

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2687/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.02.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

при участии представителей ООО «Комплексные системы безопасности», ГАУ «Московский зоопарк» посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу ООО «Комплексные системы безопасности» (далее - Заявитель) на действия ГАУ «Московский зоопарк» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию систем безопасности в головной организации ГАУ «Московский зоопарк» (реестровый № 32109942320) (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.

Согласно доводам жалоб Заявитель оспаривает положения Закупочной документации Заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с 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.

Из доводов жалобы следует, что Заказчик не указывает каким образом будут распределены баллы по наличию проекта индивидуальной программы качества при оказании услуг при проведении технического обслуживания указанных в Техническом задании систем, разработанного в соответствии с действующей у участника закупки системой менеджмента качества, ТЗ и с учетом специфики объекта. Таким образом исходя из положений Конкурсной документации Участнику закупки невозможно определить является ли наличие указанного проекта индивидуальной программы качества предметом оценки по нестоимостным критериям и если да, то каким образом он оценивается, что в свою очередь предоставляет Заказчику право по своему усмотрению оценивать представленные документы.

Также Заявитель указывает, что требование о предоставлении Согласия на обработку персональных данных физических лиц, указанное в п. 11 Приложения 1 к конкурсной документации «КРИТЕРИИ ОЦЕНКИ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В КОНКУРСЕ (ЛОТЕ), ИХ СОДЕРЖАНИЕ, ЗНАЧИМОСТЬ И ПОРЯДОК ОЦЕНКИ», представленных в составе заявки является избыточным и направлено на ограничение конкуренции, т.к. в соответствии с Формой Согласия на обработку персональных данных представленной в Приложении 2.2. к конкурсной документации физическое лицо должно передать право на обработку своих персональных данных непосредственно ГАУ «Московский зоопарк».

В соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 к Конкурсной документации Оценка заявок по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики товаров, работ, услуг» осуществляется следующим образом.

2.1. Оценка заявки участника по данному критерию определяется согласно представленному участником документов, подтверждающих качество оказания услуг, в том числе, по следующим сведениям:

- 1) Наличие документов, подтверждающих состоявшуюся сертификацию;
- 2) Наличие эксплуатируемого онлайн-ресурса по диспетчеризации заявок на устранение неисправностей, контролю их выполнения, а также контролю выполнения плановых регламентных работ;
- 3) Наличие проекта индивидуальной программы качества при оказании услуг при проведении технического обслуживания указанных в Техническом задании систем, разработанного в соответствии с действующей у участника закупки системой менеджмента качества, ТЗ и с учетом специфики объекта;
- 4) Наличие выездной бригады (выездной группы или иного аналогичного подразделения быстрого реагирования) аварийной круглосуточной службы.

2.1.1. Оценивается предложение участника открытого конкурса, исходя из показателей предусмотренных конкурсной документацией и документов и сведений представленных участником в составе заявки на участие в открытом конкурсе.

Баллы по критерию начисляются в следующем порядке:

Предмет оценки (совокупность признаков)	Порядок присвоения баллов
1. Наличие действующих документов:	
Не представлено ни одного документа	0 баллов
Наличие Сертификата, подтверждающего состоявшуюся сертификацию системы менеджмента безопасности труда и охраны здоровья ГОСТ Р 54934-2012/OHSAS 18001:2007. Подтверждается предоставлением копий действующих Сертификатов.	5 баллов
Наличие Сертификата, подтверждающего состоявшуюся сертификацию системы экологического менеджмента ГОСТ Р ИСО 14001-2016 (ISO 14001:2015). Подтверждается предоставлением копий действующих Сертификатов.	5 баллов
Наличие Лицензии на осуществлении деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, в части работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ	10баллов
2. Наличие эксплуатируемого онлайн-ресурса по диспетчеризации заявок на устранение неисправностей, контролю их выполнения, а также контролю выполнения плановых регламентных работ.	
<p>Онлайн-ресурс должен обеспечивать регистрацию и учёт времени на выполнения как плановых работ по ТО согласно ТЗ, так и аварийно-восстановительных работ, и отдельных заявок на иные виды работ по обследованию объектов и оборудования, расследованию инцидентов, а также сохранение, обсуждение и согласование совместно оформляемых документов. Участником должны быть подтверждены наличие, принадлежность, назначение онлайн-ресурса, а именно:</p> <p>а) предоставление копий документов, подтверждающих право участника закупки на использование онлайн-ресурса: лицензионного сертификата или лицензионного соглашения или свидетельства о регистрации программы для электронных вычислительных машин или базы данных или иных документов, подтверждающих права на результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации в соответствии с частью 4 Гражданского Кодекса РФ;</p> <p>б) сведения, подтверждающие наличие пользователей онлайн-ресурса - сотрудников участника закупки, привлекаемых для оказания услуг по предмету закупки, что подтверждается копией выписки из штатного расписания, копиями трудовых договоров или копиями гражданско-правовых договоров, скриншотами персональных карточек пользователей онлайн-ресурса - сотрудников Участника закупки и свидетельствующих о наличии в персональных карточках контактных данных сотрудников участника закупки;</p> <p>в) сведения, подтверждающие наличие на онлайн-ресурсе действующего функционала и технических характеристик взаимодействия с заказчиком по вопросам исполнения Договора:</p> <ul style="list-style-type: none"> - онлайн диспетчеризация заявок Заказчика на проведение восстановительных ремонтов, и отдельных заявок на иные виды работ по обследованию объектов, оборудования (далее - заявка); - регистрации и обработки заявок; - отображение назначения ответственных исполнителей по заявке; - отображение хода выполнения заявок; 	

- подтверждение выполнения заявки заказчиком, возможность изменить статус заявки уполномоченным представителем заказчика;
- возможность оставлять комментарии и замечания, вести переписку в привязке к заявке, прикреплять файлы;
- возможность автоматического уведомления заказчика об изменении статуса заявки и о выходе срока по ней;
- автоматическая фиксации времени реакции на заявку и времени её исполнения;
- возможность контроля сроков и статусов заявки;
- наличие реестра архивных заявок с возможностью анализа истории по ним;
- возможность сортировки заявки по различным параметрам;
- возможность экспорта списка заявок в Excel;
- получение отчетности по настраиваемым параметрам (таких, как: статус, сроки, ответственным и пр.);
- ведение базы оборудования по объектам;
- возможность персонализации личного кабинета заказчика (формирование персональной карточки представителя компании, настройка отображения пунктов меню).

Подтверждается скриншотами однозначно демонстрирующих наличие приведенного функционала.

г) наличие мобильного приложения онлайн-ресурса, обеспечивающей следующий функционал взаимодействия с заказчиком:

- получение push-уведомления по заявкам и обсуждениям;
- добавление комментарии в задачах;
- прикрепление файлов для уточнения исполнения заявки или подтверждения неисправностей;
- наличие дополнительных коммуникации с заказчиками через чаты интернет-мессенджеров (вотсап и телеграмм);
- наличие доступа к контактам ответственных лиц.

Подтверждается скриншотами однозначно демонстрирующими наличие в мобильном приложении онлайн-ресурса требуемого функционала.

д) наличие утвержденного руководящего документа системы менеджмента качества, предписывающего обязательность и порядок приема и обработки заявок на онлайн-ресурсе, обязательность и порядок регистрации выполнения ремонтных и регламентных работ, обязательность и порядок обсуждения спорных вопросов с представителями заказчика, а также копии страниц листа согласования (иного документа) об ознакомлении с этим документом персонала, вовлекаемого в процесс оказания услуг по предмету закупки (в том числе, - персонала, обладающего, по данным Участника, квалификацией согласно критерию **III. Квалификация участников закупки**) и скриншоты, подтверждающие фактическое взаимодействие представителей участника закупки с клиентами (допустимо предоставление информации в обезличенной форме).

Наличие – 50 баллов;

Отсутствие – 0 баллов.

3. Наличие выездной бригады (выездной группы или иного аналогичного подразделения быстрого реагирования) аварийной круглосуточной службы

Участник в составе заявки декларирует наличие выездной бригады (выездной группы или иного аналогичного подразделения быстрого реагирования) аварийной круглосуточной службы с указанием ФИО сотрудников. Выездная бригада аварийной круглосуточной службы должна включать сотрудников Участника, состоящих в штате и/ или привлекаемых на основе гражданско-правовых договоров с количеством следующих специалистов:

1. Не менее 4 сотрудников с допуском к работе в электроустановках напряжением до 1000В не ниже III квалификационной группы;
2. Не менее 2 сотрудников с допуском к работам на высоте не ниже II группы;
3. Не менее 1 сотрудника, прошедшего обучение по работе с системой «АСБ Рубикон»;
4. Не менее 1 сотрудника, прошедшего обучение по работе с интегрированной системой безопасности SecurOS;
5. Не менее 1 сотрудника, прошедшего обучение по администрированию программной среды Trassir.

Наличие – 30 баллов;

Отсутствие – 0 баллов.

Подтверждается сведениями о персонале участника в соответствии с требованиями п.3.2.1.

Максимальное количество баллов по критерию – 100.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что п.п. 2.1.1. Приложения № 1 установлены порядок начисления баллов по данному критерию.

Суммарное количество баллов по данному критерию 100, и они распределяются следующим образом:

На «1) Наличие документов, подтверждающих состоявшуюся сертификацию» - 20 баллов

На «2) Наличие эксплуатируемого онлайн-ресурса по диспетчеризации заявок на устранение неисправностей, контролю их выполнения, а также контролю выполнения плановых регламентных работ» - 50 баллов

На «4) Наличие выездной бригады (выездной группы или иного аналогичного подразделения быстрого реагирования) аварийной круглосуточной службы.» - 30 баллов.

Как видно из системного и взаимосвязанного трактования конкурсной документации заявки по показателю «3) Наличие проекта индивидуальной программы качества при оказании услуг при проведении технического обслуживания указанных в Техническом задании систем, разработанного в соответствии с действующей у участника закупки системой менеджмента качества, ТЗ и с учетом специфики объекта;» не оцениваются, несмотря на его нахождение в конкурсной документации. Данный факт не нарушает публичные интересы участников закупки и не ущемляет их права в процессе оценки заявок по данному критерию, так как по данному критерию заказчиком не предусмотрено оценка в балльном выражение.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемый довод жалобы Заявителя не находит своего фактического подтверждения, в связи с чем признается необоснованным.

Относительно довода о необходимости представления в составе заявки согласия на обработку персональных данных от физических лиц, сведения о которых представлены в составе заявки, для получения баллов по критериям, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 11 Приложения № 1 к Конкурсной документации при наличии в составе заявки персональных данных физических лиц участником закупки предоставляется согласие на обработку персональных данных в письменной форме по форме Приложения 2.2. к конкурсной документации. Данный документ предоставляется в случае передачи участником персональных данных физических лиц, раскрытие третьим лицам и распространение которых без согласия субъекта персональных данных не допускается. Не требуется предоставление согласия на обработку персональных данных, содержащихся в открытых информационных системах, не запрещенных законодательством РФ, если персональные данные являются общедоступными и доступ третьих лиц к ним не ограничен. Одновременно с предоставлением общедоступных персональных данных, содержащихся в открытых информационных системах, участник закупки должен предоставить документальное подтверждение размещения предоставляемых персональных данных в таких системах. В случае не предоставления согласия на обработку персональных данных физических лиц, сведения о которых содержатся в составе заявки участника, такие сведения и информация об этих физических лицах не принимается заказчиком к рассмотрению.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что в конкурсной документации заказчиком было установлено, что согласие на обработку персональных данных в письменной форме от субъекта таких данных предоставляется только в случае их наличия в составе заявки.

Предоставление персональных данных – это действия, направленные на раскрытие персональных данных определенному лицу или определенному кругу лиц (п. 6 ст. 3 Закона о персональных данных). Правила передачи персональных данных работника регламентированы ст. 88 ТК РФ, согласно положениям которой работодатель не имеет права сообщать персональные данные работника третьей стороне без письменного согласия работника, за исключением случаев, когда это необходимо в целях предупреждения угрозы жизни и здоровью работника, а также в других случаях, предусмотренных настоящим Кодексом или иными федеральными законами.

По общему правилу Закона о персональных данных (п. 1 ч. 1 ст. 6, ст. 7) работодателю запрещено раскрывать третьим лицам персональные данные работников без их согласия. При этом обязанность по доказыванию наличия согласия работника на передачу его персональных данных лежит на работодателе (ч. 3 ст. 9 Закона о персональных данных).

Предоставлять согласия на обработку персональных данных также не требовалось в случае размещения в открытых информационных системах, не запрещенных законодательством РФ, персональных данных физических лиц с предоставлением неограниченного доступа третьих лиц к ним.

Данное требование не приводит к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки и не нарушает основных принципов закупок, изложенных в Федеральном законе от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Также Заказчик указал, что приведенное заявителем жалобой в качестве аналогичной процессуальной практики решение Московского УФАС России от 14.02.2019 г. по делу № 1-00-216/77-19 признает наличие в действиях заказчика нарушения в части неправомерного отклонения заявки участника, не предоставившего в составе заявки согласия на обработку персональных данных своих сотрудников. Апеллируя к указанному решению, заявитель жалобы вводит Комиссию Московского УФАС России в заблуждение. При рассмотрении заявок, поступивших по данной закупке, Московский зоопарк принял во внимание практику по вышеуказанной жалобе, заявки по данному основанию не отклонялись. Так же хотим обратить внимание, что в некоторых заявках участниками закупки, информация, содержащая персональные данные, была скрыта (не читаема). В таком случае, предоставления согласия на обработку персональных данных не

требовалась.

При таких обстоятельствах, учитывая, что указанное требование не влияет на допуск участников к участию в Закупке, а на объявленных Заказчиком условиях конкурировать конклюдентно согласилось 5 участников, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы Заявителя несостоятелен.

Таким образом, содержание жалобы не подтверждает нарушение со стороны Заказчика норм действующего законодательства Российской Федерации, а по существу сводится к несогласию Заявителя с установленным Заказчиком требованиями.

Между тем необходимо отметить, что Заявителем не приведено доказательств, свидетельствующих о том, что оспариваемые им требования приводят к ограничению количества участников Закупки, в том числе, учитывая, что на участие в Закупке подано 5 заявок.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Комиссия отмечает, что установленные Заказчиком требования предъявляются в равной степени ко всем участникам, что соответствует принципу, установленному пунктом 2 части 1 статьи 3 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 действующего законодательства помимо субъективной оценки таких действий Заявителем 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Комплексные системы безопасности» (ОГРН: 1107746085886, ИНН: 7725687545) на действия ГАУ «Московский зоопарк» (ОГРН: 1037700057768, ИНН: 7710031380) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.02.2021 № ЕО/8609/21.

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