

РЕШЕНИЕ

г. Чита

Резолютивная часть решения объявлена 29 октября 2013 года

Решение в полном объеме изготовлено 2 декабря 2013

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

при участии:

представителя заказчика - Забайкальской железной дороги – филиала ОАО «РЖД»;

представителя организатора квалификационного отбора - Центра организации конкурсных закупок - структурного подразделения ОАО «РЖД»;

представителя организатора квалификационного отбора - Центра организации конкурсных закупок - структурного подразделения ОАО «РЖД».

Заявитель представителя для участия в рассмотрении дела не направил.

Комиссия, рассмотрев дело № 1 в отношении Центра организации конкурсных закупок - структурного подразделения ОАО «РЖД» по признакам нарушения требований статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в нарушении Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных».

УСТАНОВИЛА:

В адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ООО ОА «Железнодорожная охрана» (вход. от 22.11.2013 №5082) на действия организатора предварительного квалификационного отбора – Центра организации конкурсных закупок – структурного подразделения ОАО «РЖД».

4 октября 2013 г. было размещено извещение о проведении предварительного квалификационного отбора №125/ПО-ЗАБ/13 на официальном сайте Российской

Федерации для размещения информации о размещении заказов на закупку товаров, работ, услуг www.zakupki.gov.ru и на сайте <http://rzd.ru> (раздел «Тендеры»).

Заказчиком предварительного квалификационного отбора №125/ПО-ЗАБ/13 является Забайкальская железная дорога - филиал ОАО «РЖД».

Организатором предварительного квалификационного отбора является Центр организации конкурсных закупок - структурное подразделение ОАО «РЖД».

Дата и время окончания срока подачи заявок: не позднее 04:00 часов московского времени «25» октября 2013 г. Представленные конверты с квалификационными заявками вскрываются по адресу: 672012, г. Чита, ул. Смоленская, д. 55, тел. (302-2) 22-62-75; факс (302-2) 22-62-72.

6 ноября 2013 года состоялось рассмотрение квалификационных заявок, представленных для участия в предварительном квалификационном отборе №125/ПО-ЗАБ/13 организаций, обладающих достаточной квалификацией для оказания услуг по охране объектов ОАО «РЖД», расположенных на полигоне Забайкальской железной дороги, в 2014 - 2016 годах. По результатам рассмотрения составлен протокол № 679/Э совместного заседания экспертной группы и организатора по рассмотрению заявок, представленных для участия в предварительном квалификационном отборе.

В соответствии с жалобой нарушения организатора предварительного квалификационного отбора выразились в следующем.

Размещенная предварительная квалификационная документация содержит грубые нарушения действующего законодательства, а именно Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных).

Так, в соответствии с п.п. 8.9 п. 2.4. Предварительного квалификационного отбора № 125/ПО-ЗАБ/13, в подтверждение наличия квалифицированного персонала претенденты предоставляют:

- копии удостоверений работников;
- копии разрешений на хранение о ношение служебного оружия работников.

Таким образом, ООО ОА «Железнодорожная охрана» для участия в предварительном квалификационном отборе обязана была передать персональные данные состоящих в штате охранников третьему лицу - организатору квалификационного отбора, который в свою очередь осуществляет сбор, накопление, хранение, использование полученных персональных данных. При этом, согласно части 3 статьи 6 Федерального закона «О персональных данных» 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 (третьим лицом) договора. Организатор квалификационного отбора, получивший персональные данные получает статус «Оператора персональных данных».

В соответствии с жалобой заявитель просит:

1. Провести проверку вышеуказанных обстоятельств;
2. Признать жалобу обоснованной;
3. Признать недействительным протокол № 679/Э совместного заседания экспертной группы и организатора по рассмотрению заявок, представленных для участия в предварительном квалификационном отборе №125/ПО-ЗАБ/13 и отменить результаты предварительного квалификационного отбора №125/ПО-ЗАБ/13;
4. Выдать заказчику и организатору предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Адрес сайта, на котором размещена информация о поступлении жалобы:
www.zab.fas.gov.ru.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - закон о закупках), установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам, осуществляемым, в том числе, хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации превышает пятьдесят процентов. В соответствии с пунктом 2 статьи 2 закона о закупках, положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика.

Распоряжением ОАО «РЖД» от 20.12.2011 № 2745р принято к руководству и исполнению с 01.01.2012 «Положение о порядке размещения заказов на закупку товаров, выполнение работ, оказание услуг для осуществления основных видов деятельности ОАО «РЖД»» (далее - положение о закупке). Положение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) в соответствии с требованиями закона о закупках.

Требования к претендентам, обязательные и квалификационные, в том числе и предоставление подтверждающих документов, изложены в квалификационной документации (пункты 2.1. - 2.4.) в соответствии с требованиями Положения о закупках, документов ОАО «РЖД» от 19.04.2012г. №ИСХ-7076 с учетом изменений от 05.05.2012 г. №ИСХ-8/5-2507/ЦБЗ, от 27.08.2012 г. №ИСХ-14399 и требованиями Восточно-Сибирской транспортной прокуратуры от 30.11.2012 г. №15/2-33-2012..

К установленному в извещении и квалификационной документации сроку поступило 28 заявок претендентов, в том числе от организаций находящихся в г. Иркутск, г. Казань, Забайкальском крае, Амурской области.

Пунктом 99 положения о закупках, пунктом 2.7.2 квалификационной документации установлено, что экспертная группа совместно с организатором рассматривает в разумные сроки квалификационные заявки на предмет их соответствия требованиям квалификационной документации, а также оценивает и сопоставляет квалификационные заявки в соответствии с порядком и критериями, установленными квалификационной документацией и методикой оценки заявок. Претенденты признаются прошедшими предварительный квалификационный отбор при условии представления необходимых документов и соответствия

поданных документов предъявляемым требованиям.

В соответствии с пунктом 103 положения о закупках установлено, что по результатам рассмотрения квалификационных заявок организатор совместно с экспертной группой принимает решение о признании (отказе в признании) претендента прошедшим предварительный квалификационный отбор, оформляет протокол рассмотрения квалификационных заявок и представляет его на рассмотрение Комиссии.

Протоколом совместного заседания экспертной группы и организатора по рассмотрению заявок, представленных для участия в предварительном квалификационном отборе от 06.11.2013г. № 679/Э, принято решение об отказе в допуске 9 организациям, в том числе и ООО ОА «Желдорохра»», в связи с несоответствием его квалификационным требованиям пункта 2.2 абзаца 4 квалификационной документации.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 закона о закупках предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Так, абзацем 4 пункта 2.2 квалификационной документации установлено, что претендент должен иметь в штате 100% охранников, имеющих удостоверения частного охранника и/или служебные удостоверения, выданные уполномоченным органом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, из них не менее 20% должны иметь разрешение на хранение и ношение при исполнении служебных обязанностей служебного оружия, выданного в соответствии с приказом МВД России от 12 апреля 1999 г. № 288 «О мерах по реализации постановления Правительства Российской Федерации от 21 июля 1998 г. № 814» (далее Приказ МВД России №288).

При этом, в соответствии с пунктом 2.4 документации, в подтверждение соответствия квалификационным требованиям претендент должен представить в составе заявки, в том числе: копии удостоверений работников, указанных в приложении № 5, заверенные печатью претендента; копии разрешений на хранение и ношение служебного оружия у работников указанных в приложении №5, заверенные печатью претендента.

Заявитель в составе заявки представил документы, заверенные своей печатью: список штатных работников, допущенных к: охранной деятельности, с указанием номеров удостоверений частных охранников (по форме в приложения № 5); копии удостоверений работников, указанных в приложении № 5; копии разрешений на хранение и ношение служебного оружия у работников указанных в приложении № 5.

При изучении заявки ООО ОА «Железнодорожная охрана» экспертной группой было установлено, что разрешение на хранение и ношение при исполнении служебных обязанностей служебного оружия, выданного в соответствии с приказом МВД России № 288, имеют менее 20% охранников, указанных в штате претендента. Так, в составе списка штатных работников (приложение №5) указано количество охранников: допущенных к охранной деятельности 1336 человек и имеющих разрешение на хранение и ношение при исполнении служебных

обязанностей служебного оружия - 267 человек. При этом в подтверждение информации представлены копии разрешений на хранение и ношение служебного оружия на 239 человек, что составляет менее 20%, а именно 17,8% от общего количества указанных в списке охранников.

В соответствии с пунктом 2.7.9 документации претендент не допускается к участию в квалификационном отборе, в том числе, в случаях: непредставления определенных квалификационной документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и/или информации не соответствующей действительности; несоответствия претендента предусмотренным квалификационной документацией требованиям; несоответствия квалификационной заявки требованиям квалификационной документации (в том числе если квалификационная заявка не соответствует форме, установленной квалификационной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям квалификационной документации).

Кроме того, пунктом 1.1.5 квалификационной документации, претенденты, соответствующие предъявляемым требованиям, изложенным в настоящей квалификационной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные пунктами 2.3, 2.4 настоящей квалификационной документации, техническим заданием (если предоставление документов предусмотрено техническим заданием), прошедшие квалификационный отбор, признаются участниками конкурсов по итогам квалификационного отбора. По итогам рассмотрения предоставленных заявок претендентов к участию в предварительном квалификационном отборе №125/ПО-ЗАБ/13 допущено 19 претендентов.

На основании изложенного, неподтверждение квалификационного требования, предусмотренного абзацем 4 пункта 2.2 квалификационной документации послужило основанием для принятия решения об отказе в допуске к участию ООО ОА «Железнодорожная охрана» в закупке.

В соответствии с п. 1.2.2 квалификационной документации в период с момента размещения и не позднее, чем за 7 (семь) календарных дней до окончания срока подачи заявок на участие в квалификационном отборе любой претендент имеет право подать запрос о разъяснении положений квалификационной документации и получить разъяснения установленным порядком (п. 1.2.3 квалификационной документации), чего Заявителем не было сделано.

Так статьей 11.1. Закона о частной детективной и охранной деятельности право на приобретение правового статуса частного охранника предоставляется гражданам, прошедшим профессиональное обучение для работы в качестве частного охранника и сдавшим квалификационный экзамен, и подтверждается удостоверением частного охранника.

Данное требование установлено для определения квалификации претендента и используется только в рамках конкретного квалификационного отбора.

Кроме того, 30.11.2012 года в адрес организатора торгов было направлено требование №15/2-33-2012 Восточно - Сибирской транспортной прокуратуры о необходимости запроса у претендентов дополнительной информации, кроме списка охранников, заверенного печатью претендента. Это является

необходимостью, обусловленной требованиями п. 25 положения о закупке, во избежание заключения договоров на охрану объектов с охранными предприятиями, не обладающими штатом квалифицированных работников, что может негативно повлиять на состояние защищенности объектов транспортной инфраструктуры, создать благоприятные условия для совершения краж на объектах транспорта.

Согласно пункту 1 статьи 9 Закона о персональных данных субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным. В случае получения согласия на обработку персональных данных от представителя субъекта персональных данных полномочия данного представителя на дачу согласия от имени субъекта персональных данных проверяются оператором.

Обязанность по предоставлению доказательств получения согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных, возлагается на лицо, владеющее данной информацией (оператора), а в данном случае - на претендента.

В соответствии с пунктами 3 и 5 статьи 9 Закона о персональных данных, 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.

Лицо, осуществляющее обработку персональных данных по поручению оператора, обязано соблюдать принципы и правила обработки персональных данных, предусмотренные Федеральным законом.

В случае, если оператор поручает обработку персональных данных другому лицу, ответственность перед субъектом персональных данных за действия указанного лица несет оператор.

Таким образом, ответственность за передачу персональных данных третьему лицу несет претендент, и обязанность по заключению договора на обработку персональных данных работников ООО ОА «Железнодорожная охрана» также лежит на претенденте, как работодателе охранников.

До подачи заявки ООО ОА «Железнодорожная охрана» на участие в квалификационном отборе, а также в период рассмотрения заявок, заключение договора на обработку персональных данных своих работников претендентом не инициировалось.

Также, согласно подпункту 1.1.10 квалификационной документации конфиденциальная информация, ставшая известной сторонам при проведении квалификационного отбора, не может быть передана третьим лицам за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, действия Центра организации конкурсных закупок - структурного подразделения ОАО "РЖД" не содержат признаков нарушения статьи 18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Заказчиком и организатором торгов нарушения порядка проведения квалификационного отбора, а также законодательства и действий, направленных на ограничение конкуренции не допущено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью ОА «Железнодорожная охрана» необоснованной в связи с отсутствием в действиях организатора торгов - Центра организации конкурсных закупок - структурного подразделения ОАО "РЖД" признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.