

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-809/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.01.2024

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», действующей на основании доверенности от 11.01.2024 № 003-2024 и «.....», действующей на основании доверенности от 24.03.2023 № 010-2023, «.....» и «.....», действующих на основании доверенности от 23.01.2024 № 1,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке градостроительной концепции и документации по планировке территории по проекту «Комплексное развитие территории нежилой застройки в с. Приветное городского округа Алушта Республики Крым» (реестровый № 32313130605, далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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, электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб,

рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя, поскольку она полностью соответствует требованиям документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 силу 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 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.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами информационная открытость закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 10 статьи 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.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Заказчиком 25.12.2023 на официальном сайте ООО «РТС-тендер» и в Единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - <https://zakupki.gov.ru>) размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация.

Начальная (максимальная) цена договора: 80 125 731,61 руб.

Дата начала подачи заявок: 25.12.2023.

Дата окончания подачи заявок: 10.01.2024 23:59.

Дата подведения итогов: 18.01.2024.

Согласно протоколу заседания голосования тендерной комиссии от 15.01.2024 № 37, заявка Заявителя (Участник № 2) была отклонена по следующему основанию: *«Заявка (предложение) Участника не соответствует требованиям, установленным в документации о проведении закупки:*

1. подпункт 1 раздела 28 (пп. 1 раздела 31.1) (Участником заполнено согласие на обработку персональных данных с указанием реквизитов документа, удостоверяющего личность (серия; номер; орган, выдавшего документа и дата выдачи) по недействительному паспорту); нарушен пункт 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

2. подпункты 4 и 5 раздела 28 (представленные Участником копии документов не заверены в соответствии с законодательством Российской Федерации, не

выполнено требование, установленное п. 5.3.1.9 Положения о закупке товаров, работ, услуг для ООО РНКБ Развитие);

3. В отношении Участника закупки применяются пункты 1.2, 1.4 раздела 35 закупочной документации.».

Оценивая правомерность отклонения заявки Заявителя, связанного с предоставлением в составе заявки согласия на обработку персональных данных (далее также - Согласие) с указанием реквизитов документа, удостоверяющего личность по недействительному паспорту, Комиссия отмечает следующее.

В разделе 31.1 Извещения предусмотрен перечень обязательных документов, которые должны быть включены в состав заявки для участников-резидентов Российской Федерации. В соответствии с пунктом 1 этого раздела отмечено, что формы для заполнения участником представлены в Приложении №1 к настоящей Документации. Формы для заполнения включают в себя, в том числе, согласие на обработку персональных данных, которое должно быть заполнено лицом, уполномоченным подписывать заявку и сотрудниками, чьи данные указаны в Заявке Участника.

Как указал на заседании Комиссии Заказчик, Заявителем в составе заявки было представлено согласие на обработку персональных данных с указанием реквизитов документа, удостоверяющего личность (серия; номер; орган, выдавшего документ и дата выдачи) по недействительному паспорту. Указанный факт был установлен Заказчиком в результате проверки сведений в справочно-информационном интернет-портале Госуслуги (адрес в сети «Интернет» - <https://www.gosuslugi.ru/>) и подтверждается предоставленными в материалы дела сведениями.

Также, Заказчик подчеркнул, что использование персональных данных лица, подписавшего заявку, без должным образом оформленного согласия на их обработку, может повлечь за собой административную ответственность в соответствии с пунктом 2 статьи 13.11 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации, включая возможность наложения административного штрафа на должностных лиц.

Заявитель с отклонением своей заявки по данному основанию не согласился и указал, что при заполнении формы Согласия от лица генерального директора «.....» была допущена техническая ошибка в части указания данных паспорта, выданного в 2002 году и действовавшего до замены на новый паспорт в 2022 году. Заявитель считает, что наличие технической ошибки в форме Согласия, связанной с указанием предыдущего действовавшего паспорта руководителя, не является основанием для отклонения заявки, поскольку это не свидетельствует о не предоставлении согласия или предоставлении недостоверных данных, и считает данное основание формальным и не соответствующим требованиям закупочной документации.

Комиссией, при рассмотрении жалобы, была изучена заявка Заявителя.

При изучении заявки установлено, что в Решении единственного участника «.....» от 17.02.2023 № 30 имеются реквизиты паспорта генерального директора общества, а именно серия, номер, орган выдавший документ и дата его выдачи. При этом в

составе заявки также представлено согласие на обработку персональных данных, которое включает в себя иные реквизиты паспорта.

Таким образом, Заявителем в составе заявки представлены противоречащие друг другу сведения.

Перечень сведений, которые должны быть отражены в согласии на обработку персональных данных, приведены в части 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных».

Так, в соответствии с частью 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных», обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности:

- 1) фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;
- 2) фамилию, имя, отчество, адрес представителя субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, реквизиты доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия этого представителя (при получении согласия от представителя субъекта персональных данных);
- 3) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;
- 4) цель обработки персональных данных;
- 5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;
- 6) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;
- 7) перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;
- 8) срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;
- 9) подпись субъекта персональных данных.

На заседании Комиссии Заявитель подтвердил, что в представленном в составе заявки согласии на обработку персональных данных указаны не точные персональные данные генерального директора, описывая это как допущенную техническую ошибку.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что предоставленное согласие не

соответствует требованиям, установленным Федеральным законом от 27.07.2006 г. 152-ФЗ «О персональных данных», в связи с чем у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя.

При этом Комиссия отмечает, что любой участник закупки при подаче заявки несет ответственность за достоверность содержащихся в ней сведений.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае, факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, находит свое подтверждение, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В соответствии с пунктом 1.4 раздела 35 Извещения, участники процедуры закупки не допускаются к участию в закупке в случае представления в составе заявки на участие в процедуре закупки недостоверных сведений об Участнике, субподрядчиках (соисполнителях, сопоставщиках), лицах, выступающих на стороне Участника, или о продукции, являющейся предметом договора, заключаемого по результатам процедуры закупки.

Таким образом, в действиях Заказчика по отклонению заявки Заявителя отсутствуют нарушения действующего законодательства.

Оценивая правомерность отклонения заявки Заявителя, связанного с предоставлением в составе заявки копий документов не заверенных в соответствии с законодательством Российской Федерации, Комиссия отмечает следующее.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что Заявителем в составе заявки представлена копия Устава, которая не была заверена в соответствии с установленным в законодательстве порядке.

При этом Заявитель указал, что заявка и все входящие в ее состав документы, включая архивы были подписаны квалифицированной электронной подписью (далее также - ЭЦП), выданной ФНС России на имя генерального директора «.....», то есть имеют такую же юридическую силу, как и документы подписанные собственноручно на бумажном носителе. Учитывая то, что заявки подавались в электронной форме на электронной торговой площадке и были подписаны ЭЦП, по мнению Заявителя, отклонение его заявки ввиду отсутствия копий документов, заверенных в соответствии с законодательством Российской Федерации, является

формальным основанием, что не соответствует принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что пунктом 28 Извещения установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в процедуре закупки, которые включают в себя, в том числе, требование о том, что все представляемые копии документов должны быть заверены в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Пунктом 31 Извещения установлен перечень обязательных документов для включения в состав заявки для Участников-резидентов Российской Федерации, который включает в себя:

1. Формы для заполнения Участником (Приложение 1 к настоящей Документации),
Ценовое предложение (Приложение 7 к настоящей Документации);
2. Документы, установленные Заказчиком в подп. 2-4 пункта 31 Документации;
3. копия паспорта или иной документ, признаваемый в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность (для физических лиц, самозанятых лиц и индивидуального предпринимателя);
4. копия Устава организации и/или Учредительного договора (при наличии), заверенная печатью (при наличии) и подписью уполномоченного лица организации;
5. выписка из Единого государственного реестра юридических лиц / индивидуальных предпринимателей, датированная не ранее чем за 1 (один) месяц до даты подачи заявки на участие в процедуре закупки (нотариально удостоверенная копия или выписка, сформированная на сайте ФНС в виде электронного документа, содержащая усиленную квалифицированную электронную подпись и ее визуализацию);
6. копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица/индивидуального предпринимателя (в случае регистрации до 01.01.2017) или Лист записи Единого государственного реестра юридических лиц/индивидуальных предпринимателей (в случае регистрации после 01.01.2017);
7. копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе;
8. в случае применения упрощенной системы налогообложения (далее – УСН) – подтверждение о применении УСН одним из следующих документов:
 - а) копия Уведомления о переходе на упрощенную систему налогообложения (форма 26.2-1), с отметкой налогового органа;
 - б) копия Формы 26.2-7 «Информационное письмо»;
9. в случае применения специального налогового режима для самозанятых лиц; подтверждением применения такими лицами налогового режима является

наличие информации на официальном сайте федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов, о применении ими такого налогового режима.

Заказчик самостоятельно проверяет информацию о постановке на учет физического лица в качестве налогоплательщика налога на профессиональный доход на официальном Интернет-сайте www.nalog.ru.

10. копия Протокола (Решения) уполномоченного органа о назначении (избрании) на должность единоличного исполнительного органа;

11. документ, изданный уполномоченным органом юридического лица, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени Участника процедуры закупки – юридического лица (копия решения уполномоченного органа о назначении или об избрании физического лица на должность, договор о передаче полномочий единоличного исполнительного органа с приложением в полном объеме приложений к такому решению (если такие приложения упоминаются в соответствующем документе)), в соответствии с которым такое лицо обладает правом действовать от имени Участника процедуры закупки без доверенности. В случае если от имени Участника процедуры закупки действует лицо по доверенности, заявка на участие в процедуре закупки должна содержать такую доверенность, заверенную печатью Участника и подписанную от имени Участника лицом или лицами, которому (-ым) в соответствии с законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица предоставлено право подписи доверенностей, либо нотариально удостоверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность выдана в порядке передоверия, представляется также основная доверенность, на основании которой выдана доверенность в порядке передоверия (или ее надлежащим образом засвидетельствованная копия);

12. решение уполномоченного органа об одобрении или согласии на совершение или последующее одобрение крупной сделки либо нотариально удостоверенная копия такого решения, в случае если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации, а также решение об одобрении сделки, если необходимость одобрения предусмотрена уставом юридического лица, включая одобрение внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки и обеспечения исполнения договора;

13. решение уполномоченного органа об одобрении или согласии на совершение сделки с заинтересованностью либо нотариально удостоверенная копия такого решения, в случае если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации, а также решение об одобрении сделки, если необходимость одобрения предусмотрена уставом юридического лица.

Таким образом, в разделе 31 Извещения определено, какие документы в виде копий должны быть включены в состав представляемой заявки участника.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что копии представленных в составе заявки документов не были должным образом заверены в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской

Федерации.

Заявитель не опроверг указанный факт в ходе заседания Комиссии.

В соответствии с пунктом 1.2 раздела 35 Извещения, участники процедуры закупки не допускаются к участию в закупке в случае несоответствия заявки Участника требованиям к оформлению (предоставление документов, не соответствующих требуемой форме, подача заявки и/или документов и сведений, предусмотренных Документацией в искаженном и/или нечитабельном виде).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

При этом Заявитель на момент подачи заявки на участие положения закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

Следует отметить, что подавая заявку на участие в закупке, участник фактически подтверждает, что он ознакомлен и согласен со всеми требованиями документации, а также условиями содержащимися в документации.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 ГК РФ, недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.11.2023 № НП/51028/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.