

Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр.1
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель:
Межрегиональная общественная организация
социально-правовой защиты граждан
"Единство и честь" (МОО "Единство и честь")
Адрес места нахождения:
117149, г. Москва, ул. Болотниковская, д. 36,
корп. 3, пом. 5, комн. 1
E-mail: edinstvochest@bk.ru
Тел 8-495-789-01-33

ЖАЛОБА
НА ДОКУМЕНТАЦИЮ
по проведению открытого конкурса в электронной форме
Оказание услуг физической охраны для нужд ОАО Г/К "Берлин"

Сведения о Заказчике:

Полное наименование *ОТКРЫТОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ГОСТИНИЧНЫЙ КОМПЛЕКС "БЕРЛИН"*

Организация, осуществляющая размещение *ОТКРЫТОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ГОСТИНИЧНЫЙ КОМПЛЕКС "БЕРЛИН"*

Почтовый адрес *117303, Москва, ул. Малая Юшуньская, д. 1, корп. 2*

Место нахождения *117303, г Москва, ул Юшуньская М., дом 1, корпус КОРПУС 2*

Ответственное должностное лицо *Гусева Наталья Владимировна*

Адрес электронной почты *nata2091@mail.ru*

Номер контактного телефона *+7 (495) 3198202*

Факс *Информация отсутствует*

Дополнительная информация *Информация отсутствует*

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

Указание на размещаемые закупки:
Закупка № 31806053927

Оказание услуг физической охраны для нужд ОАО Г/К "Берлин"

Изучив данную документацию, мы пришли к выводу, что Заказчиком нарушены п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках и часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) которая гласит, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Довод № 1

В соответствии с п. 1.6.7. Документации установлено, что участник данной закупки должен соответствовать дополнительным обязательным требованиям, а именно:

1.6.7. К участнику закупки устанавливаются дополнительные единые требования к участникам закупки, в том числе:

- квалификационные требования (включая требования к опыту работы);
- требования к наличию материальных, финансовых и трудовых ресурсов.

«отсутствие у участника закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию, в случае если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в закупке не принято»

А также п.1.6.8.:

«- отсутствие у участника закупки исков, вызванных его хозяйственной и финансовой деятельностью и принятых судом к рассмотрению, о взыскании с него денежных средств в объеме, способном оказать существенное негативное воздействие на его деятельность. При этом существенным признается воздействие, из-за которого стоимость активов компании изменяется на 10% и более, либо размер чистой прибыли (убытка) изменяется на 10% и более..»

Непонятно, каким образом неисполнение данных требований может помешать исполнению договора в случае наличия у участника задолженности по налогам, сборам и пени на дату подачи заявки и каким образом Заказчик может проверить наличие или отсутствие данного условия.

Указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку не может быть применено в равной степени ко всем участникам, так как указанная величина налоговой задолженности может быть значимой или напротив ничтожной по отношению к годовому денежному обороту участника, то есть составлять сумму равную 1 рубль или 1 000 000,00 (миллион) рублей, к примеру.

Считаем, что наличие у участника закупки задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупки не влечет за собой невозможность исполнения договора, заключенного по результатам закупки.

Каким образом заказчик собирается равнозначно оценивать данное требование, ведь оно также не может быть применено в равной степени ко всем участникам закупки, так как стоимости активов у разных компаний с учетом их длительности пребывания на данном рынке и полученных доход существенно различается.

Все вышеуказанное имеет признаки ограничения добросовестной конкуренции, в части ограничения количества участников, которые могут быть допущены к участию в закупке, тем более что при несоблюдении этих требований участнику грозит отклонение, так как является одним из условий допуска к участию в процедуре закупки согласно п.1.10

Довод № 2

В п. 1.6.8. документации указано Описание дополнительных единых требований к участникам закупки, а именно:

«...наличие собственной мобильной группы с круглосуточным режимом работы на автомобиле в составе не менее 2 (Двух) сотрудников охраны.»

Данное требование является избыточным, поскольку транспорт можно иметь не только в собственности, а взять в аренду или в лизинг после признания участника победителем конкурса.

При этом в случае непредставления таких документов, Заказчик оставляет за собой право отклонить заявку участника согласно п.1.10:

1.10.1. непредставления обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений;

1.10.2. несоответствия участника процедуры закупки обязательным требованиям, установленным документацией о закупке. Считаем, данное требование неправомерным, избыточным и ограничивающим добросовестную конкуренцию.

Таким образом, учитывая природу договора оказания услуг, отсутствие у участника закупки собственной мобильной группы с круглосуточным режимом работы на автомобиле в собственности не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

К тому же из текста Закона о частной детективной и охранной деятельности не следует запрет на привлечение частной охранной организацией соисполнителей при оказании возмездных услуг в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Вместе с тем, Конкурсная документация не позволяет при определении соответствия участника Конкурса требованиям Документации учитывать не только собственные, но и привлеченные материально-технические ресурсы, а также материально-технические ресурсы дочернего общества либо предприятия-учредителя, акционера участника Конкурса, что влечет за собой ограничений участников.

Довод № 3

В составе обязательных документов, требуемых для участия в данной закупке включено Согласие на физического лица на обработку персональных данных, а также

Среди документов в подтверждение квалификационных требований включены такие пункты как:

- заверенные участником закупки копии расчетов по начисленным и уплаченным страховым взносам на обязательное пенсионное страхование в Пенсионный фонд Российской Федерации (далее - ПФР), страховым взносам на обязательное медицинское страхование в Федеральный фонд обязательного медицинского страхования плательщиками страховых взносов, производящими выплаты и иные вознаграждения физическим лицам за последние два отчетных года (по форме РСВ-1 ПФР, с отметкой отделения ПФР о получении или электронным подтверждением);

- заверенную участником закупки копию сведений о среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год, с отметкой уполномоченного государственного органа о получении или электронным подтверждением

А одним из критериев оценки является:

б) Обеспеченность кадровыми ресурсами – от 0 до 40 баллов (Сведения подтверждаются копиями трудовых книжек/гражданско-правовых договоров, дипломов, свидетельств, сертификатов, дипломов и других документов на сотрудников, подтверждающих квалификацию и соответствующий опыт оказания услуг):

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 неправомерно 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 охранная 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 автоматически 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, а это значит, что участник закупки вынужден в нарушение законов открывать такие данные всем желающим, в том числе Заказчику, хотя не факт, что именно эти сотрудники после заключения договора будут оказывать охранные услуги для этого Заказчика.

А если Заказчик не является оператором, то запрашивать согласия не имеет права.

Довод № 4

В Техническом задании в п. 8 установлены Базовые и технические требования для Исполнителя, а именно:

Каждый сотрудник охраны, при выполнении служебных обязанностей по охране Объекта должен быть одетым в специальную форменную одежду (по сезону) установленного образца (по согласованию с Заказчиком – деловой костюм/военизированная форма одежды), **согласованного с территориальным подразделением лицензионно-разрешительной работы МВД России по месту регистрации Исполнителя**, если иное не оговорено в Договоре с Заказчиком.

Согласно статье 12 «Дополнительные условия осуществления частной охранной деятельности» Закона РФ от 11.03.1992 N 2487-1 (ред. от 05.12.2017) "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" специальная форменная одежда и знаки различия работников частных охранных организаций **не могут быть аналогичными форме одежды и знакам различия сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих**, а также сходными с ними до степени смешения. Порядок ношения специальной форменной одежды при оказании различных видов охранных услуг устанавливается Правительством Российской Федерации.

Приложение N 10 к постановлению Правительства Российской Федерации от 14 августа 1992 г. N 587 "Вопросы частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности" устанавливает Правила ношения специальной форменной одежды при оказании различных видов охранных услуг:

1. Настоящие Правила, разработанные на основании части восьмой статьи 12 Закона Российской Федерации "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации", устанавливают порядок ношения специальной форменной одежды при оказании различных видов охранных услуг.

2. При оказании охранных услуг работниками частной охранной организации не допускается ношение:

- а) отдельных предметов специальной форменной одежды совместно с иной одеждой;
- б) специальной форменной одежды, аналогичной форме одежды сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих, а также сходной с ними до степени смешения;
- в) специальной форменной одежды без личной карточки охранника, а также не позволяющей определить принадлежность работников частной охранной организации к конкретной частной охранной организации.

3. В ходе оказания охранных услуг работники частной охранной организации обеспечивают чистое и аккуратное ношение специальной форменной одежды.

В вышеуказанных правилах отсутствует информация об обязанности частного охранного предприятия согласовывать специальную форменную одежду с **территориальным подразделением лицензионно-разрешительной работы МВД России по месту регистрации Исполнителя.**

Таким образом, все вышеуказанные требования, установленные Заказчиком, нарушают п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках и часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) которая гласит, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Просим, на основании указанных доводов:

- признать жалобу обоснованной.
- провести внеплановую проверку всей документации.
- обязать Заказчика провести закупку в строгом соответствии с действующим законодательством.

Приложение:

1. Протокол № 1 от 01.08.2016г.;

Президент МОО "Единство и честь"

М.И. Сизов