

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7756/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.08.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобы ООО «Вертикаль» (далее также - Заявитель) на действия АО «Россельхозбанк» (далее также - Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения договоров на оказание услуг по совершению юридических и иных действий, направленных на взыскание задолженности заемщиков АО «Россельхозбанк» - физических лиц в рамках приказного производства (реестровые № № 31908166601, 31908166578, далее — Закупки) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

В жалобах Заявитель полагает неправомерным установление в Информационной карте кодов ОКВЭД2, а также требования о предоставлении лицензии, выданной Федеральной службой по техническому и экспортному контролю, на деятельность по технической защите конфиденциальной информации и свидетельство о внесении сведений о юридическом лице в государственный реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности..

Представители Заказчика с доводами жалоб не согласились, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев жалобы Заявителя, приняла решение о признании их необоснованными, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, Заказчиком в единой информационной системе закупок (далее - ЕИС) опубликованы документации о проведении запросов предложений (далее - Документация).

1. Согласно п. 3 разд. II («Информационная карта» Запроса предложений, услуги, являющиеся предметом запросов предложений отнесены к коду ОКВЭД2 «Деятельность агентств по сбору платежей и бюро кредитной информации».

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно требованиям ч. 6 ст. 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, 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.

Согласно ст. 49 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а также п. 2 ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО), общество может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определенно ограниченным уставом общества.

Пунктом 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» установлено, что коммерческие организации могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если в учредительных документах таких коммерческих организаций не содержится исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься.

В соответствии с приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 31.01.2014 № 14-ст коды ОКВЭД2 предназначены для целей государственной статистики, исключительно для классификации и кодирования видов экономической деятельности и информации о них, и соответственно указание в ЕГРЮЛ не ограничивает право коммерческих организаций осуществлять какие-либо иные виды деятельности.

Из приведенных положений действующего законодательства следует, что юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом, и право на осуществление того или иного вида экономической деятельности, не поставлено в зависимость от наличия или отсутствия у организации соответствующего кода ОКВЭД2, внесенного в установленном порядке в ЕГРЮЛ.

Таким образом, доводы Заявителя об ограничении конкуренции, выраженной в представлении возможности принять участия в Закупке исключительно коллекторским компаниям не находят своего подтверждения, поскольку права иных коммерческих организаций не ограничены в возможности подачи заявки, что также подтверждается тем обстоятельством, что Заявитель принял участие в оспариваемой закупочной процедуре.

Кроме того, согласно доводам Заявителя, установление требования об обладании

специального разрешения возможно только в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Как указывает Заявитель в жалобе, согласно пункту 3.2 Положения о закупках при проведении конкурентных способов закупки Заказчик устанавливает в документации процедуры закупки требования к участникам процедур закупки, в состав которых входят, в том числе, обладать специальными разрешениями (лицензиями, допусками, свидетельствами, аттестатами, разрешительными документами надзорных органов и регуляторов, правами и т.п.) для поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг, являющихся предметом заключаемого договора и/или являться членом саморегулируемой организации и/или обладать выданным саморегулируемой организацией свидетельством о допуске к определенному виду работ и/или иметь зарегистрированное в уполномоченном органе уведомление о начале осуществления предпринимательской деятельности в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, вопреки доводам Заявителя, утверждение о наличии случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации относится исключительно к случаям, когда участник процедуры закупки должен являться членом саморегулируемой организации, обладать выданным саморегулируемой организацией свидетельством о допуске к определенному виду работ, иметь зарегистрированное в уполномоченном органе уведомление о начале осуществления предпринимательской деятельности.

Однако Положением о закупках закреплена возможность предусмотреть в документации процедуры закупки иные требования к участникам процедуры закупки.

Пунктом 16.2.3. Информационной карты установлено, что участник процедуры закупки должен иметь соответствующие разрешающие документы на осуществление видов деятельности, связанных с выполнением договора, право на заключение которого является предметом запроса предложений, в том числе:

- лицензию, выданную Федеральной службой по техническому и экспортному контролю, на деятельность по технической защите конфиденциальной информации;
- выписку из реестра Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций о включении в реестр операторов, осуществляющих обработку персональных данных;
- свидетельство о внесении сведений о юридическом лице в государственный реестр юридических лиц, осуществляющих деятельность по возврату просроченной задолженности в качестве основного вида деятельности.

По мнению Заявителя, установление требования о представлении лицензии, выданную Федеральной службой по техническому и экспортному контролю, на деятельность по технической защите конфиденциальной информации носит ограничивающий конкуренцию характер.

Комиссия находит доводы Заявителя неподтвержденными в связи со следующим.

Согласно статье 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных

данных» (далее — Закон о персональных данных) под персональными данными понимается любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

Согласно пункту 2 раздела III «Техническая часть» документации исполнитель должен совершить юридические и иных действия, направленные на взыскание задолженности в порядке приказного производства, в том числе сформировать для подачи в суд комплект документов, содержащий Заявление на выдачу кредита/займа/кредитной карты, Кредитный договор, Индивидуальные условия кредита/кредитования, Документы, идентифицирующие должника (сканированная копия паспорта, сканированная копия страхового свидетельства государственного пенсионного страхования, сканированная копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации, сканированная копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, сканированная копия водительского удостоверения, сканированная копия свидетельства о регистрации транспортного средства).

Частью 4 пункта 2 Закона о персональных данных предусмотрено, что обеспечение безопасности персональных данных достигается, в частности применением организационных и технических мер по обеспечению безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, необходимых для выполнения требований к защите персональных данных, исполнение которых обеспечивает установленные Правительством Российской Федерации уровни защищенности персональных данных, а также применением прошедших в установленном порядке процедуру оценки соответствия средств защиты информации.

Пунктом 4 Положения о лицензировании деятельности по технической защите конфиденциальной информации установлено, что лицензированию подлежат услуги по контролю защищенности конфиденциальной информации от утечки по техническим каналам в средствах и системах информатизации.

Таким образом, в целях исключения возможности утечки и разглашения конфиденциальной информации, передаваемой Заказчиком победителю процедуры закупки и являющейся персональными данными клиентов-заемщиков Заказчика, последним установлено требование о предоставлении лицензии, выданной Федеральной службой по техническому и экспортному контролю, на деятельность по технической защите конфиденциальной информации.

Подытоживая, Комиссия полагает, что в данном конкретном случае указанные выше положения Документации не содержат нарушений действующего законодательства, не противоречат и не ограничивают законные права и интересы как Заявителя, подавшего заявку на участие в Закупке, так и права иных участников закупочной процедуры.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобами 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

действия Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено. Соответственно, жалоба Заявителя признается Комиссией необоснованной.

Кроме того, Комиссия также дополнительно учитывает, что многочисленные, по мнению Заявителя, нарушения в Документации, ограничивающие возможность участия в Закупках, не помешали последнему подать заявки на участие в Закупках.

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 (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Вертикаль» (ИНН:7717793910, ОГРН:5147746074867) на действия АО «Россельхозбанк» (ИНН:7725114488, ОГРН:1027700342890) при проведении Закупок необоснованными.
2. Снять ограничения на размещение Закупок, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.08.2019 № ПО/41145/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.