

РЕШЕНИЕ № 243-Т/2016

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

25 августа 2016 г.
Краснодар

г.

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:

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

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

рассмотрев жалобу ФГУП «Почта России», в лице УФПС Краснодарского края – филиала ФГУП «Почта России» (далее - Заявитель) на действия ООО «Краснодар Водоканал» (далее – Заказчик, Организатор торгов) при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обработке данных, печати, сортировке, упаковке и доставке счетов-квитанций ООО «Краснодар Водоканал» за услуги водоснабжения и водоотведения (извещение № 31603787383, опубликовано на сайтах: www.zakupki.gov.ru, www.etp.gpb.ru), в присутствии представителей Заявителя – Г.А.Ю. (доверенность .), Ш.П.П. (доверенность .) и в присутствии представителя Организатора торгов – Т.А.А. (доверенность .),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в

электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обработке данных, печати, сортировке, упаковке и доставке счетов-квитанций ООО «Краснодар Водоканал» за услуги водоснабжения и водоотведения (извещение № 31603787383, опубликовано на сайтах: www.zakupki.gov.ru, www.etp.gpb.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: <http://www.krasnodar.fas.gov.ru>.

Рассмотрение жалобы назначено на 16.08.2016 в 11-00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1. На основании части 14.1. статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение жалобы перенесено на 25.08.2016 на 10-00 часов.

Заявитель жалобы оспаривает действия Организатора торгов по выбору победителя закупки. Считает, что Заказчик при подведении итогов этапа оценки заявок на соответствие отборочным критериям нарушил порядок определения победителя запроса предложений, допустив к заключению контракта организацию, не имеющую прав на обработку персональных данных. Кроме того, считает, что отсутствие Записи в реестре операторов, осуществляющих обработку персональных данных, свидетельствует о том, что предоставленные победителем (ООО «Кубанский экспресс») договоры, подтверждающие опыт оказания аналогичных услуг, являются ничтожными и не могут служить основанием для подтверждения опыта работы по предмету закупки, в связи с чем просит признать незаконными действия Заказчика, выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов считает жалобу Заявителя необоснованной и указывает, что выполнил все требования законодательства при проведении торгов.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

17.06.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 31603787383 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обработке данных, печати, сортировке, упаковке и доставке счетов-квитанций ООО «Краснодар Водоканал» за услуги водоснабжения и водоотведения.

Согласно извещению дата и время окончания срока приема заявок: 11.07.2016 10час.00мин; дата подведения итогов не позднее 11.09.2016; начальная максимальная цена за весь объем составляет 2 577 120руб. 00 коп с НДС.

По окончании срока подачи заявок, были поданы заявки от следующих участников: ЗАО ГК «Аккорд», ООО «Кубанский экспресс», ООО «ФрешПринт», ФГУП «Почта России».

Пунктом 21 Информационной карты определены требования, предъявляемые к участникам запроса предложений, к которым в том числе относится соответствие участника требованиям, изложенным в техническом задании, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ, к лицам,

осуществляющим поставки продукции, являющейся предметом закупки, а так же участник должен располагать необходимыми профессиональными знаниями и опытом, иметь ресурсные возможности (финансовые, материально-технические, производственные, трудовые), опытом оказания услуг аналогичных предмету закупки не менее 2х лет.

Требование о включении участника закупки в реестр операторов, осуществляющих обработку персональных данных отсутствует.

Приложение № 5 торгово-закупочной документации определяет основные квалификационные критерии для оценки и выбора подрядных организаций к которым относится требование об обеспечении сохранности персональных данных и наличии действующего Аттестат соответствия требованиям безопасности информации объекта информатизации не ниже К1, со сроком окончания действия не ранее срока окончания договора (не ранее 01.07.2017).

Требование о наличии аттестата соответствия требованиям безопасности информации объекта информатизации обусловлено необходимостью обработки персональных данных абонентов - физических лиц (ст. 19 Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных»).

Так согласно, положениям Федерального закона от 27.07.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

Оператором обработки персональных данных признается государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, самостоятельно или совместно с другими лицами организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели обработки персональных данных, состав персональных данных, подлежащих обработке, действия (операции), совершаемые с персональными данными.

Согласно ст. 22 указанного закона оператор до начала обработки персональных данных обязан уведомить уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных о своем намерении осуществлять обработку персональных данных. __

Непредставление же в уполномоченный орган уведомления об обработке персональных данных, его несвоевременное представление (т.е. уже после начала обработки персональных данных) либо представление уведомления, содержащего неполные или недостоверные сведения, является административным правонарушением, ответственность за которое установлена ст. 19.7 КоАП РФ.

Данная статья предусматривает ответственность за непредставление или несвоевременное представление в государственный орган сведений (информации), представление которых предусмотрено законом и необходимо для осуществления этим органом его законной деятельности.

Однако указанные риски несет исключительно оператор обработки персональных данных.

Привлечение оператора обработки персональных данных к административной ответственности не влияет на его взаимоотношения с контрагентами по заключаемым договорам, и никаким образом не посягает на публичные интересы, а так же права и охраняемые законом интересы третьих лиц.

Само по себе отсутствие сведений об организации в Реестре операторов, осуществляющих обработку персональных данных, не запрещает организации осуществлять деятельность по обработке персональных данных. В законодательстве отсутствуют нормы, запрещающие оказывать такие услуги без нахождения в Реестре, как и не содержит норм, признающих ничтожными заключенные договоры, а также исполнение в рамках этих договоров обязанности по обработке персональных данных без уведомления уполномоченного органа.

Кроме того, согласно части 3 и 4 статьи 6 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, 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.

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

На заседании комиссии Организатор торгов представил доказательства получения указанного согласия субъектов персональных данных на обработку третьими лицами.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

Победителем закупочной процедуры признается Участник соответствующий всем требованиям, установленным в закупочной документации, предложивший наименьшую цену договора.

ООО «Кубанский экспресс» - участник соответствующий всеми отборочным критериям с наименьшим ценовым предложением.

Данным участником в частности предоставлены справка за подписью руководителя о наличие современного оборудования для выполнения услуги, справка за подписью руководителя Наличие программного обеспечения, поддерживающего импорт и разбор файлов формата Digit-city, справка о перечне и годовых объемах выполнения аналогичных договоров, аттестат соответствия требованиям безопасности информации объекта информатизации не ниже К1, со сроком окончания действия не ранее срока окончания договора (не ранее 01.07.2017) и иные необходимые документы.

Требование о включении участника закупки в реестр операторов, осуществляющих обработку персональных данных ООО «Краснодар Водоканал» не предъявляло. Кроме того у Организатора торгов отсутствует обязанность и полномочия по осуществлению проверки надлежащего исполнения оператором персональных данных требований статьи 22 Закона о персональных данных.

Таким образом, у Организатора торгов отсутствовало право отклонить заявку ООО «Кубанский экспресс» по причине отсутствия сведений в Реестре операторов, осуществляющих обработку персональных данных, в связи с чем довод Заявителя о нарушении Организатором торгов порядка определения победителей признается необоснованным.

Кроме того, согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная статья содержит исчерпывающий перечень действий (бездействий) заказчика, при наличии которых возможна подача жалобы в антимонопольный орган.

При этом право участника закупки обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг предусмотрено в

[пункте 9 статьи 3](#) Закона № 223-ФЗ и не ограничено какими-либо условиями, как это определено при обращении с жалобой в антимонопольный орган.

При рассмотрении жалобы Заявителя установлено, что Заказчиком не нарушены требования части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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 ФГУП «Почта России», в лице УФПС Краснодарского края – филиала ФГУП «Почта России» на действия ООО «Краснодар Водоканал» при организации и проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обработке данных, печати, сортировке, упаковке и доставке счетов-квитанций ООО «Краснодар Водоканал» за услуги водоснабжения и водоотведения (извещение № 31603787383, опубликовано на сайтах: www.zakupki.gov.ru, www.etp.gpb.ru), необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии:

Н.В. Левит

Е.И. Азарова

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения