

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-280/2022

25 февраля 2022 года

г. Новосибирск

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

....

рассмотрев посредством ВКС жалобу общества с ограниченной ответственностью «СтройСервисГрупп» (далее – ООО «СтройСервисГрупп», вх. № 534-ЭП/22 от 15.02.2022 г., перенаправленную из ФАС России, на действия заказчика акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (далее – АО «ФПК») при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников в интересах Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» № 4543/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ (сообщение № 32110980951 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>),

в отсутствие ...

в присутствии

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «СтройСервисГрупп» (вх. № 534-ЭП/22 от 15.02.2022 г.), перенаправленная из ФАС России, на действия заказчика АО «ФПК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников в интересах Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» № 4543/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ (сообщение № 32110980951 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

Заявитель сообщает следующее.

23.12.2021 года в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 4543/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ на право заключения договора оказания услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников в интересах Западно-Сибирского филиала АО «ФПК».

Протокол от 02.02.2022 №5 4543/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ/З устанавливает, что на участие в закупке поступило всего 5 заявок. По итогам оценки вторых частей заявок участникам № 1 (ООО «СтройСервисГрупп») и № 2 по критерию Квалификация персонала баллы начислены не были по причине того, что согласия на обработку персональных данных, представленные данными участниками в составе заявки,

выданы иному юридическому лицу - ОАО «РЖД», в связи с чем не рассматриваются как выданные АО «ФПК» и, следовательно, данные о квалификации персонала не были учтены при оценке.

В связи с этим, количество баллов, присвоенное данным участникам, было рассчитано без учета критерия квалификация персонала (уменьшено на 10 баллов - максимальное количество баллов по данному критерию) и составило соответственно 30 баллов.

Данное решение закупочной комиссии ООО «СтройСервисГрупп» считает незаконным и подлежащим отмене по следующим основаниям.

Руководствуясь квалификационными требованиями к участникам закупки, предусмотренными пп. 2.2 Приложения № 1.4 закупочной документации, а также иными требованиями Приложения 1.4 закупочной документации, Formой сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации, подателем жалобы ООО «СтройСервисГрупп» были представлены АО «ФПК» в составе заявки 46 гражданско-правовых договоров с сотрудниками и, соответственно, 46 согласий на обработку персональных данных.

Однако, решением комиссии по осуществлению закупки данные согласия не были учтены при оценке по причине того, что они были выданы ОАО «РЖД», а не АО «ФПК».

Как следует из годовой отчетности ОАО «РЖД» за 2020 года АО «ФПК» входит в холдинг РЖД.

АО «ФПК» указывается в данном отчете как хозяйственное общество ОАО «РЖД» с долей прямого участия 99,99%.

Распоряжением от 30 июля 2014 г. № 1756р был утвержден Порядок организации коммуникационной деятельности холдинга «РЖД», направленный на повышение эффективности коммуникационной деятельности структурных подразделений холдинга «РЖД».

В рамках информационного обеспечения в области транспортной безопасности создаются автоматизированные централизованные базы персональных данных о пассажирах и персонале (экипаже) транспортных средств, которые формируются на основании информации, предоставленной в том числе субъектами транспортной инфраструктуры и перевозчиками (Федеральный закон от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности»).

Приказом АО «ФПК» от 23 октября 2021 № 467 была утверждена Политика обработки персональных данных в АО «ФПК» (далее - Политика).

Согласно ст. 2 Политики она разработана в соответствии с законодательством РФ, Политикой обработки персональных данных в ОАО «РЖД», утвержденной распоряжением ОАО «РЖД» от 21.07.2020 № 1554р, и локальными нормативными актами АО «ФПК».

В вышеуказанных документах предусматривается создание единой информационной системы как совокупности содержащейся в базах данных информации (персональных данных) и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств.

Таким образом, согласия на обработку персональных данных, выданные ОАО «РЖД», содержатся в единой информационной системе, к которой имеет доступ АО «ФПК» будучи структурным подразделением холдинга «РЖД».

Кроме того, согласно ст. 6.10 Политики АО «ФПК» по обработке персональных данных субъекты персональных данных - пользователи услуг АО «ФПК», работники АО «ФПК» и их близкие родственники, кандидаты для приема на работу (соискатели), пенсионеры, состоящие на учете в АО «ФПК», и их представители, а также иные лица чьи персональные данные стали известны в силу предоставления им со стороны АО «ФПК» социальных льгот, гарантий и компенсаций либо выполнения функций и задач, возложенных на АО «ФПК».

Следуя буквальному толкованию слов и выражений, содержащихся в данной статье, лиц, привлекаемых участником закупки во время подачи и рассмотрения заявок на участие в закупке, нельзя отнести к кандидатам (соискателям) на работу в АО «ФПК», так же как и к лицам, выполняющим функции и задачи, возложенные на АО «ФПК», так как к фактическому оказанию услуг по договору, заключенного по результатам проведения закупки, участник (победитель) закупки может привлечь совершенно других лиц.

Также глава III Политики перечисляет цели, ради которых осуществляется обработка персональных данных.

В этом перечне нет такого основания для правомерности обработки персональных данных, как получение подтверждения наличия трудовых или иных отношений с участником закупки.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в установлении необходимости предоставления согласий на обработку персональных данных с данной целью - проверка достоверности представленных участником закупки документов в подтверждение своей квалификации - противоречат выработанной самим же Заказчиком Политики обработки персональных данных, не находят подтверждения в Политике обработки персональных данных в ОАО «РЖД», во исполнение которой была принята Политика АО «ФПК», и, безусловно, не находят подтверждения в законодательстве РФ.

Целью получения согласий на обработку персональных данных, как это следует из формы согласия (Приложение № 1.3. к документации), является получение Заказчиком подтверждения наличия трудовых или иных отношений с участником закупки.

Однако добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (п. 5 ст. 10 ГК РФ).

Согласно пунктам 1 и 2. ст. 10 ГК РФ в случае осуществления гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действий в обход закона с противоправной целью, а также иного заведомо недобросовестного осуществления гражданских прав (злоупотребление правом) суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.

Заказчик же, требуя предоставить согласий на обработку персональных данных с целью подтверждения наличия трудовых или иных отношении с участником закупки, тем самым проявляет необоснованные сомнения в недобросовестном поведении участников закупки, а именно в подлинности представленных ими договоров (гражданско-правовых и/или трудовых).

Участник закупки может осуществлять деятельность не только на территории предприятий АО «ФПК», а также и на объектах других крупных Заказчиков услуг (Госкорпорация Росатом и т.п., в том числе ОАО «РЖД»).

Вследствие этого согласия на обработку персональных данных, выданных АО «ФПК», объективно могут отсутствовать у участника закупки, что, однако, не свидетельствует о наличии препятствий к исполнению договора и не лишает его возможность получить данные согласия к началу исполнения договора (в случае признания такого участник победителем закупки).

Напротив, данное требование закупочной документации налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке.

Более того, получение согласий на обработку персональных данных для оператора АО «ФПК» у сотрудников, которые не имеют никакого отношения к АО «ФПК» (например, работают на объекте Госкорпорации Росатом или ОАО «РЖД»), будет затруднительным, так как это вызовет обоснованные вопросы у сотрудников, и причина, что участник планирует заключить договор с АО «ФПК» для чего ему нужны согласия всех сотрудников вне зависимости от места их работы, представляется крайне неубедительной.

Необходимость предоставления согласий на обработку персональных данных для оператора АО «ФПК» предоставляет преимущество для компаний, которые оказывают услуги на территории предприятий именно этого Заказчика, что не соответствует конкурентному принципу выбора поставщика.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в закупочной документации ненадлежащего критерия и порядка оценки заявок участников закупки, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, части 6 статьи 3, пункту 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и нарушают часть 1 статьи 2, пункты 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

АО «ФПК» представило следующие возражения на жалобу.

Заказчик считает жалобу ООО «СтройСервисГрупп» необоснованной, несоответствующей требованиям действующего законодательства Российской Федерации, и потому не подлежащей удовлетворению согласно нижеследующим основаниям.

Жалоба Заявителя подлежит оставлению без рассмотрения в связи с ее подачей по истечению сроков, предусмотренных ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) для обжалования. По мнению АО «ФПК», указанный срок является пресекательным,

подача жалобы за его пределами является злоупотреблением со стороны недобросовестных участников торгов.

Согласно правовой позиции антимонопольного органа (уведомления ФАС России о возврате жалоб от 19.10.2020 № 17/90546/20, от 07.09.2020 № 17/77158/20 решения ФАС России от 12.03.2021 № 223ФЗ-126/21, от 03.03.2021 № 223ФЗ-112/21, от 12.01.2021 № 223ФЗ-5/21, от 18.07.2018 № 223ФЗ-557/18) датой подачи жалобы является дата поступления жалобы в антимонопольный орган.

По результатам закупочной процедуры 17.02.2022 с победителем заключен договор. Протокол подведения итогов от 02.02.2022 № 4543/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ/3 размещен в единой информационной системе 02.02.2022. Регламентированный срок на обжалование действий (бездействий) заказчика – 12.02.2022. Учитывая положения статьи 193 ГК РФ ближайшим рабочим днем является 14.02.2022. При этом жалоба подана Заявителем 15.02.2022 (вх. № 534-ЭП/21 от 15.02.2022), то есть по истечению срока, предусмотренного Законом о защите конкуренции, на обжалование. При этом по результатам проведения процедуры заключены договоры в установленные Законом о закупках сроки.

Жалоба, поданная с нарушением сроков, предусмотренных Законом о защите конкуренции, подлежит оставлению без рассмотрения и возврату с целью защиты интересов добросовестных участников торгов, заключивших и исполняющих договоры по итогам торгов.

Заявителем не соблюден срок подачи жалобы на положения конкурсной документации. Жалоба Заявителя в части обжалования положений закупочной документации подлежит оставлению без рассмотрения в связи с подачей ее после рассмотрения и оценки конкурсных заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме на основании ч. 11 ст. 3 Закона о закупках.

Участники закупки вправе оспорить положения закупочной документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Действия Заявителя, не посчитавшего необходимым своевременно оспорить положения закупочной документации, следует расценить, как попытку обойти эти требования. Аналогичная позиция изложена антимонопольным органом в письме от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, где указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Таким образом, жалоба Заявителя в указанной части подлежит оставлению без рассмотрения.

В настоящем случае заявитель жалобы подал заявку на участие в конкурентной процедуре.

Предметом обжалования явилось положение закупочной документации, а именно оценочный критерий «Квалификация персонала».

Извещение и конкурсная документация размещены в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – Единая информационная система), на сайте www.zakupki.gov.ru «23» декабря 2021 г.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации

на сайтах «23» декабря 2021 г.

Дата окончания срока подачи заявок – «17» января 2022 г. в 08:00 ч. московского времени.

Рассмотрение первых частей заявок «20» января 2022 г.

Рассмотрение вторых частей заявок «01» февраля 2022 г.

Сопоставление ценовых предложений «02» февраля 2022 г.

Подведение итогов закупки «02» февраля 2022 г.

Заключен договор с победителем закупки «17» февраля 2022 г. в 04:30:15 (МСК), то есть до поступления жалобы на электронный адрес организатора закупки (жалоба поступила на электронный адрес AlekseevaTV-zsib@fpc.ru 17.02.2022 г. в 13:54 (НСК).

Вместе с тем в настоящем случае заявитель, подавая жалобу в Новосибирское УФАС России лишь 15 февраля 2022 г., обжалует положение документации, с которым фактически согласился, подав соответствующую заявку на участие в конкурентной процедуре. В свою очередь заявитель не обращался в антимонопольный орган с жалобой на положения документации до окончания срока подачи заявок на участие в закупке, а решил обжаловать спорные требования лишь после окончания срока подачи заявок на участие в закупке, после окончания конкурсной процедуры и заключения договора по ее результатам.

Принимая во внимание вышеизложенное, АО «ФПК» считает, что рассматриваемая жалоба в части обжалования положений закупочной документации подлежит оставлению без рассмотрения в связи с подачей ее после рассмотрения и оценки конкурсных заявок, поступивших для участия в открытом конкурсе в электронной форме.

Довод Заявителя об установлении в закупочной документации ненадлежащего критерия и оценки заявок участников закупки является необоснованными и не соответствует действующему законодательству Российской Федерации.

При организации и проведении конкурса Заказчик руководствовался п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 6 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ФПК», утвержденным решением Совета директоров АО «ФПК» (протокол № 2 от 27.08.2021 г.) (далее – Положение о закупке).

Законодательством не установлены ограничения в части критериев оценки и порядка присвоения рейтинга участникам закупки при проведении такой оценки. Таким образом, оценочный критерий «Квалификация персонала» и порядок оценки по данному критерию включен Заказчиком в подпункт 2.2 пункта 2 Приложения № 1.4 к конкурсной документации в полном соответствии с законодательством и Положением о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных) обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта

персональных данных на обработку его персональных данных.

Во исполнение требований Закона о персональных данных документация о закупке содержит требование о необходимости получения согласия на обработку персональных данных для их передачи и обработки.

При этом, значимость данного критерия составляет всего 10 баллов (тогда так значимость иных критериев составляет от 30 до 60 баллов) и оценивается по формуле, что позволяет поставить всех участников в равное положение и исключить зависимость количества баллов от субъективного мнения заказчика.

Выводы Заявителя о незаконности решения закупочной комиссии, а также об установлении АО «ФПК» ненадлежащего критерия и порядка оценки заявок участников закупки основаны на необоснованных доводах Заявителя:

- одним из доводов заявителя о незаконности установления спорного критерия и отклонения заявки является то, что предоставленные заявителем согласия работников на обработку персональных данных были выданы ОАО «РЖД», а не АО «ФПК». Заявителем подана соответствующая заявка на участие в конкурентной процедуре с приложением 46 согласий на обработку персональных данных, однако, в нарушение требований конкурсной документации, данные согласия об обработке персональных данных были даны ОАО «РЖД», а не АО «ФПК», то есть заявителем не выполнено требование конкурсной документации, обязательное для исполнения всеми участниками закупки. При этом, подав соответствующую заявку на участие в конкурентной процедуре, предоставив в АО «ФПК» согласия на обработку персональных данных (с ошибками), не обратившись с жалобой на положения документации, заявитель решил обжаловать данный критерий лишь после допущения ошибок в предоставленной документации. При этом, АО «ФПК» заявка заявителя в соответствии с конкурсной документацией не была отстранена. Нарушения законодательства и прав заявителя АО «ФПК» не допущены.

Доводы заявителя жалобы в части, что АО «ФПК» (ИНН 7708709686) и ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727) являются структурными подразделениями одной организации, не основаны на законодательстве. Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» и Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» являются разными юридическими лицами и не могут нести ответственность и обязанности иных юридических лиц при проведении конкурсных процедур (в том числе пр.).

Кроме того, как указано выше, обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Учитывая, что у АО «ФПК» отсутствует согласие на обработку персональных данных, у Заказчика нет никаких правовых оснований для их обработки персональных данных.

Таким образом, требования заявителя основаны на ошибках самого заявителя при заполнении заявки и предоставлении документов, и не обусловлены нарушениями со стороны АО «ФПК», в связи с чем являются необоснованными.

Кроме того, в пункте 3.9.30 закупочной документации указано, что 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.

Учитывая, что в нарушение требований конкурсной документации, согласия на обработку персональных данных были даны ОАО «РЖД», а не АО «ФПК», Заказчик правомерно осуществил оценку заявки Заявителя.

Заявитель утверждает, что действия АО «ФПК», выразившиеся в установлении необходимости предоставления согласия на обработку персональных данных с целью проверки достоверности представленных участником закупки документов в подтверждение квалификации, противоречит выработанной Заказчиком Политики персональных данных.

Данный вывод заявителя не соответствует нормам Закона о персональных данных, согласно пункту 2 статьи 6 которого обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных. Согласно статье 24 данного Закона лица, виновные в нарушении требований настоящего Федерального закона, несут предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность. АО «ФПК», как юридическое лицо, обязано соблюдать требования законодательства, в том числе при обработке персональных данных, в связи с чем отсутствие согласия физических лиц на обработку персональных данных заказчиком (АО «ФПК») влечет за собой невозможность провести оценку заявителя по критерию «Квалификация персонала». Таким образом, представление Заказчику заявителем согласий на обработку персональных данных ОАО «РЖД» (иным юридическим лицом) является невыполнением со стороны заявителя требований конкурсной документации, основанных на Федеральном Законе (Федеральный закон от 27.07.2006г. №152-ФЗ «О персональных данных»).

Вывод заявителя, о том, что в Политике обработки персональных данных АО «ФПК» отсутствуют основания для правомерности обработки персональных данных, не соответствует действительности. 26.10.2021 г. приказом АО «ФПК» №472 утверждено Положение об обработке и защите персональных данных в АО «ФПК», согласно которому (п. 1.3) АО «ФПК» является оператором, самостоятельно осуществляющим обработку персональных данных работников и других субъектов в целях, в том числе, обеспечения соблюдения законодательства Российской Федерации, а также в других целях, предусмотренных Уставом АО «ФПК» и локальными актами АО «ФПК» (в том числе Положением о закупках). Уставом АО «ФПК» предусмотрено право АО «ФПК» иметь гражданские права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, в том числе и при заключении договоров. Таким образом, требование АО «ФПК» о предоставлении согласий физических лиц на обработку АО «ФПК» персональных данных обусловлено Федеральным законом «О персональных данных» и локальными актами, является правомерным, не ставящим под сомнение добросовестность участников закупок.

Довод заявителя о том, что требование закупочной документации налагает дополнительные финансовые обязательства на участника и предоставляют преимущество для компаний, которые оказывают услуги на территории предприятий закупки, является необоснованным. Заявки размещаются участниками конкурса в виде отсканированных документов в Единой

информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru, в оригиналах в адрес Заказчика не направляются, в связи с чем преимущества для отдельных компаний, участвующих в закупке, не создается, а также дополнительных финансовых обязательств не налагает, в связи с чем данное требование заказчика соответствует конкурентному принципу выбора поставщика услуг.

Критерий оценки «Квалификация персонала» не является основанием отказа в допуске к участию в закупке и не является препятствием для подачи заявки, в связи с чем ограничение круга участников исключено. Таким образом, при установлении данного критерия АО «ФПК» не допущено нарушений действующего законодательства, Положения о закупке, а также не допущены ограничения количества участников.

Вместе с тем, необходимо отметить, что законодатель в соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках наделил заказчика самостоятельно устанавливать требования к претендентам, к составу их заявок, перечень документов, представляемых претендентами для подтверждения их соответствия установленным в документации требованиям.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

23.12.2021 года в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» (далее – АО «ФПК») опубликовало извещение № 32110980951 о проведении торгов в форме конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников в интересах Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» № 4543/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ (сообщение № 32110980951 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

Дата начала подачи заявок – 23.12.2021 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 17.01.2022 г. в 08:00 ч. московского времени.

Рассмотрение первых частей заявок – 20.01.2022 г.

Рассмотрение вторых частей заявок – 01.02.2022 г.

Сопоставление ценовых предложений – 02.02.2022 г.

Подведение итогов закупки – 02.02.2022 г.

14.01.2022 г. ООО «СтройСервисГрупп» подало заявку на участие в закупке (заявке присвоен номер 1).

Согласно ч. 10 ст. 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке 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.

Подпунктом 2.2. Приложения № 1.4 закупочной документации предусмотрены квалификационные требования к участникам закупки, а также предусмотрен квалификационный отбор.

Критерий «Квалификация персонала» оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в выполнении работ/оказании услуг, имеющемся у каждого (j-ого) участника, на максимальное количество персонала, задействованного в выполнении работ/оказании услуг из всех имеющих у участников:

$$P_j$$
$$A_j = \frac{P_j}{P_{\max}} * N, \text{ где}$$
$$P_{\max}$$

$J=1 \dots n$, n - количество участников

A_j - количество баллов j-ого участника;

P_j - количество персонала, задействованного в выполнении работ/оказании услуг имеющегося у j-ого участника;

P_{\max} - максимальное количество персонала, задействованного в выполнении работ/оказании услуг из всех имеющих у участников

N - 10 (максимально возможное количество баллов).

Для оценки по критерию 2.2 в подтверждение наличия квалифицированного персонала, задействованного в оказании услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников, участник в составе заявки представляет, в том числе, согласие на обработку персональных данных, подготовленное по Форме согласия на обработку персональных данных персонала участника, представленной в приложении № 1.3.1 конкурсной документации, на каждого работника, указанного в документе, подготовленном по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации.

Квалифицированный персонал, в отношении которого не представлены подтверждающие документы или предоставлены не полностью, не учитываются для целей оценки.

Форма согласия на обработку персональных данных персонала участника, представленная в приложении № 1.3.1 конкурсной документации, предусматривает условие о том, что такое согласие дается именно АО «ФПК» в целях получения Заказчиком подтверждения наличия трудовых или иных отношений с участником закупки.

Согласно представленным сведениям, ООО «СтройСервисГрупп» в составе

заявки предоставило 46 гражданско-правовых договоров с сотрудниками, 46 согласий на обработку персональных данных. При этом указанные согласия даны ОАО «РЖД».

Согласно п. 3.9.30 закупочной 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.

Учитывая, что в нарушение требований конкурсной документации, согласия на обработку персональных данных были даны ОАО «РЖД», а не АО «ФПК», Заказчик правомерно осуществил оценку заявки Заявителя.

Согласно п. 2.1 Приложения к протоколу заседания комиссии по осуществлению закупок от 02.02.2022 г. № 4543/ОКЭ-АО ФПК/2021/ЗСИБ/3, в связи с представлением участником № 1 согласий на обработку персональных данных иному юридическому лицу – ОАО «РЖД», представленные согласия не рассматриваются, как выданные АО «ФПК», в связи с чем, данные о квалификации персонала не будут учитываться при оценке.

Следовательно, ООО «СтройСервисГрупп» нарушило требования конкурсной документации при заполнении согласий, в связи с чем действия АО «ФПК» правомерны.

В части обжалования ООО «СтройСервисГрупп» положений документации Комиссия Новосибирского УФАС России приняла решение об оставлении указанного довода без рассмотрения, поскольку на наличие предполагаемых нарушений в закупочной документации ООО «СтройСервисГрупп» указало только после подведения итогов торгов. При таких данных, оценивая поведение ООО «СтройСервисГрупп» в указанной части, следует признать его злоупотреблением правом (ч. 2 ст. 10 ГК РФ).

Так, согласно представленным сведениям и пояснениям ООО «СтройСервисГрупп», на стадии подачи заявки ООО «СтройСервисГрупп» данное положение документации не обжаловало, при этом подало заявку на участие, приложив 46 согласий на обработку персональных данных, что также свидетельствует о согласии ООО «СтройСервисГрупп» с указанным критерием.

При этом спорный порядок оценки заявок не являлся скрытым, проявляющимся только при злоупотреблении организатором закупки своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемый при общей проверке закупочной документации на предмет её соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках, а являлся явным и не мог не быть обнаружен ООО «СтройСервисГрупп» при изучении им документации.

Указанные выводы подтверждаются, в том числе, правоприменительной практикой (например, Решение АС г. Москвы от 27.05.2019 по делу № А40-45841/2019, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 16.10.2019 № Ф05-17130/2019 по делу № А40-26097/2019, Определение Верховного Суда РФ от 12.11.2021 № 305-ЭС21-20460 по делу № А40-158687/2020).

Кроме того, 26.10.2021 г. приказом АО «ФПК» №472 утверждено Положение об обработке и защите персональных данных в АО «ФПК», согласно которому (п. 1.3) АО «ФПК» является оператором, самостоятельно осуществляющим обработку персональных данных работников и других субъектов в целях, в том числе, обеспечения соблюдения законодательства Российской Федерации, а также в других целях, предусмотренных Уставом АО «ФПК» и локальными актами АО «ФПК» (в том числе Положением о закупках).

Довод заявителя о том, что требование закупочной документации о предоставлении согласий на обработку персональных данных налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке не может быть принят, поскольку не представлены подтверждающие сведения. Кроме того, согласно пояснениям заказчика, заявки размещаются участниками конкурса в виде отсканированных документов в ЕИС, на сайте www.zakupki.gov.ru, в оригиналах в адрес Заказчика не направляются, в связи с чем преимущества для отдельных компаний, участвующих в закупке, не создается, а также дополнительных финансовых обязательств не налагает.

Довод АО «ФПК» о том, что жалоба подлежит оставлению без рассмотрения в связи с ее подачей по истечению сроков, предусмотренных для обжалования, не может быть принят, поскольку ООО «СтройСервисГрупп» подало жалобу в ФАС России, где 10.02.2022 за № 21311/22 она была зарегистрирована, а после перенаправлена в Новосибирское УФАС по подведомственности.

Таким образом, в действиях АО «ФПК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников в интересах Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» № 4543/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ (сообщение № 32110980951 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) не усматривается нарушение порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СтройСервисГрупп» (вх. № 534-ЭП/22 от 15.02.2022 г.), перенаправленная из ФАС России, на действия заказчика АО «ФПК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обслуживанию санитарно-бытовых помещений резерва проводников в интересах Западно-Сибирского филиала АО «ФПК» № 4543/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ЗСИБ (сообщение № 32110980951 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.