

РЕШЕНИЕ №246-Т/2017

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

14 июня 2017 г.

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Тимофеенко О.И. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Азарова Е.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Сафронова О.А. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Оберемок А.А. - специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу ООО Охранное предприятие «Дельта-А.С.» (вх. № 5639 от 07.06.2017 г.) на действия организатора торгов – Непубличное акционерное общество «Центр технологий строительного комплекса Краснодарского края «Омега» (НАО «Центр «Омега») при проведении открытого тендера на оказание охранных услуг на объекте гостинично-оздоровительного комплекса НАО «Центр «Омега» (участок 11, 11 «а», 11 «б», 11 «в») (извещение № 31705164892 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), в отсутствие надлежащим образом уведомленного Заявителя, в присутствии представителя Организатора торгов – Б.С.И. (доверенность №104 от 30.06.2017 г.),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена ООО Охранное предприятие «Дельта-А.С.» (вх. № 5639 от 07.06.2017 г.) на действия организатора торгов – Непубличное акционерное общество «Центр технологий строительного комплекса Краснодарского края «Омега» (НАО «Центр «Омега») при проведении открытого тендера на оказание охранных услуг на объекте гостинично-оздоровительного комплекса НАО «Центр «Омега» (участок 11, 11 «а», 11 «б», 11 «в») (извещение № 31705164892 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 14.06.2017 года в 10-00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель жалобы считает, что порядок оценки заявок участников не отвечает целям регулирования и основным принципам Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ, нарушает законные права и интересы участников закупки, а также приводит к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к участникам закупки, в связи с чем, просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает на жалобу, считает доводы, изложенные в ней, несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 246-Т/2017, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Заявитель не являлся участником торгов по ЛОТу-106, заявку на участие в открытом тендере в установленный срок не подавал.

Частью 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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

В соответствии с п. 2.2. Инструкции участникам (часть 1)

содержащейся в тендерной документацией по ЛОТу-106 было предусмотрено направление всеми заинтересованными в участии в торгах участниками запроса на разъяснение тендерной документации. Заявитель таких запросов о разъяснении тендерной документации не направлял.

Договор по предмету «Оказание охранных услуг на объекте гостинично-оздоровительного комплекса НАО «Центр «Омега» (участок 11, 11 «а», 11 «б», 11 «в» Заказчиком не заключался. Заказчиком будет принято решение о проведении повторных торгов в виде открытого тендера.

НАО «Центр «Омега» является хозяйственным обществом в уставном капитале, которого доля участия субъекта РФ - Краснодарского края составляет 100% и единственным учредителем, является Департамент имущественных отношений Краснодарского края.

Таким образом, НАО «Центр «Омега» относится к виду юридического лица, определенному в части 2 статьи 1 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ и при осуществлении закупочной деятельности должно руководствоваться положениями Закона о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч.1 ст.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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке). Согласно ч.2 ст.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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг НАО «Центр «Омега» утверждено решением Совета директоров НАО «Центр «Омега» (Протокол 13.10.2016 № 133) и размещено на официальном сайте

Единой информационной системы в сфере закупок.

29.05.2017 НАО «Центр «Омега» разместило в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) извещение и документацию по проведению открытого тендера ЛОТ № 106-ОТ «Оказание охранных услуг на объекте гостинично-оздоровительного комплекса НАО «Центр «Омега» (участок 11,11 «а», 11 «б», 11 «в» (извещение № 31705164892).

В составе тендерной документации были опубликованы следующие документы:

- часть 1 - Инструкция участникам закупки;
- часть 2 - Информационная карта тендера;
- часть 3 - Формы для заполнения участниками закупки:
 - форма 1 - Описание документов;
 - форма 2 - Заявка на участие в тендере;
 - форма 3 - Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг;
 - форма 4 - Форма доверенности на уполномоченное лицо, имеющее право подписи и представления интересов участников закупки;
 - форма 5 - Запрос о разъяснении тендерной документации;
 - форма 6 - Образец платежного поручения в качестве обеспечения заявки;
- часть 4 - Проект договора;
- часть 5 - Техническая часть (техническое задание, спецификация, ведомость объемов работ, требования к качественным характеристикам и потребительским свойствам материалов, оборудования, сметная документация, проектная, рабочая документация и проч.).

Заявитель указывает, что в части 2 Тендерной документации содержатся нарушения статей 1 и 3 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.06.2011 и ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 путем установления требования к участнику закупки о наличии и

предоставлении в составе заявки на участие действующей лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения, выданной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Данное требование установлено пп.8 п. 4.1. Информационной карты (часть 2) в связи с тем, что источники ионизирующего излучения должны быть применены Заказчиком в случае необходимости при исполнении договора по требованию правоохранительных органов (МВД, ФСБ, ФСО) во исполнение Указа Президента РФ от 09.05.2017 № 202 «Об особенностях применения усиленных мер безопасности в период проведения в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года».

Поскольку договор заключался на один год, для предотвращения нарушения указанного применения усиленных мер безопасности и необоснованных расходов Заказчика в случае недопущения неисполнения указа и проведения дополнительных закупочных процедур (в т.ч. заключения договора с единственным поставщиком), Заказчиком было установлено данное требование к участникам открытого тендера.

Также Заявитель указывает, что в критериях оценки заявок на участие в открытом тендере наличие у участника закупки не менее 48 квалифицированных штатных сотрудников (не ниже 4 разряда) подтверждается участником, в том числе, предоставлением трудовых книжек, трудовых договоров. По мнению заявителя жалобы данное требование выдвинуто Заказчиком к сотрудникам, а не к организации, т.к. в соответствии с п. 3. ст. 86 Трудового кодекса и Федерального закона «О персональных данных» № 152-ФЗ от 27.07.2006.

Пп. 2.1 п. 21 Информационной карты (часть 2) Тендерной документации установлено наличие у участника закупки не менее 48 квалифицированных штатных сотрудников (не ниже 4 разряда) с предоставлением копий подтверждающих документов (выписки из штатного расписания, трудовых книжек, трудовых договоров, удостоверений охранника).

Данное требование направлено на подтверждение наличия указанного числа охранников для исполнения договора в предусмотренный срок и не предоставление какого-либо из указанных документов может свидетельствовать об отсутствии необходимого количества охранников и может повлечь за собой

неправильную оценку и сопоставление заявок. А также, необходимо отметить, что данное требование установлено в критериях оценки и не является обязательным, не предоставление документов, подтверждающих квалификацию участника по всем подкритериям в полном объеме влечет за собой присуждение 0 баллов по данному подкритерию.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона «О персональных данных» № 152-ФЗ от 27.07.2006:

1. Обработка персональных данных должна осуществляться с соблюдением принципов и правил, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Обработка персональных данных допускается в следующих случаях:

1) обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных;

2) обработка персональных данных необходима для достижения целей, предусмотренных международным договором Российской Федерации или законом, для осуществления и выполнения возложенных законодательством Российской Федерации на оператора функций, полномочий и обязанностей;

3) обработка персональных данных необходима для осуществления правосудия, исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица, подлежащих исполнению в соответствии с законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве (далее - исполнение судебного акта);

4) обработка персональных данных необходима для исполнения полномочий федеральных органов исполнительной власти, органов государственных внебюджетных фондов, исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и функций организаций, участвующих в предоставлении соответственно государственных и муниципальных услуг, предусмотренных Федеральным законом от 27 июля 2010 года N 210-ФЗ "Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг", включая регистрацию субъекта персональных данных на едином портале государственных и муниципальных услуг и (или) региональных порталах государственных и муниципальных услуг;

5) обработка персональных данных необходима для исполнения договора, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных, а также для заключения договора по инициативе субъекта персональных данных или договора, по которому субъект персональных данных будет являться выгодоприобретателем или поручителем;

6) обработка персональных данных необходима для защиты жизни, здоровья или иных жизненно важных интересов субъекта персональных данных, если получение согласия субъекта персональных данных невозможно;

7) обработка персональных данных необходима для осуществления прав и законных интересов оператора или третьих лиц, в том числе в случаях, предусмотренных Федеральным законом "О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон "О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях", либо для достижения общественно значимых целей при условии, что при этом не нарушаются права и свободы субъекта персональных данных;

8) обработка персональных данных необходима для осуществления профессиональной деятельности журналиста и (или) законной деятельности средства массовой информации либо научной, литературной или иной творческой деятельности при условии, что при этом не нарушаются права и законные интересы субъекта персональных данных;

9) обработка персональных данных осуществляется в статистических или иных исследовательских целях, за исключением целей, указанных в статье 15 настоящего Федерального закона, при условии обязательного обезличивания персональных данных;

10) осуществляется обработка персональных данных, доступ неограниченного круга лиц к которым предоставлен субъектом персональных данных либо по его просьбе (далее - персональные данные, сделанные общедоступными субъектом персональных данных);

11) осуществляется обработка персональных данных, подлежащих опубликованию или обязательному раскрытию в соответствии с федеральным законом.

2. Особенности обработки специальных категорий персональных данных, а также биометрических персональных данных устанавливаются соответственно статьями 10 и 11 настоящего Федерального закона.

3. Оператор вправе поручить обработку персональных данных другому лицу с согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом, на основании заключаемого с этим лицом договора, в том числе государственного или муниципального контракта, либо путем принятия государственным или муниципальным органом соответствующего акта (далее - поручение оператора). Лицо, осуществляющее обработку персональных данных по поручению оператора, обязано соблюдать принципы и правила обработки персональных данных, предусмотренные настоящим Федеральным законом. В поручении оператора должны быть определены перечень действий (операций) с персональными данными, которые будут совершаться лицом, осуществляющим обработку персональных данных, и цели обработки, должна быть установлена обязанность такого лица соблюдать конфиденциальность персональных данных и обеспечивать безопасность персональных данных при их обработке, а также должны быть указаны требования к защите обрабатываемых персональных данных в соответствии со статьей 19 настоящего Федерального закона.

4. Лицо, осуществляющее обработку персональных данных по поручению оператора, не обязано получать согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

5. В случае, если оператор поручает обработку персональных данных другому лицу, ответственность перед субъектом персональных данных за действия указанного лица несет оператор. Лицо, осуществляющее обработку персональных данных по поручению оператора, несет ответственность перед оператором.

Пунктом 5.1. Формы для заполнения участниками закупки 2 части 3 Тендерной документации предусмотрено подтверждение получения участником в целях участия в закупочных процедурах всех требуемых в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (в том числе о персональных данных) согласий на передачу и обработку персональных данных субъектов персональных данных, упомянутых в любой части заявки на участие в открытом тендере.

Таким образом, при подаче заявки на участие в открытом тендере заявитель соглашается с таким критерием оценки и соглашается с обработкой персональных данных и получением соответствующего согласия от его работников на обработку персональных данных. Получение согласия работника на обработку персональных данных не является дискриминацией и необоснованным ограничением конкуренции по отношению к участникам закупки.

В жалобе заявителя не содержится конкретных доказательств нарушения Заказчиком норм статей 1, 3 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.06.2011 и статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 в соответствии с которыми заявитель вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ч. 2 ст. 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников; создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов; участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Закупочная документация по ЛОТу № 106-ОТ соответствует Положению о закупках, не содержит положений и требований, нарушающих законодательство и нацелена на реализацию, в том числе мер, направленных на сокращение издержек Заказчика, так как позволяет наиболее эффективно осуществить закупку, путем выявления в результате закупок лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного и целевого расходования денежных средств.

Установленные Заказчиком требования по ЛОТу № 106-ОТ, не являются ограничивающими конкуренцию и нарушающими права и интересы заявителя, так как были установлены в документации о закупке в рамках законодательства в целях определения соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым

законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющихся предметом закупки, и применимы в равной степени ко всем участникам закупки;

Нарушений Заказчиком установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в закупке, порядка организации и проведения закупки при проведении открытого тендера по ЛОТу № 106-ОТ также не допущено.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Охранное предприятие «Дельта-А.С.» (вх. № 5639 от 07.06.2017 г.) на действия организатора торгов – Непубличное акционерное общество «Центр технологий строительного комплекса Краснодарского края «Омега» (НАО «Центр «Омега») при проведении открытого тендера на оказание охранных услуг на объекте гостинично-оздоровительного комплекса НАО «Центр «Омега» (участок 11, 11 «а», 11 «б», 11 «в») (извещение № 31705164892 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии:

О.И. Тимофеевко
Е.И. Азарова
О.А. Сафронова
А.А. Оберемок