



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Урицького, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1571-р/пк-ск від 19.09.2013

вих. лист від

№

Приватне підприємство "Артал"
вул. Привокзальна, 14,
м. Арциз, Одеська обл.,
68400

Комунальний заклад
"Татарбунарська центральна
районна лікарня" Одеської області
вул. Московська, 16,
м. Татарбунари, Одеська обл.,
68100

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного бюлетеня
"Вісник державних закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу приватного підприємства "Артал" (надалі – Скаржник, ПП "Артал") від 15.08.2013 № 120 (zareestrovany в Комітеті 21.08.2013 за № 8-20/2662-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом "Татарбунарська центральна районна лікарня" Одеської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля АМ (25-50) – 749 т)" [оголошення № 144464, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 01.07.2012 № 51 (794)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- прийняти скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 22.08.2013 № 1384-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запити Колегії від 22.08.2013 № 20-29.3/03-3415-дз та від 06.09.2013 № 20-29.3/03-3642-дз, Замовник листом від 06.09.2013 № 2218 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу першого частини четвертої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) скарги, які стосуються документації конкурсних торгів, можуть подаватися у будь-який строк після публікації повідомлення про їх проведення, але не пізніше закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів.

Згідно з пунктом 1 розділу 4 документації конкурсних торгів зі змінами (надалі – Документація) кінцевим строком для подання пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі Замовник визначив 09 год. 00 хв. 19.08.2013.

Скарга була подана до органу оскарження засобами поштового зв'язку 16.08.2013, про що свідчить відбиток штемпеля відділення поштового зв'язку на конверті, тобто, до закінчення строку, встановленого Замовником для подання пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

1. Скаржник зазначає, що у Документації Замовника встановлені перелік критеріїв та методика оцінки пропозицій конкурсних торгів Учасників із зазначенням питомої ваги критерію, а саме:

- а) ціна пропозиції - максимальна кількість балів за критерієм "Ціна" - 50;
- б) якість вугілля - максимальна кількість балів за критерієм "Якість вугілля" - 25;
- в) строк господарської діяльності - максимальна кількість балів критерієм "Строк господарської діяльності" - 25. Кількість балів кожної пропозиції конкурсних торгів визначається сумарно. Максимально можлива кількість балів дорівнює 100 балам.

За словами Скаржника, встановлення Замовником у Документації переліку критеріїв оцінки пропозицій конкурсних торгів суперечить вимогам статті 28 Закону, яка визначає критерії оцінки для здійснення державної закупівлі, що має складний або спеціалізований характер.

Скаржник зазначає, що у разі здійснення закупівлі товарів, що виробляються, виконуються чи надаються не за окремо розробленою специфікацією (технічним проектом), для яких існує постійно діючий ринок, критерієм оцінки є ціна.

Замовник стосовно даного питання зазначив, що вся документація конкурсних торгів оформлена та складена відповідно до вимог Закону, з урахуванням наказу Міністерства економіки України № 919 від 26.07.2010.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 9 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити, зокрема, перелік критеріїв та методику оцінки пропозицій конкурсних торгів із зазначенням питомої ваги критеріїв.

Згідно з частиною п'ятою статті 28 Закону Замовник визначає переможця торгів з числа учасників, пропозиції конкурсних торгів яких не було відхилено згідно з цим Законом

(у кількості не менше двох), на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених у документації конкурсних торгів.

Критеріями оцінки є:

у разі здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг, що виробляються, виконуються чи надаються не за окремо розробленою специфікацією (технічним проектом), для яких існує постійно діючий ринок - ціна;

у разі здійснення закупівлі, яка має складний або спеціалізований характер (у тому числі консультаційних послуг, наукових досліджень, експериментів або розробок, дослідно-конструкторських робіт), - ціна разом з іншими критеріями оцінки, зокрема такими, як:

- якість виконання робіт, послуг;
- умови оплати;
- строк виконання;
- гарантійне обслуговування;
- експлуатаційні витрати;

- передача технології та підготовка управлінських, наукових і виробничих кадрів, включаючи використання місцевих ресурсів, у тому числі засобів виробництва, робочої сили і матеріалів для виготовлення товарів, виконання робіт, надання послуг, що пропонуються учасником.

Згідно з пунктом 3 розділу 1 Документації предметом закупівлі визначено вугілля кам'яне марки АМ (13-25) – 749 т.

Відповідно до пункту 1 розділу 5 Документації оцінка пропозицій конкурсних торгів здійснюється на основі наступних критеріїв:

- а) ціна пропозиції конкурсних торгів;
- б) якість вугілля;
- в) строк господарської діяльності.

Оцінка проводиться згідно з наступною методикою. Кількість балів кожної пропозиції конкурсних торгів визначається сумарно. Максимально можлива кількість балів дорівнює 100 балам.

1. Максимальна кількість балів за критерієм "Ціна"- 50;
2. Максимальна кількість балів за критерієм "Якість вугілля" - 25;
3. Максимальна кількість балів критерієм "Строк господарської діяльності" - 25.

Всі пропозиції, оцінені згідно з критерієм оцінки, розташовуються по мірі зменшення значень показника.

Замовником не обґрунтовано, не доведено та документально не підтверджено віднесення даної закупівлі до такої, що має складний або спеціалізований характер, а також встановлення таких критеріїв оцінки, як "якість вугілля" та "строк господарської діяльності".

Частиною третьою статті 5 Закону передбачено, що Замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених вище умов документації конкурсних торгів) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, зокрема – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що підпунктом 2 пункту 1 розділу 5 Документації Замовник визначив такі критерії методики оцінки пропозицій конкурсних торгів, як "Якість вугілля" та "Строк господарської діяльності".

За словами Скаржника, у додатку 1 Документації Замовник визначив вимоги та характеристики до вугілля кам'яного, яке є предметом закупівлі у вигляді таблиці, а також перелік документів, які учасник Процедури закупівлі повинен надати на підтвердження інформації про відповідність запропонованого товару цим технічним вимогам.

Скаржник зазначає, що пропозиції конкурсних торгів з найвищою якістю вугілля присвоюється максимально можлива кількість балів - 25.

На думку Скаржника, Замовник в Документації не зазначив, яким чином він визначить пропозицію конкурсних торгів з найвищою якістю та доцільність визнання її взагалі з урахуванням вимог додатку 5 Документації Замовника: "Учасник повинен надати Замовнику товари, якість яких відповідає умовам, встановленим чинним законодавством (ДСТУ, ТУ і т.п.) до товарів даного виду та технічній документації, яка встановлює вимоги до якості".

Скаржник зазначає, що кількість балів для решти пропозицій визначається Замовником за формулою з розрахунку найнижчої ціни пропозицій відкритих торгів Замовника та ціни пропозиції кожного Учасника.

За словами Скаржника, учаснику, у якого строк реальної господарської діяльності є найбільшим, присвоюється максимально можлива кількість балів - 25, кількість балів для решти пропозицій визначається Замовником за формулою з розрахунку найнижчої ціни пропозицій відкритих торгів Замовника та ціни пропозиції кожного Учасника.

Скаржник зазначає, що відповідно до ст. 3 Господарського Кодексу України під господарською діяльністю розуміється діяльність суб'єктів господарювання у сфері суспільного виробництва, спрямована на виготовлення та реалізацію продукції, виконання робіт чи надання послуг вартісного характеру, що мають цінову визначеність.

На думку Скаржника, в Документації Замовника не зазначено, яким чином він визначить учасника, у якого строк реальної господарської діяльності є найбільшим, дата державної реєстрації підприємства також не підтверджує початку здійснення ним господарської діяльності.

Скаржник зазначає, що Замовником не зазначена методика визначення строку реальної господарської діяльності на підставі пропозицій конкурсних торгів учасників процедури відкритих торгів, законодавчих та нормативних підстав цієї методики.

Скаржник стверджує, що встановлення Замовником зазначених вище вимог Документації суперечить вимогам статей 3, 5 та 28 Закону та порушує принципи здійснення закупівель - відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація Учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Замовник стосовно даного питання зазначив, що вся документація з конкурсних торгів оформлена та складена відповідно до вимог Закону.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу 5 Документації оцінка пропозицій конкурсних торгів здійснюється, зокрема, на основі таких критеріїв, як якість вугілля та строк господарської діяльності.

Підпунктом 2 пункту 1 розділу 5 Документації передбачено, що кількість балів за критерієм "Якість вугілля" визначається наступним чином. Пропозиції конкурсних торгів з найвищою якістю вугілля присвоюється максимально можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій визначається за формулою:

$B_{\text{обчисл}} = (C_{\text{min}} / C_{\text{обчисл}}) * 25$, де

$B_{\text{обчисл}}$ – обчислювальна кількість балів;

C_{min} – найнижча ціна;

Цобчисл – ціна пропозиції конкурсних торгів, кількість балів для якої обчислюється;

25 - максимальна кількістю балів за критерієм "Якість вугілля".

Підпунктом 3 пункту 1 розділу 5 Документації передбачено, що кількість балів за критерієм "Строк господарської діяльності" визначається наступним чином. Учаснику, у якого строк реальної господарської діяльності є найбільшим, присвоюється максимально можлива кількість балів – 25. Кількість балів для решти пропозицій визначається за формулою:

$B_{\text{обчисл}} = (C_{\text{min}} / C_{\text{обчисл}}) * 25$, де

$B_{\text{обчисл}}$ – обчислювальна кількість балів;

C_{min} – найнижча ціна;

Цобчисл – ціна пропозиції конкурсних торгів, кількість балів для якої обчислюється;

25 - максимальна кількістю балів за критерієм "Строк господарської діяльності".

Замовником не обґрунтовано, та документально не підтверджено необхідності встановлення таких критеріїв оцінки, як "Якість вугілля" та "Строк господарської діяльності" у Документації.

Частиною третьою статті 5 Закону передбачено, що Замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Враховуючи викладене та з урахуванням пункту 1 мотивувальної частини рішення, зазначені дії Замовника порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, зокрема – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Враховуючи викладене та пункт 1 мотивувальної частини рішення, Замовник має внести відповідні зміни до Документації у цій частині.

3. Скаржник у Скарзі зазначає, що Документацією Замовника до переліку документів на підтвердження відповідності учасника кваліфікаційним критеріям включена вимога надання учасником оригіналу, скріпленого підписом та завіреного печаткою або нотаріально завіреної копії витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців, виданого не раніше 3 місяців відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів, оформленого відповідно до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та з внесенням наступних відомостей :

для юридичних осіб - керівник юридичної особи; засновники юридичної особи; відомості про осіб, які мають право вчиняти юридичні дії від юридичної особи без довіреності; стан юридичної особи, статус відомостей про юридичну особу;

для фізичної особи - підприємця - дані про управителя майна фізичної особи - підприємця; відомості про осіб, які мають право вчиняти юридичні дії від імені фізичної особи підприємця без довіреності; основні види діяльності.

За твердженням Скаржника, в Єдиному державному реєстрі відомості щодо юридичної особи про "стан юридичної особи" та про "статус відомостей про юридичну особу" відсутні.

Замовник стосовно даного питання пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до статті 20 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" від 15 травня 2003 року N 755-IV із змінами і доповненнями, відомості, що містяться в Єдиному державному реєстрі, надаються у вигляді, зокрема, витягу з Єдиного державного реєстру (надалі – витяг).

Відповідно до пункту 3.1 розділу III Порядку надання відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців, затвердженого наказом Міністерства юстиції України від 14.12.2012 № 1846/5 (надалі – Порядок) витяг - документ, що сформований програмними засобами ведення Єдиного державного реєстру за відповідним критерієм пошуку та містить відомості з Єдиного державного реєстру про юридичних осіб або фізичних осіб - підприємців, які є актуальними на дату формування витягу або на дату, визначену запитувачем у запиті, або інформацію про відсутність таких відомостей у цьому реєстрі.

Згідно з пунктом 3.3 Порядку з Єдиного державного реєстру надаються такі види витягів: базовий, розширений, вибірковий та про відокремлений підрозділ юридичної особи.

У пунктах 3.8 та 3.10 Порядку встановлені переліки відомостей, які надаються у базовому, розширеному та вибіркового витягах за критеріями пошуку, сформованими запитувачем.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям.

Згідно з пунктом 6 розділу 3 Документації кваліфікаційні критерії до учасників зазначені у додатку № 7 цієї конкурсної документації.

Додатком 7 до Документації у табличному вигляді визначено перелік документів щодо підтвердження відповідності учасника кваліфікаційним критеріям та вимогам Замовника.

Відповідно до пункту 2 розділу I додатку 7 Документації для підтвердження наявності запису про внесення до Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) учасники процедури закупівлі повинні надати витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців.

Підпунктом 2.1 пункту 2 розділу I додатку 7 Документації визначені, зокрема, вимоги до вказаного документу, а саме: учасники повинні надати оригінал документу, скріплений підписом та завіреним печаткою або нотаріально завіреним копію, виданий не раніше 3 місяців відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів, оформлений відповідно до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та з внесенням наступних відомостей:

- для юридичних осіб - керівник юридичної особи; засновники юридичної особи; відомості про осіб, які мають право вчиняти юридичні дії від юридичної особи без довіреності; стан юридичної особи, статус відомостей про юридичну особу;

- для фізичної особи - підприємця - дані про управителя майна фізичної особи - підприємця; відомості про осіб, які мають право вчиняти юридичні дії від імені фізичної особи – підприємця без довіреності; основні види діяльності.

Слід зазначити, що пункти 3.8, 3.9 та 3.10 Порядку не передбачають внесення до жодного із зазначених вище видів витягу таких відомостей:

- для юридичних осіб - стан юридичної особи, статус відомостей про юридичну особу;

- для фізичної особи - відомості про осіб, які мають право вчиняти юридичні дії від імені фізичної особи – підприємця без довіреності.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до Документації у цій частині та привести вимоги Документації у відповідність до вимог чинних нормативно-правових актів України.

4. Скаржник у Скарзі зазначає, що вимоги Документації Замовника щодо надання учасником копії свідоцтва про сплату єдиного податку, копії звіту суб'єкта малого підприємництва - фізичної особи - платника єдиного податку суперечать нормам статті 291.5 Податкового Кодексу України, відповідно до яких не можуть бути платниками єдиного податку суб'єкти господарювання (юридичні особи та фізичні особи - підприємці), які здійснюють видобуток, реалізацію корисних копалин, крім реалізації корисних копалин місцевого значення.

За словами Скаржника, відповідно до постанови Кабінету Міністрів України від 12.12.94 р № 827 "Про затвердження переліків корисних копалин загальнодержавного та місцевого значення" до переліку твердих корисних копалин загальнодержавного значення віднесені антрацит, буре вугілля та кам'яне вугілля.

На думку Скаржника, діяльність по реалізації вугілля учасником, що перебуває на спрощеній системі оподаткування та є платником єдиного податку не відповідає вимогам діючого податкового законодавства України. Скаржник вважає, що вимоги Замовника щодо надання Учасником копії свідоцтва про сплату єдиного податку, копії звіту суб'єкта малого підприємництва - фізичної особи - платника єдиного податку повинні бути видалені з Документації.

Замовник стосовно даного питання пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 291.5.1 пункту 291.5 статті 291 Податкового Кодексу України не можуть бути платниками єдиного податку суб'єкти господарювання (юридичні особи та фізичні особи - підприємці), які здійснюють видобуток, реалізацію корисних копалин, крім реалізації корисних копалин місцевого значення.

Відповідно до Переліку корисних копалин загальнодержавного та місцевого значення затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 12.12.94 р № 827 до переліку твердих корисних копалин загальнодержавного значення віднесені антрацит, буре вугілля та кам'яне вугілля.

Отже, суб'єкти господарювання (юридичні особи та фізичні особи - підприємці), які здійснюють видобуток, реалізацію кам'яного вугілля, крім реалізації вугілля кам'яного місцевого значення, не можуть бути платниками єдиного податку.

Згідно з пунктом 3 розділу 1 Документації предметом закупівлі визначено вугілля кам'яне марки АМ (13-25) – 749 т.

Відповідно до підпункту 3.3 пункту 3 розділу I додатку 7 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати свідоцтво платника податку на додану вартість (або єдиного податку) (вимоги до документу - копія, скріплена підписом керівника та завірена печаткою учасника).

Згідно з пунктом 1.2.1 пункту 1 розділу II Документації для підтвердження наявності фінансової спроможності учасники Процедури закупівлі – фізичні особи, повинні надати звіт суб'єкта малого підприємництва – фізичної особи – платника єдиного податку за звітний період (вимоги до документу – копії, скріплені підписом керівника та завірені печаткою учасника).

Таким чином, предметом закупівлі у Документації Замовником визначено вугілля кам'яне, яке відноситься до корисних копалин загальнодержавного значення, тому

учасниками зазначеної Процедури закупівлі не можуть бути суб'єкти господарювання, які є платниками єдиного податку.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до Документації у цій частині та привести вимоги Документації у відповідність до вимог чинних нормативно-правових актів України.

5. На думку Скаржника, вимога Документації стосовно надання відомостей за встановленою формою із зазначенням прізвища та ініціалів та наданням копій трудових книжок про наявність кваліфікованих працівників, які мають необхідні знання та досвід, не відповідає вимогам діючого законодавства України.

За словами Скаржника, відповідно до статті 2 Закону України "Про захист персональних даних" персональні дані - це відомості чи сукупність відомостей про фізичну особу, яка ідентифікована або може бути конкретно ідентифікована.

Скаржник зазначає, що персональні дані за режимом доступу є інформацією з обмеженим доступом, використання персональних даних передбачає дії володільця щодо їх захисту, володільцю забороняється розголошувати відомості стосовно суб'єктів персональних даних.

За твердженням Скаржника, учасники не мають права надавати такі відомості (копії трудових книжок) у складі пропозиції конкурсних торгів, а тому така вимога Замовника повинна бути видалена з Документації.

Замовник стосовно даного питання зазначив, що у разі проведення процедур закупівель, крім випадків, установлених частиною третьою статті 16 Закону, замовники визначають кваліфікаційні критерії до учасників або учасників попередньої кваліфікації з числа тих, що встановлені частиною другою цієї ж статті.

За словами Замовника, одним з таких кваліфікаційних критеріїв є наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Замовник зазначає, що такий кваліфікаційний критерій встановлено у Документації у п. 4 розділу II додатку № 7 до документації конкурсних торгів.

Разом з тим, Замовник пояснив, що "так як учасники розкривають перед Замовником персональні дані (надають інформацію про працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід на підтвердження вимог пункту 2 статті 16 Закону) та з метою дотримання вимог Закону України "Про захист персональних даних" Замовником у додатку № 10 до Документації встановлена вимога щодо надання учасником у складі його пропозиції листа-згоди на обробку та використання персональних даних від особи персональні дані якої буде розкрито".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до статті 11 Закону України "Про інформацію" інформація про фізичну особу (персональні дані) - відомості чи сукупність відомостей про фізичну особу, яка ідентифікована або може бути конкретно ідентифікована.

Не допускаються збирання, зберігання, використання та поширення конфіденційної інформації про особу без її згоди, крім випадків, визначених законом, і лише в інтересах національної безпеки, економічного добробуту та захисту прав людини. До конфіденційної інформації про фізичну особу належать, зокрема, дані про її національність, освіту, сімейний стан, релігійні переконання, стан здоров'я, а також адреса, дата і місце народження.

Закон України "Про захист персональних даних" регулює правові відносини, пов'язані із захистом і обробкою персональних даних, і спрямований на захист основоположних прав і свобод людини і громадянина, зокрема права на невтручання в особисте життя, у зв'язку з обробкою персональних даних.

Відповідно до статті 2 Закону України "Про захист персональних даних" володільцем персональних даних - фізична або юридична особа, якій законом або за згодою суб'єкта

персональних даних надано право на обробку цих даних, яка затверджує мету обробки персональних даних, встановлює склад цих даних та процедури їх обробки, якщо інше не визначено законом.

Обробка персональних даних - будь-яка дія або сукупність дій, таких як збирання, реєстрація, накопичення, зберігання, адаптування, зміна, поновлення, використання і поширення (розповсюдження, реалізація, передача), знеособлення, знищення персональних даних, у тому числі з використанням інформаційних (автоматизованих) систем.

Згода суб'єкта персональних даних - добровільне волевиявлення фізичної особи (за умови її поінформованості) щодо надання дозволу на обробку її персональних даних відповідно до сформульованої мети їх обробки, висловлене у письмовій формі або у формі, що дає змогу зробити висновок про її надання.

Згідно із частиною шостою статті 6 Закону України "Про захист персональних даних" не допускається обробка даних про фізичну особу без її згоди, крім випадків, визначених законом, і лише в інтересах національної безпеки, економічного добробуту та прав людини.

Додатком 7 до Документації у табличному вигляді визначено перелік документів щодо підтвердження відповідності учасника кваліфікаційним критеріям та вимогам Замовника.

Відповідно до підпункту 4.1 пункту 4 розділу II додатку 7 Документації для підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, учасники Процедури закупівлі повинні надати оригінал довідки, заповненої по нижчезазначеній формі разом з копіями трудових книжок (завіряється підписом керівника та печаткою підприємства):

Довідка з інформацією про наявність працівників
відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід

№ з/п	Посада (робоча професія)	Прізвище та ініціали	Освіта і спеціальність, розряд	Загальний стаж роботи, років	Досвід роботи на аналогічній посаді, років
1	2	3	4	5	6
1					
...					
n					

Згідно з пунктом 2.2 розділу 2 Інструкції про порядок ведення трудових книжок працівників, затвердженої наказом Міністерства праці України, Міністерства юстиції України, Міністерства соціального захисту населення України від 29.07.1993 № 58 зі змінами та доповненнями, до трудової книжки вносяться, зокрема, відомості про працівника: прізвище, ім'я та по батькові, дата народження, тобто персональні дані про особу.

Разом з тим, Замовник у поясненнях, зокрема, зазначив, що у Документації встановлена вимога щодо надання учасником у складі його пропозиції листа-згоди на обробку та використання персональних даних від особи персональні дані якої буде розкрито.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з інших документів, визначених у документації конкурсних торгів та додатках до неї.

Відповідно до додатку 10 до Документації учасники Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів повинні надати лист згоду на обробку, використання, поширення та доступ до персональних даних на кожну особу, персональні дані якої будуть використовуватися при проведенні торгів.

Враховуючи викладене, у разі відмови хоча б однієї особи (персональні дані якої зазначені у пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі, зокрема, у довідці

про працівників відповідної кваліфікації) надати наведений вище лист-згоду, пропозиція такого учасника Процедури закупівлі може бути відхилена Замовником як така, що не відповідає документації конкурсних торгів, з незалежних від учасника Процедури закупівлі причин.

Встановлення Замовником у Документації вимоги щодо підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, зокрема, копіями трудових книжок ставить учасника Процедури закупівлі в залежність від можливості отримання згоди від працівника, стосовно якого, відповідно до закону "Про захист персональних даних", здійснюється обробка його персональних даних та згоди на передачу цих відомостей Замовнику.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії замовника в частині зазначених вище умов Документації призводить до дискримінації учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника, що є порушенням основних принципів здійснення закупівель визначених статтею 3 Закону, зокрема – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Отже, Замовник, з урахуванням наведеної інформації, повинен внести зміни до Документації в цій частині.

У своїй Скарзі Скаржник просить захистити його права та законні інтереси, порушені внаслідок встановлення Замовником у документації конкурсних торгів дискримінаційних вимог, шляхом внесення до неї відповідних змін.

Згідно з абзацом двадцять першим частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити процедуру закупівлі.

Таким чином, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів, а у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити Процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, частиною четвертою статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати комунальний заклад "Татарбунарська центральна районна лікарня" Одеської області внести зміни до документації конкурсних торгів, а у разі неможливості, відмінити процедуру закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля АМ (25-50) – 749 т)"

[оголошення № 144464, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 01.07.2012 № 51 (794)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК