

Решение № 055/07/3-662/2020

о признании жалобы обоснованной

08.07.2020

г. Омск

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

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Альфа-Строй» (далее – ООО «Альфа-Строй», Заявитель, Общество) на действия общества с ограниченной ответственностью «Екатеринославское жилищно-коммунальное хозяйство» (далее – ООО «Екатеринославское ЖКХ», Заказчик, Ответчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку твердого топлива (уголь) для нужд ООО «Екатеринославское ЖКХ» (извещение № 32009217996 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Запрос предложений),

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей Ответчика – директора ООО «Екатеринославское ЖКХ» <...> (протокол № 6 внеочередного собрания участников ООО «Екатеринославское ЖКХ» от 13.08.2015, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 44 от 07.07.2020, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 7245э от 30.06.2020) на действия ООО «Екатеринославское ЖКХ» при проведении Запроса предложений. По мнению Общества, Заказчик необоснованно отклонил заявку ООО «Альфа-Строй», тем самым нарушил положения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В своей жалобе Заявитель указывает, что по результатам рассмотрения заявок, поступивших на участие в Запросе предложений, Заказчиком принято решение об отклонении заявки ООО «Альфа-Строй» на основании следующего: «Отсутствует сертификат и протокол качества угля, и документ, подтверждающий соответствие участника закупки требованиям и условиям, установленным в соответствии с разделом 1.4 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ООО «Екатеринославское ЖКХ», утвержденного протоколом № 7 от 20.12.2012 Общего собрания ООО «Екатеринославское ЖКХ», в редакции от 20.04.2020 (далее – Положение о закупках)».

В документации о проведении Запроса предложений требования о необходимости представления в составе заявки сертификата, подтверждающего качество угля, не установлено.

Положение о закупках, на которое ссылается Заказчик, отсутствовало в закупочной документации, следовательно, Общество не знало, какие требования установлены в пункте 1.4 Положения о закупках.

Таким образом, Заявитель считает, что его заявка была отклонена неправомерно, в связи с чем, просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 02.07.2020 № 05-6203 Ответчиком представлены возражения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов.

В письменных пояснениях (вх. № 7558/1 от 07.07.2020) Заказчик указывает, что с доводами Заявителя не согласен ввиду следующего.

ООО «Екатеринославское ЖКХ» 22.06.2020 произведено вскрытие конвертов и рассмотрение заявок, поступивших на участие в Запросе предложений. Согласно протоколу № 1 поступившее предложение от ООО «Альфа-Строй» не соответствовало требованиям, установленным в извещении и документации о проведении Запроса предложений.

В извещении о проведении Запроса предложений в пункте «Требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара» указано, что гарантии качества поставляемого товара определяются в соответствии с сертификатом и паспортом качества, а также протоколом испытания угля лабораторией. Данный документ отсутствует в заявке ООО «Альфа-Строй», вместе с тем в заявке Общество указывает, что выражает согласие исполнить в полном объеме в установленные сроки условия контракта, указанные в извещении о проведении Запроса предложений.

В заявке ООО «Альфа-Строй» также отсутствует документ, подтверждающий соответствие участника закупки требованиям и условиям, установленным в соответствии с разделом 1.4 Положения о закупках, а именно согласие на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Ответчик также отмечает, что Положение о закупках размещено на сайте www.zakupku.gov.ru в свободном доступе. Кроме того, запросов (писем) о разъяснении положений документации от потенциальных участников закупки не поступало.

На основании изложенного, Ответчик просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации следует, что 05.06.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupku.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Заказчиком размещены извещение и документация о проведении Запроса предложений.

Согласно извещению № 32009217996 и документации о проведении Запроса предложений дата начала и окончания срока подачи заявок: с 08.06.2020 по 22.06.2020.

Дата вскрытия конвертов с предложениями – 22.06.2020. Дата рассмотрения и оценки предложений – 23.06.2020.

Начальная (максимальная) цена договора составляет: 10 500 000,0 рублей с НДС.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов и рассмотрения предложений № 1 от 22.06.2020 на участие в Запросе предложений поступило 4 заявки, по результатам рассмотрения которых, ООО «Альфа-Строй» отказано в допуске к участию в Запросе предложений.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок № 2 от 23.06.2020 победителем Запроса предложений признано ООО «Торговая компания

«Стройком» с ценой договора 9 233 000,0 рублей.

Уведомлением Омского УФАС России от 02.07.2020 № 05-6203 Запрос предложений приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом 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.

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.

При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) юридического лица (заказчика) при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках антимонопольный орган оценивает соответствие процедуры такой закупки требованиям действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и положения о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о

закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 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.

Заказчик при организации и проведении Запроса предложений руководствовался Положением о закупках.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Из содержания части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о закупке должны быть указаны, в том числе:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Аналогичные положения содержатся в пункте 3.2.1 Положения о закупках.

В разделе 7 документации о проведении Запроса предложений установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в Запросе предложений.

Согласно пункту 7.1.5 документации о проведении Запроса предложений предложение участника закупки должно содержать, в том числе копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованию, установленному в соответствии разделом 1.4 Положения о закупках, в случае, если законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, такие товары, работы, услуги являются предметом запроса предложений, и данные требования установлены в извещении.

Аналогичные положения содержатся в извещении о проведении Запроса предложений, а также в пункте 3 раздела 4.6 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 1.4 Положения о закупках для участия в процедуре закупки участник закупки должен соответствовать, в том числе следующим требованиям:

- участник закупки должен письменно дать согласие на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных»;
- участник закупки должен обладать необходимыми лицензиями, свидетельствами, сертификатами и иными документами, в соответствии с законодательством Российской Федерации необходимыми для производства и (или) реализации товаров, выполнения работ и оказания услуг и иметь финансовые и оборотные средства.

Из протокола вскрытия конвертов и рассмотрения предложений на участие в Запросе предложений № 2 от 22.06.2020 следует, что заявка ООО «Альфа-Строй» отклонена по следующим основаниям: отсутствует сертификат и протокол качества угля, и документ, подтверждающий соответствие участника закупки требованиям и условиям, установленным в соответствии с разделом 1.4 Положения о закупках.

Согласно пункту 3 документации о проведении Запроса предложений предметом Запроса предложений является поставка твердого топлива (уголь), марка угля – ДР, Д, размер фракций от 0-300, низшая теплота сгорания (рабочее состояние) не ниже 5300 ккал/кг с влажностью не выше 15 %, в количестве 3500 тонн. Гарантии качества поставляемого товара подтверждаются сертификатом и паспортом качества.

В извещении о проведении Запроса предложений в пункте «Требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества товара» указано, что гарантии качества поставляемого товара определяются в соответствии с сертификатом и паспортом качества, а также протоколом испытаний угля лабораторией.

Из проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о проведении Запроса предложений, следует, что качество угля подтверждается предоставленным поставщиком удостоверением качества

продукции, сертификатом и паспортом качества.

В силу части 2 статьи 456 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Исходя из положений Гражданского кодекса Российской Федерации, документации о проведении Запроса предложений, включая проект договора, документы на товар, в том числе сертификаты качества, подлежат передаче покупателю в момент поставки самого товара, в связи с чем, Комиссия считает, что установление в документации о проведении Запроса предложений требования о необходимости предоставления в составе заявки копий документов, подтверждающих соответствие товара, противоречит требованиям гражданского законодательства.

Учитывая, что требование о необходимости предоставления в составе заявки копий документов, подтверждающих соответствие товара, установлено ООО «Екатеринославское ЖКХ» неправомерно, Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика не имелось правовых оснований для отклонения заявки ООО «Альфа-Строй» по указанному основанию, таким образом, данный довод Заявителя Комиссия признает обоснованным.

Как указывалось ранее, в соответствии с пунктом 1.4 Положения о закупках участник закупки должен письменно дать согласие на обработку персональных данных в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

Из статьи 1 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» следует, что данный закон регулирует отношения, связанные с обработкой персональных данных, осуществляемой федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, иными государственными органами, органами местного самоуправления, иными муниципальными органами, *юридическими лицами* и физическими лицами с использованием средств автоматизации, в том числе в информационно-телекоммуникационных сетях, или без использования таких средств, если обработка персональных данных без использования таких средств соответствует характеру действий (операций), совершаемых с персональными данными с использованием средств автоматизации, то есть позволяет осуществлять в соответствии с заданным алгоритмом поиск персональных данных, зафиксированных на материальном носителе и содержащихся в картотеках или иных систематизированных собраниях персональных данных, и (или) доступ к таким персональным данным.

В статье 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных

данных» закреплено, что целью указанного закона является обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

Согласно 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» под персональными данными понимается любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому *физическому лицу (субъекту персональных данных)*.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что в силу Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» субъектом персональных данных может быть только физическое лицо. Юридическое лицо не обладает персональными данными в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», следовательно, получение согласия юридического лица на обработку персональных данных не требуется.

Комиссия считает, что у Заказчика не имелось правовых оснований для отклонения заявки ООО «Альфа-Строй» в связи с непредставлением им в составе заявки на участие в Запросе предложений согласия на обработку персональных данных. Таким образом, данный довод Общества Комиссия признает обоснованным.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Альфа-Строй» (ИНН 5503183021, ОГРН 1185543026679,

юридический адрес: 644099, г. Омск, ул. Голика, 2А, кв. 37) на действия общества с ограниченной ответственностью «Екатеринославское жилищно-коммунальное хозяйство» (ИНН 5540007779, ОГРН 1075530000260, юридический адрес: 646703, Омская область, Шербакульский р-н, с. Екатеринославка, ул. Устимука, д. 40) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку твердого топлива (уголь) для нужд общества с ограниченной ответственностью «Екатеринославское жилищно-коммунальное хозяйство» (извещение № 32009217996);

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Екатеринославское жилищно-коммунальное хозяйство» предписание об устранении нарушений путем:

- отмены протокола вскрытия конвертов и рассмотрения предложений на участие в запросе предложений № 1 от 22.06.2020;
- отмены протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке № 2 от 23.06.2020;
- повторного рассмотрения заявки общества с ограниченной ответственностью «Альфа-Строй» на участие в запросе предложений на право заключения договора на поставку твердого топлива (уголь) для нужд общества с ограниченной ответственностью «Екатеринославское жилищно-коммунальное хозяйство» (извещение № 32009217996).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>