подтверждается письмом Минэкономразвития России от 02.10.2015 №ОГ-Д28-12951.

В документации не было требования предоставления согласия на обработку персональных данных сотрудников, не было формы бланка предоставления персональных данных. Сотрудники Заявителя не давали свое согласие на передачу своих данных в коммерческих интересах работодателя.

Таким образом, комиссия заказчика, предъявляя избыточные требования к содержанию заявки, ограничила возможность участия Заявителя в закупке и нарушила п 2. ст.3 Закона о закупках.

Рассмотрев материалы Жалобы, заслушав представителей Заявителя и Заказчика Комиссия Управления установила следующее.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 7 Раздела 3 «Информационная карта» документации о проведении закупки Заказчиком установлены дополнительные требования к участникам, которые определены в соответствии с п.5.3 Раздела 5 Положения о закупках, а именно наличие финансовых, материальных средств, необходимого количества специалистов и иных работников определённого уровня квалификации для исполнения договора, а также иных возможностей (ресурсов), необходимых для обеспечения надлежащего и качественного исполнения договора.

При этом для подтверждения данным дополнительным требованиям участник закупки должен был представить:

- действующие удостоверения частного охранника, которые фактически будут осуществлять свою трудовую деятельность на объектах Заказчика;
- действующие трудовые договоры частных охранников, которые фактически будут осуществлять свою трудовую деятельность на объектах Заказчика с частной охранной организацией;
- документ удостоверяющий личность частных охранников, которые фактически будут осуществлять свою трудовую деятельность на объектах Заказчика.

Таким образом, требование о предоставлении действующих трудовых договоров частных охранников, а также документов, удостоверяющих личность частных охранников, содержится в п.7 Информационной карты.

Комиссией установлено, что Заявитель не обжаловал положения документации о закупке в установленном порядке до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, не нашел подтверждения довод Заявителя о том, что Заказчиком предъявляются избыточные требования к содержанию заявки, не предусмотренные в документации о закупке.

Доводы заявителя о необходимости указания в документации требования о предоставлении согласия на обработку персональных данных, привлекаемых к оказанию услуг работников, в целях представления вышеуказанных документов не имеет юридических обоснований, поскольку обработка персональных данных работников в целях осуществления работодателем предпринимательской деятельности осуществляется в соответствии с п.5 ч.11 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Согласие на обработку персональных данных может быть получено и передано работодателем в порядке, определяемом ст. 88 Трудового кодекса Российской Федерации, в целях осуществления им своей деятельности, выгодоприобретателем по результатам которой также выступает работник. В связи с чем участник не был ограничен в возможности направления данного согласия Заказчику в рамках процедуры закупки в отношении каждого из предполагаем своих работников.

Данная обязанность возлагается именно на участника закупки как лица, состоящего с работниками в трудовых или гражданско-правовых отношениях и определяющего цели обработки персональных данных, т.к. именно он на данном этапе является оператором

персональных данных в отношении своих работников (п. 3 ст. 3 Закона о персональных данных).

Заказчик пояснил, что в составе заявки Заявителем жалобы вышеуказанные документы (трудовые договоры, документы, удостоверяющие личность частных охранников) представлены не были, в связи с чем поданная им заявка была признана несоответствующей и отклонена.

Согласно с пп.а) п.7 раздела 6 § 1 документации о закупке Заявка на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, если таковые требуются в соответствии с пунктом 7 раздела III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА».

В соответствии с п.1 раздела 5 § 5 Документации о закупке основаниями для отклонения заявки является, в том числе, непредоставление в заявке на участие в запросе предложений в электронной форме информации и документов, предусмотренных пунктом 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», или наличие в заявке на участие в запросе предложений в электронной форме недостоверной информации об участнике закупки и (или) о предлагаемых им товаре, работе, услуге.

Таким образом, заявка Заявителя была отклонена от участия в закупке, поскольку заявка не соответствует требованиям, установленным в документации о закупке.

В соответствии с правовой позицией указанной в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. 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.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Закона о закупках отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу «\_\_\_\_\_» (вх. от 23.08.2022 № 8793/22) на действия Заказчика АУ «Ханты-

Мансийский технолого-педагогический колледж» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по физической охране объектов АУ «Ханты-Мансийский технолого-педагогический колледж», извещение № 32211611390, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

« \_\_\_\_\_ »

Члены Комиссии:

« \_\_\_\_\_ »

« \_\_\_\_\_ »