

Заказчику –

ООО «ТК Новгородская»

и его закупочной комиссии

ул. Лесная, д. 3 А,

п. Батецкий, Новгородская обл.,

175000

ул. Нехинская, д. 1 А,

Великий Новгород, 173015

Заявителю –

ООО «Август»

ул. Рабочая, д. 15, оф. 408,

г. Самара, 443010

РЕШЕНИЕ

№ 053/07/3-844/2021

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

12 ноября 2021 года

Новгород

Великий

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее - Комиссия) в составе:

.... – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления,

.... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

.... – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «Тепловая Компания Новгородская» (175000, Новгородская обл., п. Батецкий, ул. Лесная, д. 3 А; 173015, Великий Новгород, ул. Нехинская, д. 1 А; далее – ООО «ТК Новгородская») – (Доверенность № 114 от 28.12.2020), (доверенность № 212 от 22.04.2021);

заявитель – Общества с ограниченной ответственностью «Август» (443010, г. Самара, ул. Рабочая, д. 15, оф. 408; далее – ООО «Август», Общество) надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, на заседание Комиссии своих представителей не направил, ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу ООО «Август» на действия заказчика – ООО «ТК Новгородская» и его закупочной комиссии при проведении открытого запроса предложений № ЗП-60ПРЗ/2021 по отбору организации на право заключения с ООО «ТК Новгородская» Договора на подрядные работы по демонтажу, монтажу и изготовлению чугунного оголовка на дымовой железобетонной трубе в 2021 году, извещение № 32110732240 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 15.10.2021,

УСТАНОВИЛА:

02.11.2021 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «Август» на действия заказчика – ООО «ТК Новгородская» и его закупочной комиссии при проведении открытого запроса предложений № ЗП-60ПРЗ/2021 по отбору организации на право заключения с ООО «ТК Новгородская» Договора на подрядные работы по демонтажу, монтажу и изготовлению чугунного оголовка на дымовой железобетонной трубе в 2021 году, извещение № 32110732240 о проведении которого было размещено на официальном сайте 15.10.2021 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о закупках и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заказчику было направлено уведомление о приостановлении закупки до рассмотрения Жалобы по существу, которое заказчиком исполнено, проведение закупки приостановлено, договор не заключен.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

ООО «Август» участвовало в рассматриваемой закупке.

Согласно протоколу № 2 от 28.10.2021 (далее – Протокол № 2), закупочной комиссией заказчика заявителю на основании пункта 3.3.3 документации о проведении рассматриваемой закупки (далее – Документация) было отказано в допуске к участию в настоящем запросе предложений в электронной форме в связи с непредставлением им в составе второй части заявки письменного согласия на обработку персональных данных физического лица, персональные данные которого не являются общедоступными и содержатся в составе заявки - бывшего генерального директора Общества гражданина К.

С указанными действиями закупочной комиссии заказчика ООО «Август» не согласно и считает их неправомерными, поскольку на момент подачи заявки на участие в рассматриваемой закупке гражданин К. не являлся генеральным директором ООО «Август» и не состоял в его штате, в связи с чем заявитель не обладал технической возможностью заручиться согласием данного физического лица на распространение его персональных данных и не мог быть оператором их обработки.

Кроме того, Общество считает, что требование о предоставлении согласия на обработку персональных данных физического лица, не имеющего юридической связи с ООО «Август», не являющегося его представителем, является незаконным и приводит к ограничению конкуренции, а представление согласия на обработку персональных данных генерального директора, полномочия которого прекращены до подачи заявки на участие в рассматриваемых торгах не влияет на исполнение обязательств по договору и не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору.

На основании вышеизложенного ООО «Август» считает, что действиями ООО «ТК Новгородская» и его закупочной комиссией нарушены права Общества, в связи с чем просит выдать обязательное для исполнения предписание об отмене Протокола № 2 и об аннулировании результатов торгов.

Учитывая все вышеизложенное, заявитель просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Согласно представленным ООО «ТК Новгородская» возражениям на Жалобу (вх. 8666 от 09.11.2021 Новгородского УФАС России), заказчик считает ее доводы необоснованными, а действия своей закупочной комиссии по отказу в допуске ООО «Август» к участию в настоящем открытом запросе предложений правомерными, по следующим основаниям.

Документацией и Положением о закупках товаров, работ, услуг ООО «ТК Новгородская» (утверждено решением от 21.06.2021 единственного участника ООО «ТК Новгородская» - Акционерного общества «НордЭнерго»; далее - Положение) предусмотрено требование к содержанию и составу заявки о предоставлении письменного согласия физических лиц на обработку персональных данных, не являющихся общедоступными и содержащихся в составе заявки, за исключением случаев, когда персональные данные лиц, не являющихся представителями участника закупки, скрыты.

Подпунктом 6.3.1 пункта 6.3 Документации предусмотрено право закупочной комиссии отклонять заявки на участие в запросе предложений в случае отсутствия в составе заявки на участие в запросе предложений документов, определенных Документацией, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике запроса предложений или о товарах (работах, услугах), на поставку (выполнение, оказание) которых размещается заказ.

ООО «Август» в своей заявке, а именно решении № 1 единственного участника Общества от 28.06.2013 (далее – Решение № 1 от 28.06.2013), представило персональные данные бывшего генерального директора Общества включая его паспортные данные (серия, номер, дата выдачи и кем выдан), при этом последний не воспользовался правом скрыть персональные данные физического лица, в связи с чем данный участник закупки обязан был представить в составе заявки согласие физического лица на обработку персональных данных, чего сделано им не было.

Кроме того, в своих письменных объяснениях заказчик указывает на то, что представление Решения № 1 от 28.06.2013 не регламентировано требованиями Документации, в связи с чем у Общества отсутствовала необходимость включения данного документа в состав заявки.

На заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представители заказчика поддержали возражения на нее в полном объеме.

Необходимо отметить, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика и его закупочной комиссии,

совершенных ими при проведении рассматриваемого запроса предложений в электронной форме, в данном случае не проводится, Комиссией рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

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

В соответствии с вышеуказанной нормой заказчиком разработано Положение, применяемое им при осуществлении закупок в соответствии с положениями Закона о закупках.

Согласно 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках одним из способов проведения конкурентной закупки в форме торгов является запрос предложений.

Разделом 5.4 Положения заказчика предусмотрено осуществление закупки путем проведения открытого запроса предложений.

Таким образом, ООО «ТК Новгородская» при проведении рассматриваемого открытого запроса предложений должно было придерживаться требований действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и собственного Положения.

В соответствии с подпунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Аналогичное требование к содержанию в Документации, содержится в пункте 5.4.3.1.3 Положения.

Абзацем «и» подпункта 1 пункта 13 раздела 1.4 «Информационная карта» Документации (далее – ИК) предусмотрено требование о предоставлении в заявках участников письменных согласий физических лиц на обработку персональных данных, не являющихся общедоступными и содержащихся в составе заявки, за исключением случаев, когда персональные данные лиц, не являющихся представителями участника закупки, скрыты.

Возможность требования в составе заявки предусмотренного абзацем «и» подпункта 1 пункта 13 ИК документа также предусмотрена и пунктом 7.3.12 Положения.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Установленное заказчиком в абзаце «и» подпункта 1 пункта 13 ИК требование о предоставлении в составе заявки указанного согласия не противоречит требованиям действующего законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц и применяется в равной степени ко всем участникам закупки.

Кроме того, положениями Документации (абзац «и» подпункта 1 пункта 13 ИК) предусмотрена возможность участника закупки скрыть персональные данные лиц, которые не являются представителями участника закупки, что свидетельствует об отсутствии необоснованных ограничений конкуренции.

На основании вышеизложенного, рассматриваемый довод Жалобы является необоснованным.

2. Как уже отмечалось ранее, абзацем «и» подпункта 1 пункта 13 ИК предусмотрено требование о предоставлении в заявках участников письменных согласий физических лиц на обработку персональных данных, не являющихся общедоступными и содержащихся в составе заявки, за исключением случаев, когда персональные данные лиц, не являющихся представителями участника закупки, скрыты.

Согласно пункту 5.4.4.1 Положения для участия в запросе предложений участник закупки подает заявку на участие в запросе предложений в соответствии с требованиями, установленными в документации о запросе предложений.

Из пункта 5.4.6.2 Положения следует, что комиссия рассматривает заявки на участие в запросе предложений на соответствие требованиям законодательства, настоящего Положения, а также на наличие документов, определенных Документацией.

Аналогичное положение содержится в пункте 6.2.1 Документации.

В соответствии с пунктом 5.4.6.4 Положения по результатам рассмотрения и проверки информации об участниках запроса предложений комиссия отклоняет заявку на участие в запросе предложений в случае отсутствия в составе заявки на участие в запросе предложений документов, определенных документацией о запросе предложений, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике запроса предложений или о товарах (работах, услугах), на поставку (выполнение, оказание) которых размещается заказ.

Из пункта 3.3.2 Документации следует, что участники закупки подают заявки, которые отвечают требованиям настоящей документации.

Согласно пункту 3.3.3 Документации непредставление необходимых документов в составе заявки, наличие в таких документах недостоверных сведений о участнике закупки или о товарах, о работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, является риском Участника закупки, подавшего такую заявку, и является основанием для недопуска Участника закупки к участию в запросе предложений.

Согласно материалам Жалобы, в составе заявки ООО «Август» было представлено вышеупомянутое Решение № 1 от 28.06.2013, согласно резолютивной части которого единственным учредителем Общества в указанную дату были приняты решения о назначении на должность директора ООО «Август» гражданина К. и паспортные данные (серия, номер, дата выдачи и кем выдан).

Решением № 1/2018 от 03.05.2018 единственного учредителя полномочия гражданина К. в качестве генерального директора прекращены.

Согласно Протоколу № 2, закупочной комиссией заказчика заявителю было отказано в допуске к участию в настоящем открытом запросе предложений именно в связи с непредставлением им в составе заявки письменного согласия на обработку персональных данных физического лица, персональные данные которого не являются общедоступными и содержатся в составе заявки - бывшего генерального директора Общества гражданина К.

По мнению заявителя, отказ в допуске к участию в закупке по вышеуказанным основаниям был неправомерен, так как на момент подачи заявки на участие в рассматриваемой закупке (25.10.2021) гражданин К. не являлся руководителем ООО «Август» и не состоял в его штате, Общество не могло получить его согласие на обработку персональных данных и быть их оператором.

Вместе с тем, с указанным выводом заявителя Комиссия согласиться не может на основании следующего.

Отношения, связанные с обработкой персональных данных, регулируются Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных).

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о персональных данных персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных), а согласно пункту 3 статьи 3 Закона о персональных данных под обработкой персональных данных понимается любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

В распоряжении Управления имеется письмо исх. № 13064-12/78 от 04.05.2021 (вх. № 3342 от 04.05.2021 Новгородского УФАС России) Управления Роскомнадзора по Северо-Западному федеральному округу согласно которому в соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о персональных данных, обработка персональных данных допускается в случаях, указанных в пунктах 2-11 части 1 настоящей статьи, либо с согласия субъекта персональных данных.

Согласно статье 7 Закона о персональных данных, операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Положения статьи 10.1 Закона о персональных данных указывают на обязательность получения согласия на распространение персональных данных субъекта персональных данных.

Учитывая изложенное, представление ООО «Август» в составе заявки на участие в рассматриваемой закупке персональных данных физического лица – бывшего генерального директора ООО «Август» гражданина К. (его Ф.И.О. и паспортных данных) требовало от заявителя наличия соответствующего согласия данного физического лица на распространение его персональных данных.

Необходимость наличия данного согласия в составе заявки подтверждается и имеющейся судебной практикой.

Так, например, согласно решению Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 07.10.2019 по делу № А58-7946/2019, оставленному в силе постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 20.02.2020, согласие на обработку персональных данных физических лиц не зависит от их статуса (имеется в виду является физическое лицо на момент подачи заявки должностным лицом (учредителем) общества с ограниченной ответственностью или уже не является) и требуется на всех физических лиц, Ф.И.О., паспортные данные которых указаны в составе документов, прилагаемых к заявке, то есть раскрываются участником

закупки.

Материалами Жалобы в данном случае подтверждается отсутствие в составе заявки ООО «Август» согласия бывшего генерального директора Общества – гражданина К. на обработку его персональных данных.

При этом, персональные данные указанного лица, не являющегося представителем данного участника закупки, в имеющемся в составе заявки заявителя Решении № 1 от 28.06.2013 единственного учредителя Общества скрыты не были, хотя такая возможность предусмотрена абзацем «и» подпункта 1 пункта 13 ИК.

Установленные обстоятельства непосредственным образом препятствовали заказчику и его закупочной комиссии осуществлять функции оператора персональных данных при рассмотрении заявки Общества, ее дальнейшем хранении и предоставлении.

На основании вышеизложенного, в связи с непредставлением ООО «Август» в составе заявки письменного согласия физического лица - бывшего генерального директора Общества гражданина К. на обработку его персональных данных, не являющихся общедоступными и содержащихся в составе заявки Общества (документа, предусмотренного абзацем «и» подпункта 1 пункта 13 ИК), заявка заявителя закупочной комиссией заказчика – ООО «ТК Новгородская» правомерно и обоснованно была признана не соответствующей требованиям Документации, соответствующая информация о чем отражена в Протоколе № 2.

Соответственно, Жалоба является необоснованной.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Законом о закупках, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Август» (443010, г. Самара, ул. Рабочая, д. 15, оф. 408) на действия заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «Тепловая Компания Новгородская» (175000, Новгородская обл., п. Батецкий, ул. Лесная, д. 3 А; 173015, Великий Новгород, ул. Нехинская, д. 1 А) и его закупочной комиссии при проведении открытого запроса предложений № ЗП-60ПРЗ/2021 по отбору организации на право заключения с ООО «ТК Новгородская» Договора на подрядные работы по демонтажу, монтажу и изготовлению чугунного оголовка на дымовой железобетонной трубе в 2021 году, извещение № 32110732240 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 15.10.2021, необоснованной.

Председатель Комиссии

....

Члены

Комиссии

....

....

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