

РЕШЕНИЕ

по делу № 033/07/3-22/2021

«26» января 2021 года
Владимир

г.

Постоянно действующая Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия), утвержденная приказом Владимирского УФАС России от 14.05.2020 № 80/20, в составе:

Председателя Комиссии:

– заместителя руководителя - начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Заместителя председателя Комиссии:

– заместителя начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Члена Комиссии:

– главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя заказчика и организатора торгов - МУП «Владимирводоканал» (доверенность от 29.09.2020 № 80),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела представителя заявителя – АО «Владимирская газовая компания» (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя от 25.01.2021 б/н),

рассмотрев дело № 033/07/3-22/2021, возбужденное по жалобе АО «Владимирская газовая компания» на положения конкурсной документации конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей жилых помещений в многоквартирных домах, начислению платы за холодное водоснабжение и (или) услуги водоотведения, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителю конвертируемых платежных документов, организации сбора и приема платежей, приему и

консультированию Потребителя, передаче информации, в рамках исполнения договора, в ГИС ЖКХ для нужд заказчика и организатора торгов МУП «Владимирводоканал» (извещение № 32109882708),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступила жалоба (вх. № 287 от 19.01.2021) АО «Владимирская газовая компания» на положения конкурсной документации конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей жилых помещений в многоквартирных домах, начислению платы за холодное водоснабжение и (или) услуги водоотведения, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителю конвертируемых платежных документов, организации сбора и приема платежей, приему и консультированию Потребителя, передаче информации, в рамках исполнения договора, в ГИС ЖКХ для нужд заказчика и организатора торгов МУП «Владимирводоканал» (извещение № 32109882708).

Согласно жалобе, как следует из аукционной документации, по итогам конкурса следует заключение договора, который имеет ряд правовых особенностей, о которых в аукционной документации не указано.

Во-первых, предложенный к заключению договор по правовой природе относится к Агентскому договору, заключение которого регулируется главой 52 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Во-вторых, заключение Агентского договора предусматривает, что сторонами такого договора являются: Принципал и Агент. Последний должен соответствовать требованиям ряда специальных норм законодательства Российской Федерации, установленных:

Федеральным законом от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма», действие которого распространяется на организации, осуществляющие операции с денежными средствами или иным имуществом;

Федеральным законом от 03.06.2009 № ФЗ-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами», регулирующей отношения, возникающие при осуществлении деятельности по приему платежным агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств физического лица перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), которым установлено,

что под деятельностью по приему платежей физических лиц (далее - прием платежей) признается прием платежным агентом от плательщика наличных денежных средств, направленных на исполнение денежных обязательств перед поставщиком по оплате товаров (работ, услуг), в том числе внесении платы за жилое помещение и коммунальные услуги в соответствии с Жилищным кодексом Российской Федерации, а также осуществление платежным агентом последующих расчетов с поставщиком (статья 3). Поскольку требования, установленные ФЗ № 103 от 03.06.2009 являются существенными и носят специализированный характер, относящиеся именно к платежному агенту и условиям приема платежей, то их указание в аукционной документации является необходимым.

Федеральным законом от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» (далее ФЗ № 161 от 27.06.2011), регулирующим порядок оказания платежных услуг, в том числе осуществления перевода денежных средств, использование электронных средств платежа; которым определен перечень участников платежной системы, к которым установлены соответствующие требования к организации и функционированию платежных систем, требования к деятельности участников платежной системы, требования к деятельности оператора платежной системы, к деятельности операционного центра, расчетного центра, обеспечения банковской тайны в платежной системе, обеспечения защиты информации в платежной системе.

В соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - ФЗ № 152 от 27.07.2006) обработка персональных данных, их хранение осуществляют операторы обработки персональных данных, которые подлежат обязательной регистрации в Роскомнадзоре в соответствии с методическими рекомендациями, утвержденными Приказом Роскомнадзора от 30.05.2017 № 94, о чем выдается свидетельство, установленной формы.

Поскольку Разделом 1. Предмет договора, предполагаемого к заключению, по результатам аукциона, договора является: формирование, ведение и обработка персональных данных собственников и нанимателей жилых помещений в многоквартирных домах муниципального образования «город Владимир», то ссылка на наличие соответствующего документа, подтверждающего статус оператора по обработке персональных данных, является необходимым условием для участника конкурса.

В связи с вышеуказанными требованиями федерального законодательства Российской Федерации, к участникам платежной системы устанавливаются требования обеспечивать защиту информации о средствах и методах обеспечения информационной безопасности, персональных данных и об иной информации, подлежащей обязательной защите в соответствии с законодательством Российской Федерации. Требования к защите указанной информации устанавливаются Правительством Российской Федерации.

На основании изложенного, заявителем усматривается несоблюдение порядка к требованиям, предъявляемым к конкурсной документации, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, не только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, которые должны быть как минимум платежными агентами среди участников платежной системы и операторами по обработке персональных данных, зарегистрированных надлежащим образом, в связи с чем заявитель просит признать в действиях МУП «Владимирводоканал» города Владимира нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и обязать заказчика привести в соответствие конкурсную документацию.

В связи с поступлением вышеуказанной жалобы, Владимирским УФАС России в соответствии с требованием статьи 18.1 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № 033/07/3-22/2021.

21.01.2021 Владимирским УФАС России в порядке, определенном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в адрес заказчика и организатора торгов - МУП «Владимирводоканал» направлено уведомление о приостановлении проведения закупки до рассмотрения жалобы по существу, в части заключения договора.

Кроме того, информация о поступлении жалобы АО «Владимирская газовая компания», а также сведения о дате и времени рассмотрения жалобы размещены на сайте Владимирского УФАС России - <http://vladimir.fas.gov.ru> в разделе «Решения».

Представитель заказчика и организатора торгов - МУП «Владимирводоканал» на заседании Комиссии Владимирского УФАС России в обоснование своих действий пояснили следующее.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке. Пункт 9 части 10 Закона о закупках обязывает Заказчика в документации о закупке установить требования к участникам закупки. Так, в разделе 11.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг МУП «Владимирводоканал» указаны обязательные требования к участникам закупок, которые Заказчик обязан установить в документации о закупке, и дополнительные требования к участникам закупок, которые могут быть установлены Заказчиком по его усмотрению. МУП «Владимирводоканал» исполнило в данной части требование Закона и Положения о закупках в полном объеме:

В пункте 13 Информационной карты документации установлены обязательные требования к участникам закупки.

Одновременно с этим в документации указано на ряд обязанностей,

которые должен будет осуществлять агент.

Так, в пункте 24 Технического задания документации указано на обязанность «Соблюдать требования законодательства РФ в сфере осуществления деятельности по приему платежей физических лиц и противодействия легализации (отмыванию) денежных средств, полученных преступным путем, и финансированию терроризма и доводить такие требования до граждан в доступной форме.

В графе «Условия выполнения оказания услуг» Приложения № 2 к Информационной карте документации указано на то, что «услуги должны быть оказаны в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе в соответствии с требованиями Гражданского кодекса РФ, Жилищного кодекса РФ, Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», Федерального закона от 03.06.2009 № ЮЗ-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами», и иными нормативными правовыми актами, регулирующими деятельности платежных агентов и исполнение условий договора.

В соответствии с требованиями Закона 223-ФЗ к документации о конкурентной закупке в обязательном порядке прилагается проект договора, который является неотъемлемой частью этой документации. Согласно п. 2.1.24 проекта договора Агент, при осуществлении деятельности, указанной в п. 1.1. настоящего договора, руководствуется требованиями действующего законодательства Российской Федерации. Пунктом 5.1. проекта договора предусмотрено, что Стороны обязуются обеспечить конфиденциальность и безопасность сведений, касающихся предмета настоящего Агентского договора и его исполнения в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2006 года №152-ФЗ "О персональных данных" (далее - Закон о персональных данных) в течение всего срока действия настоящего Договора и 3 (три) лет после его прекращения.

Таким образом, Заказчиком установлены надлежащим образом требования к оказанию Агентом услуг в соответствии с действующим законодательством.

Кроме того, как следует из части 10 статьи 3 Федерального закона N 223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Вместе с тем, обжаловать содержание документации в антимонопольный орган имеют право только лица, подавшие заявку на участие в закупке. АО «Владимирская газовая компания» заявку для участия в закупке, запрос о разъяснении положений документации не подавало, никаких действий, свидетельствующих о его намерении участвовать в закупке, не совершило.

В связи с вышеизложенным, МУП «Владимирводоканал» считает жалобу необоснованной и просит отказать заявителю АО «Владимирская газовая компания» в удовлетворении жалобы.

Комиссия Владимирского УФАС России, исследовав предоставленные в материалы дела документы, установила следующее.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или

нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом (п. 2 ч. 1 ст. 17).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Случаи обжалования участником закупки в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействия) Комиссии по осуществлению закупок, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, установлены в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) 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;

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

5) 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 N 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;

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

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

Исходя из доводов жалобы, АО «Владимирская газовая компания» обжалует положения документации, установленные заказчиком.

Так как МУП «Владимирводоканал» является организацией, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения и водоотведения, следовательно, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг обязано руководствоваться требованиями, установленными Законом о закупках.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Приказом генерального директора МУП «Владимирводоканал» от 22.05.2019 № 313 утверждена новая редакция Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП «Владимирводоканал» (далее – Положение о закупке).

12.01.2021 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru было размещено Извещение и Документация конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей жилых помещений в многоквартирных домах, начислению платы за холодное водоснабжение и (или) услуги водоотведения, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителю конвертируемых платежных документов, организации сбора и приема платежей, приему и консультированию Потребителя, передаче информации, в рамках исполнения договора, в ГИС ЖКХ для нужд заказчика и организатора торгов МУП «Владимирводоканал» (извещение № 32109882708).

Согласно Извещению, адрес электронной площадки в сети «Интернет», с использованием которой проводится закупка: заявки на участие в конкурсе

размещаются на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС – Тендер» <http://www.rts-tender.ru/>

Описание объекта закупки приведено в Приложении №1 «Техническое задание» к информационной карте документации о конкурсе в электронной форме.

Документация о закупке официально размещена в открытых источниках и доступна для ознакомления в форме электронного документа без взимания платы в любое время с момента официального размещения извещения о проведении закупки и до даты и времени окончания подачи заявок, указанной в пункте 7 извещения о проведении закупки, по адресу электронной площадки, указанной в пункте 4 извещения о проведении закупки, и на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Дата начала подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме: с даты публикации закупки.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме: «20» января 2021 года в 09 часов 00 минут московского времени по адресу электронной площадки, указанной в пункте 4 извещения о проведении закупки.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе: «22» января 2021 года.

Дата окончания срока рассмотрения вторых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме: «26» января 2021 года. Оценка и сопоставление заявок и подведение итогов будет проведено Комиссией не позднее «27» января 2021 года.

Согласно пунктам 2.11.1 – 2.11.3 документации, открытие доступа к первым частям заявок осуществляется в отношении всех поданных заявок непосредственно по окончании срока подачи заявок в установленные в информационной карте дату и время. При этом оператор ЭТП обеспечивает конфиденциальность сведений о наименовании таких участников, в том числе сведений, указанных в сертификатах ключей ЭП, которыми подписаны заявки и входящие в них электронные документы.

При проведении процедуры открытия доступа к поданным заявкам заседание закупочной комиссии не проводится.

Рассмотрение заявок производится ЗК только на основании анализа представленных в составе заявок документов и сведений.

По результатам открытия доступа к поданным первым частям заявок процедура закупки признается несостоявшейся в случаях, если не подано ни одной заявки (первой ее части) или по окончании срока подачи заявок

подана только одна первая часть заявки.

В случае если конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что после окончания срока подачи заявок была подана только одна заявка, оператор ЭТП открывает заказчику закупки доступ к первой и второй части такой заявки одновременно.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе № 1958396, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 20.01.2021 на участие в конкурсе подана 1 заявка.

В связи с тем, что была подана 1 заявка, электронной торговой площадкой на основании пункта 2.11.3 был открыт доступ ко второй части поступившей заявки.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок конкурса № 1958396, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 21.01.2021 была рассмотрена 2 часть заявки ООО «ЕРКЦ» и признан соответствующей требованиям документации.

Дальнейшие действия заказчик не проводил в связи с тем, что 21.01.2021 от Владимирского УФАС России поступило уведомление о поступлении жалобы АО «Владимирская газовая компания» и о приостановлении закупки.

При этом Комиссией Владимирского УФАС России установлено, что АО «Владимирская газовая компания» свою заявку на участие в данной закупке не подавало.

По правилам части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции может быть подана:

- во всех случаях – непосредственно участниками закупки;
- в случаях, если такое обращение связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах – лицами, чьи права и законные интересы затронуты.

Поскольку АО «Владимирская газовая компания» не является участником конкурса, Общество не вправе оспаривать в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия организатора закупки, которые не связаны с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении такого конкурса и (или) порядка подачи заявок на участие в конкурсе.

Кроме того, в жалобе заявителя не указано какие требования Закона о

закупках и (или) порядка закупки, содержащегося в Положении о закупке, нарушены организатором торгов.

За разъяснениями условий документации в адрес организатора торгов заявитель также не обращался.

На основании изложенного, учитывая все обстоятельства дела, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к выводу о признании жалобы АО «Владимирская газовая компания» на положения документации заказчика и организатора торгов - МУП «Владимирводоканал» необоснованной.

Руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Владимирская газовая компания» на положения конкурсной документации конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по формированию и ведению базы данных собственников и нанимателей жилых помещений в многоквартирных домах, начислению платы за холодное водоснабжение и (или) услуги водоотведения, ежемесячному формированию, печати и доставке потребителю конвертируемых платежных документов, организации сбора и приема платежей, приему и консультированию Потребителя, передаче информации, в рамках исполнения договора, в ГИС ЖКХ для нужд заказчика и организатора торгов МУП «Владимирводоканал» (600026, Владимирская область, г. Владимир, ул. Горького, д. 95, ОГРН 1023301463239, ИНН 3302001983) (извещение № 32109882708), необоснованной.

Председатель Комиссии

Заместитель председателя Комиссии

Член комиссии

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.