

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Крым и городу Севастополю
(Крымское УФАС России)**

295000, Республика Крым, город Симферополь, улица Александра Невского, 1
E-mail: to82@fas.gov.ru
тел.: +73652544638

Заявитель:
Общество с ограниченной ответственностью
Частное охранное предприятие «ЗАЩИТА» (ООО ЧОП «ЗАЩИТА»)
Адрес места нахождения:
117042, РФ, г. Москва,
ул. Южнобутовская, д.45
E-mail: chopzashchita@list.ru
Тел.: 8(916)9856261

Сведения о Заказчике:
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования «Севастопольский государственный университет»
Полное наименование

Контактная информация

Место нахождения (Почтовый адрес)

299053, г СЕВАСТОПОЛЬ, ул
УНИВЕРСИТЕТСКАЯ, дом 33

Контактный адрес электронной почты

zakupki@sevsu.ru

Контактное лицо

Умрихин Алексей Васильевич

Контактный телефон +8692 (435) 015

Сайт, на котором размещена конкурсная документация: www.zakupki.gov.ru

Указание на размещаемые закупки:
Закупка № 31705438264

Услуги по круглосуточной физической охране и обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов на объектах ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет», расположенных по адресам: г. Севастополь, ул. Курчатова д.7; ул. Челюскинцев д.119; ул. Университетская, 22, 26, 28, 29, 31, 33; ул. Гоголя 14, 23; ул. Николая Музыка, 84, 88; ул. Репина, 3; наб. Корнилова, 1; пр-т Гагарина, 13 и прилегающая к ним территория

Довод 1

Обжалуются действия Заказчика, установившего неправомерные и противоречивые требования к участникам закупки, противоречащие требованиям ФЗ № 223 от 18.07.2011 года (далее Закон о закупках), требованиями Закона о защите конкуренции № 135 от 26.07.2006 года.

В Конкурсной документации п .10 Информационной карты установлены Требования к участникам конкурса:

14.00 08 09 17 3786/09

Заявка на участие в конкурсе, подготовленная в соответствии с требованиями раздела 3 «Инструкция по подготовке и заполнению заявки на участие в конкурсе» и в соответствии с формами документов, установленными частью III «Образцы форм и документов для заполнения участниками конкурса», должна содержать:

5) Документы, подтверждающие наличие у исполнителя кадровых ресурсов (отсутствие подтверждающих документов не является основанием для отклонения заявки):

а). Для участников, являющихся ЧОО:

- согласие на обработку персональных данных заказчиком – для каждого охранника;
- копии трудовых книжек с отметкой работодателя о работе сотрудников (охранников) в организации участника конкурса в настоящее время (на дату подачи заявки);

б). Для участников, являющихся государственным предприятием (учреждением) охраны:

- служебные удостоверения сотрудников (служащих),

Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральным законом случаях, включены в Перечень сведений конфиденциального характера.

Выдержка из Перечня сведений конфиденциального характера (утв. Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188) к которым относятся:

1. Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

2. Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна).

Считаем, Заказчик неправомочно и безосновательно включил в обязательное условие наличие от каждого охранника согласие на обработку персональных данных заказчиком. Ни одной статьей, ни одним Законом такое требование не установлено. Каждый сотрудник охранной организации да и любой другой, в соответствии со статьей 9 ФЗ-N152 «О персональных данных» принимает решение о предоставлении своих персональных данных и дает согласие на их обработку своей волей и в своем интересе и никак иначе. Сотрудники охраны работающие в организации уже осуществляют охранные функции и только после заключения контракта по итогам проведенной закупки появляется вероятность перехода на новое место работы и тоже по желанию сотрудника. При условии, что ежегодно охранный организация участвует в более чем десятках закупках на оказание охранных услуг каждый раз брать у работающих сотрудников, которые даже возможно и не согласятся работать на данном объекте согласие на обработку их личных! Данных каждым Заказчиком приведет к массовым отказам от подписания такого документа, что в совокупности сильно усложняет процесс подготовки заявок и может привести к получению по данному показателю недостаточного количества баллов из-за непредоставления данных документов.

Запрашивающий данное согласие на обработку персональных данных автоматические становится оператором по смыслу ФЗ-N152.

В соответствии со статьей 3 ФЗ-N152:

персональные данные - это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных);

оператор - 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;

обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных; обработка включает в себя и трансграничную передачу персональных данных.

При использовании персональных данных оператор получает право принятия решений или совершения иных действий, порождающих юридические последствия в отношении лица, давшего согласие или других лиц как субъектов персональных данных. Получая согласие человека на обработку персональных данных - любой информации о человеке - оператор становится их полным хозяином.

Сам гражданин уже исключен из процесса принятия решений оператора, распоряжающегося информацией по своему усмотрению.

Формальная фраза бланка о праве отозвать согласие на обработку персональных данных ничего не решает, поскольку оператор к моменту отзыва «Согласия» уже имеет возможность использовать свои полномочия в полном объеме. Во многих случаях при отзыве согласия к гражданину незаконно применяются репрессивные меры.

Прежде чем запрашивать у участников закупки согласие на обработку персональных данных, возникает вопрос имеет ли право Заказчик собирать и обрабатывать персональные данные, является ли он оператором.

В соответствии со статьей 22 ФЗ-№152 оператор до начала обработки персональных данных обязан уведомить уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных о своем намерении осуществить обработку персональных данных, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 22, в которой перечислен узкий перечень вариантов освобождения операторов от этой обязанности. Большинство организаций, обрабатывающих персональные данные и требующие нашего согласия, обязаны направлять Уведомления.

Кроме направления Уведомления, условием обработки персональных данных является включение конкретного оператора в реестр, который ведет Уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных, Федеральную службу по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор).

Статьей 22 ФЗ-№152 к Уведомлению предъявляются следующие требования:

Уведомление должно содержать следующие сведения:
(в ред. Федерального закона от 25.07.2011 N 261-ФЗ)

- 1) наименование (фамилия, имя, отчество), адрес оператора;
- 2) цель обработки персональных данных;
- 3) категории персональных данных;

- 4) категории субъектов, персональные данные которых обрабатываются;
- 5) правовое основание обработки персональных данных;
- 6) перечень действий с персональными данными, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;
- 7) описание мер, предусмотренных статьями 18.1 и 19 настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии шифровальных (криптографических) средств и наименования этих средств;
(п. 7 в ред. Федерального закона от 25.07.2011 N 261-ФЗ)
- 7.1) фамилия, имя, отчество физического лица или наименование юридического лица, ответственных за организацию обработки персональных данных, и номера их контактных телефонов, почтовые адреса и адреса электронной почты;
(п. 7.1 введен Федеральным законом от 25.07.2011 N 261-ФЗ)
- 8) дата начала обработки персональных данных;
- 9) срок или условие прекращения обработки персональных данных;
- 10) сведения о наличии или об отсутствии трансграничной передачи персональных данных в процессе их обработки;
(п. 10 введен Федеральным законом от 25.07.2011 N 261-ФЗ)
- 11) сведения об обеспечении безопасности персональных данных в соответствии с требованиями к защите персональных данных, установленными Правительством Российской Федерации.
(п. 11 введен Федеральным законом от 25.07.2011 N 261-ФЗ)

Уполномоченный орган после получения Уведомления включает оператора в Реестр.

... Статья 22, п. 4. Уполномоченный орган по защите прав субъектов персональных данных в течение тридцати дней с даты поступления уведомления об обработке персональных данных вносит сведения, указанные в части 3 настоящей статьи, а также сведения о дате направления указанного уведомления в реестр операторов.

Сведения, содержащиеся в реестре операторов, за исключением сведений о средствах обеспечения безопасности персональных данных при их обработке, являются общедоступными...

Что касается требований о предоставлении копий служебных удостоверений, тут еще более явно прослеживается нарушение ФЗ-N152 «О персональных данных», так как копии служебных удостоверений относятся к сведениям конфиденциального характера, что указано выше.

Таким образом, требование о предоставлении в составе заявки копий трудовых книжек и копий служебных удостоверений является неправомерным.

Довод 2

Изучив конкурсную документацию по данной закупке, мы выяснили, что она составлена в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет», в редакции с изменениями, утверждёнными Наблюдательным советом ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет» от 30.11.2016 протокол №10 (далее - Положение).

Согласно п 8.2.5.4. указанного выше Положения Заказчиком в конкурсной документации могут быть установлены следующие критерии оценки:

- цена договора, цена единицы товара, работы, услуги;
- срок поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара, работы, услуги;
- квалификация участника закупки, а также его субподрядчиков (поставщиков, соисполнителей, если предусмотрено их привлечение), в том числе: обеспеченность материально-техническими ресурсами, обеспеченность кадровыми ресурсами (применяется при закупках только работ или услуг); опыт и репутация участника закупки, его субподрядчиков (поставщиков, соисполнителей);
- и иные критерии оценки.

Однако нигде в Положении не установлено каким образом и в каком процентном соотношении должны быть установлены критерии оценки в закупочной документации. Чем руководствовался Заказчик устанавливая именно такое процентное соотношение, которое не предусмотрено его же Положением?

Так как, в Положении отсутствует порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, то, соответственно, требования, установленные в закупочной документации к порядку оценки и сопоставления заявок на участие в закупке противоречат п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

Если в Положении требование не предусмотрено, заказчик не вправе установить данное требование в документации. Таким, образом, в Положении о закупке должны быть предусмотрены все возможные к установлению требования, а их конкретный перечень в отношении отдельной закупки должен быть определен в документации.

Такой же прецедент был зафиксирован и в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 24.02.2016 № Ф09-431/16 по делу N А60-27171/2015.

Позиция Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ :

«Отсутствие в действующем законодательстве требования установления в конкурсной документации порядка расчета баллов и значимости критериев оценки заявок участников, не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться организаторами торгов. Отсутствие названных критериев и порядка расчета баллов может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, поскольку определение победителя может быть основано на субъективном усмотрении организатора торгов (его конкурсной или аукционной комиссии).

Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из пункта 2 статьи 448 ГК РФ с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам (пункт 1 этой статьи), так и из недопустимости ограничения конкуренции и злоупотребления доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 ГК РФ)» (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 февраля 2014 г. N 3323/13).

Довод 3

Обжалуются действия Заказчика, установившего неправомерные требования к участникам закупки по Лоту № 1 и Лоту № 2, противоречащие требованиям ФЗ № 223 от 18.07.2011 года (далее Закон о закупках), требованиями Закона о защите конкуренции № 135 от 26.07.2006 года.

При этом п. 19 Информационной карты Требования к заявке на участие в конкурсе содержит следующие условия:

П. 6 Технического задания данной закупки установлено, что Основные цели оказываемых услуг: Обеспечение безопасности жизни, здоровья обучающихся и работников организации в условиях чрезвычайных (кризисных) ситуаций, охрана объектов (зданий), помещений, имущества ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет» и иного имущества находящегося на территории, в зданиях, помещениях, обеспечение установленного администрацией внутриобъектового и пропускного режимов на объекте охраны, предотвращение противоправных действий. Данные требования несомненно соответствуют видам охранной деятельности предусмотренной Законом, однако в п. 11 Заказчик установил Требования к наличию, качеству и безопасности видов охранных услуг:

1. Требования к наличию, качеству видов охранных услуг базируются на требованиях закона РФ от 11.03.1992 года №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и включают в себя:

- обязательное соответствие руководителя и сотрудников Исполнителя (охранной организации, охранного предприятия) требованиям закона «О частной детективной и охранной деятельности»;
- обязательные требования безопасности для жизни и здоровья работников и посетителей ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет»;
- охрана помещений и имущества ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет» от противоправных посягательств;
- обеспечение общественного порядка в помещениях и на территории ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет»;
- обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов в помещениях и на территории ФГАОУ ВО «Севастопольский государственный университет»;
- требования этики–гарантии вежливости, доброжелательности.

При этом Заказчик четко устанавливает, что Требования к видам охранных услуг, являющимся предметом договора, установлены следующими нормативными правовыми актами Российской Федерации:

- Федеральный закон Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» 11 марта 1992 года N 2487-1.
- Постановление Правительства Российской Федерации от 14 августа 1992 г. № 587 «Вопросы негосударственной (частной) охранной и негосударственной (частной) сыскной деятельности».
- Постановление Правительства Российской Федерации от 23.06.2011 № 498 «О некоторых вопросах осуществления частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности».
- Приказа Министерства внутренних дел Российской Федерации от 19.06.2006 № 447 «О мерах по совершенствованию деятельности органов внутренних дел по лицензированию и осуществлению контроля за частной детективной и охранной деятельностью на территории Российской Федерации».
- Федеральный закон от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ «Об оружии» (в действующей редакции)
- Постановление Правительства Российской Федерации от 21 июля 1998 г. № 814 «О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации» (в действующей редакции).

Но ни одно из них не устанавливает этических норм и/или правил, а согласно части 4 статьи 3 ФЗ 223 Заказчик не может ограничивать допуск к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки, как например установление этических норм.

Довод 4

В проекта Договора в 3.4. Исполнитель обязан:

3.4.16. Своевременно реагировать на проявление угроз криминального и террористического характера, срабатывание средств охранно-пожарной сигнализации, появление признаков возгорания, аварий техногенного характера или стихийного бедствия и принимать меры адекватного реагирования (вызов специальных служб, информирование Заказчика, а также доклад дежурному охранного предприятия и принятие мер по локализации или ликвидации наступивших последствий с помощью штатных и подручных средств, оказания помощи и эвакуации людей).

Несмотря на это не установлено время реагирования и время до какого срока Исполнитель обязан предоставление информации о происшествиях на объекте Заказчика, а ведь за нарушение этого пункта согласно п 7. Ответственность Сторон п. 7.1. размер штрафа, предъявляемого к Исполнителю, при нарушениях условий Договора, оказывающих влияние на качество предоставляемых услуг, составляет:

- непредоставление или не своевременное предоставление информации о происшествиях на объекте Заказчика – 10 000 руб.;

Считаем, что Заказчиком неопределено понятие «непредоставление или не своевременное предоставление информации...» какой срок непредоставления информации это будет считаться подлежащим штрафным санкциям.

7.2. При повторном в течение месяца нарушении п.7.2.1 Договора размер штрафа увеличивается вдвое.

Считаем, что установление подобных неконкретных формулировок позволяет Заказчику выставлять штрафные санкции Исполнителю действуя строго субъективно, что последствия может привести к неисполнению своих обязательств, а может и расторжению Договора.

Учитывая все вышеизложенное, мы считаем, что выполнение всех требований и условий, указанных в КД приведет к нарушению лицензионных требований Закона Российской Федерации от 11.03.1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», так как охранная организация имеет право оказывать подобные услуги только при наличии лицензии и выполнении лицензионных требований Закона, а включение в конкурсную документацию заведомо недопустимых, противоречивых и завышенных условий и требований может привести к невозможности исполнения Победителем условий договора и оказания услуг надлежащего качества, что соответственно даст право Заказчику постоянно выдвигать претензии и штрафные санкции, а впоследствии и расторгнуть Договор.

С учетом вышеизложенного, просим:

- рассмотреть жалобу по существу
- обязать Заказчика в связи с неправомерными, противоречивыми и завышенными требованиями внести изменения в действующую документацию.
- провести закупку без нарушений действующего законодательства с возможностью участия в закупке всех участников на равных условиях.