



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

вул. Митрополита Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680,

тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42

<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1839-р/пк-ск від 15.10.2015

вих. лист від _____

№ _____

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС"

вул. Генерала Цвєтаєва, 11,
м. Одеса, 65005

Управління капітального будівництва
Одеської міської ради

вул. Комітетська, 10-а,
м. Одеса, 65091

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС" (надалі – Скаржник, ТОВ "ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС") від 16.09.2015 № 1608 (zareєстровану в Комітеті 17.09.2015 за № 8-20/2821-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Управлінням капітального будівництва Одеської міської ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Будівництво житлового будинку №29-б (буд.) в мкр.ІІІ-4-2 жилого району ім. Котовського для осіб, які відповідно до діючого законодавства потребують поліпшення житлових умов в м. Одесі" [оголошення № 182710, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 19.08.2015 № 318(19.08.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;

- встановити порушення Процедури закупівлі в частині наявності в документації конкурсних торгів (надалі – Документації) дискримінаційних умов;
- зобов'язати Замовника внести зміни до Документації;
- відмінити Процедуру закупівлі у разі виявлення порушень, які неможливо усунути.

Рішенням Колегії від 17.09.2015 № 1645-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 17.09.2015 № 20-29.2/07-3687-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 22.09.2015 № 1477/2 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

ТОВ "ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС" повідомляє у Скарзі, що вимога зазначена у документації конкурсних торгів (надалі – Документація), про те, що до довідки підприємства про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід роботи та будуть залучені до виконання зобов'язань за предметом даних торгів, обов'язково надається копія штатного розпису, копії трудових книжок, копії трудових угод (якщо такі мають місце бути) працівників, зазначених в довідці та які працюють в учасника за основним місцем роботи, є дискримінаційною та такою, що обмежує його право на участь у Процедурі закупівлі.

За твердженням Скаржника, штатний розпис підприємства містить детальну інформацію, зокрема, із зазначенням розміру заробітної плати працівників. Крім того, як зазначає ТОВ "ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС", трудові книжки – це особисті документи працівників підприємства, які містять детальну інформацію про них, а розголошення таких відомостей захищено Законом України "Про захист персональних даних".

Скаржник повідомляє, що відповідно до статті 14 Закону України "Про захист персональних даних" поширення персональних даних передбачає дії щодо передачі відомостей про фізичну особу з баз персональних даних за згодою суб'єкта персональних даних. ТОВ "ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС" зазначає, що поширення персональних даних без згоди суб'єкта персональних даних або уповноваженої ним особи дозволяється у випадках, визначених Законом, і лише в інтересах національної безпеки, економічного добробуту та прав людини.

Скаржник зазначає, що у нього немає письмової згоди його працівників на розголошення їх персональних даних.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що конкретні професійні вимоги до кваліфікації та досвіду працівників, встановлені у Документації, пов'язані зі специфікою предмета закупівлі і будуть розглядатися, як показники перевірки спроможності виконання учасником Процедури закупівлі договору про закупівлю з дотриманням вимог трудового законодавства.

Замовник зазначає, що Документацією передбачено, що якщо учасник не має (або не надає) документа, визначеного додатком 3 Документації, він може надати довідку довільної форми на фірмовому бланку підприємства з аргументованим поясненням відсутності відповідного документу.

Крім того, за твердженням Замовника, відповідно до статті 8 Закону України "Про захист персональних даних" суб'єкт персональних даних має право отримувати інформацію про умови надання доступу до персональних даних, зокрема, інформацію про третіх осіб, яким передаються його персональні дані та у разі його незгоди пред'являти вмотивовану вимогу володільцю персональних даних із запереченням проти обробки своїх даних.

Замовник повідомляє, що учасник Процедури закупівлі (володілець персональних даних) у разі отримання незгоди від суб'єктів персональних даних (працівників підприємства) повинен долучити до пропозиції конкурсних торгів пояснення з даного питання та їх документальне підтвердження. Відповідні документи, за твердженням Замовника, будуть ним розглянуті та у разі їх достатності, підстави для визнання пропозиції конкурсних торгів такою, що не відповідає певному критерію будуть відсутні.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про відповідність кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам, згідно додатку 3 з урахуванням вимог частини 6 розділу III Документації.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації Замовником визначені кваліфікаційні критерії до учасників відповідно до статті 16 Закону, вимоги, встановлені статтею 17 Закону. Спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам, згідно із законодавством – додаток 3.

Також згідно з пунктом 6 розділу III Документації, якщо учасник Процедури закупівлі не має документа, визначеного додатком 3, він може надати довідку довільної форми на фірмовому бланку підприємства з аргументованим поясненням відсутності відповідного документу, але неспроможність подати всю інформацію, що вимагається документацією конкурсних торгів буде віднесена на ризик учасника Процедури закупівлі.

Відповідно до підпункту 1.2 пункту 1 додатку 3 Документації до документів, що підтверджують наявність в учасника Процедури закупівлі обладнання та матеріально-технічної бази, працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід роботи належать, зокрема: довідка підприємства про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід роботи та будуть залучені до виконання зобов'язань за предметом даних торгів – додаток 11. До довідки обов'язково надається копія штатного розпису, копії трудових книжок, копії трудових угод (якщо такі мають місце бути) працівників, зазначених в довідці, та які працюють в учасника за основним місцем роботи. У разі якщо працівник, зазначений в довідці, працює за сумісництвом, у довідці зазначається дана інформація.

Відповідно до статті 2 Закону України "Про захист персональних даних", зокрема:

- 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 надання згоди;

- знеособлення персональних даних – вилучення відомостей, які дають змогу прямо чи опосередковано ідентифікувати особу.

На засіданні Колегії, яке відбулося 15.10.2015, представник Замовника підтвердив, що у разі надання учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів до довідки підприємства про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід роботи, довідки у довільній формі про те, що учасник Процедури закупівлі не може надати, зокрема, трудові книжки у зв'язку з відмовою його працівників надати дозволу оприлюднювати їх персональні дані – це не буде підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів такого учасника Процедури закупівлі.

Скаржник не довів та документально не підтвердив неможливість виконання наведеної вище умови Документації, зокрема, в частині надання згоди на обробку персональних даних від працівників його підприємства та неможливість взяти участь у Процедурі закупівлі через встановлення наведеної вище вимоги у Документації.

Враховуючи викладене, а також зазначені вище пояснення Замовника, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "ЕДЕЛЬВЕЙС ПЛЕС" у задоволенні його скарги від 16.09.2015 № 1608.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. ВОВК