

Учасник не зобов'язаний надавати згоду на обробку персональних даних, якщо у ТД відсутні вимоги щодо цього: правильно чи ні?

На порталі RADNUK.COM.UA кілька разів розглядалися питання, які стосувалися згоди на обробку персональних даних. Так, у статті [«Згода на отримання персональних даних та “з чим її їдять”»](#) розглядалися особливості поняття «персональні дані» та дискримінаційність вимоги щодо надання персональних даних.

У статті [«Щодо оскарження згоди на обробку персональних даних»](#) розглядалася можливість оскарження таких вимог до учасників.

Сьогодні розглянемо ситуацію, коли замовник не визначив у тендерній документації вимоги до учасника щодо подання листа-згоди на обробку персональних даних, хоча вимагає від учасників документи, які містять персональні дані працівників учасника (паспорт та ін.).

Відповідно до Закону України «Про захист персональних даних» суб'єкт персональних даних має право на захист своїх персональних даних від незаконної обробки та випадкової втрати, знищення, пошкодження у зв'язку з умисним приховуванням, ненаданням чи несвоєчасним їх наданням, а також на захист від надання відомостей, що є недостовірними чи ганьблять честь, гідність та ділову репутацію фізичної особи.

Персональні дані — це відомості чи сукупність відомостей про фізичну особу, яка ідентифікована або може бути конкретно ідентифікована.

Не допускається обробка даних про фізичну особу, які є конфіденційною інформацією, без її згоди, крім випадків, визначених законом, і лише в інтересах національної безпеки, економічного добробуту та прав людини.

Таким чином, оскільки заборонено обробляти персональні дані осіб без отримання такої згоди, замовники зобов'язані включати зазначену вимогу до тендерної документації. Та що робити учасникам при відсутності зазначеної вимоги? Учасник все ж таки повинен надати лист-згоду на обробку персональних даних?

Щоб відповісти на це запитання, звернемося до рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія) **№ 19073-р/пк-пз від 19.08.2021, оголошення № [UA-2021-07-13-007734-с](#)**.

Обставини справи: замовником ПрАТ «К» було проведено процедуру відкритих торгів, у якій взяли участь ФОП «Ч», ФОП «К» та ФОП «Г». Переможцем процедури закупівлі було

оголошено ФОП «Г», натомість інший учасник, ФОП «К», не погодився з рішенням замовника та подав скаргу до Колегії.

Позиція скаржника: скаржник зазначає, що листи-згоди від фізичних осіб на обробку, використання, поширення та доступ до персональних даних у складі тендерної пропозиції не надані, що є прямим порушенням вимог тендерної документації та вимог чинного законодавства України, зокрема Закону України «Про захист персональних даних», пунктом 6 статті 6 якого передбачено: «...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».

Персональні дані ФОП «Г» надано у файлі ТП «UA-2021-07-13-007734-с 3.pdf» на стор. 1, 12, 13, 19, 21, 23-36, 38, 40, 43.

У тендерній пропозиції наявні повний паспорт, адреса та код ЄДРПОУ учасника та інше, але **згоди на обробку та розповсюдження персональних даних особи в складі тендерної пропозиції ФОП «Г» не надано.**

У файлі «UA-2021-07-13-007734-с 3.pdf» на стор. 19 та 20 ТП ФОП «Г» надано персональні дані фізичної особи «Р», яка є працівником ФОП «Г». Згоди на обробку та розповсюдження персональних даних фізичної особи «Р» в складі тендерної пропозиції ФОП «Г» не надано. Файл ТП «Doverennost DEA.PDF» та «Dovirenist.pdf». Наявні персональні дані фізичної особи «Д», яка є працівником ФОП «Г» (паспорт № ... виданий...). Згоди на обробку та розповсюдження персональних даних фізичної особи «Д» в складі тендерної пропозиції ФОП «Г» не надано.

Позиція замовника: замовник зазначає, що тендерна документація не містить вимоги щодо надання згоди на поширення персональних даних у письмовій або будь-якій іншій формі у складі тендерної пропозиції. Натомість тендерна документація містить опис конклюдентних дій, що засвідчують згоду учасників на поширення персональних даних, тобто тендерною документацією встановлений лише спосіб, у який учасники виражають таку згоду. Таким чином, замовник не погоджується з твердженням скаржника щодо ненадання згоди ФОП «Г», фізичної особи «Р» та фізичної особи «Д» та вважає його безпідставним, оскільки факт подання у складі тендерної пропозиції ФОП «Г» документів та інформації, що містять персональні дані, вже є наданням їх згоди на поширення таких даних у спосіб, встановлений тендерною документацією.

Позиція Колегії: відповідно до пункту 1 розділу III тендерної документації визначено, що для проведення цієї закупівлі замовник вважає, що учасник, який надає у складі тендерної пропозиції інформацію, що містить будь-які персональні дані (про працівників, посадових осіб, контрагентів учасника тощо), вчиняє такі дії правомірно з дотриманням вимог Закону України «Про захист персональних даних» і учасник надає свою згоду на поширення такої інформації замовником відповідно до вимог [Закону України «Про публічні закупівлі»](#).

Тендерна документація не містить окремих вимог щодо необхідності надання учасниками

у складі тендерної пропозиції листів-згод на обробку персональних даних. Враховуючи наведене, відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар: Колегія, приймаючи рішення, в даному випадку пристала на сторону замовника, визначивши, що факт подання тендерної пропозиції учасником автоматично підтверджує надання згоди працівниками учасника на обробку персональних даних, а також відсутність окремої вимоги в тендерній документації не зобов'язувала учасника подавати письмову згоду на обробку персональних даних.

Тому робимо висновок: якщо в тендерній документації відсутня окрема вимога щодо надання листа-згоди на обробку персональних даних, при цьому вимогами замовника передбачено, що учасник, надаючи свою тендерну пропозицію, автоматично надає згоду на обробку персональних даних, у таких випадках учасник не зобов'язаний надавати такого листа, а факт неподання листа не буде слугувати підставою для відхилення тендерної пропозиції учасника, оскільки тендерна пропозиція в такому випадку відповідає тендерній документації.

Більше статей за темою — на порталі [RADNUK.COM.UA](https://radnuk.com.ua):

[«Згода на отримання персональних даних та “з чим її їдять”»;](#)

[«Щодо оскарження згоди на обробку персональних даних».](#)

Додатково пропонуємо переглянути вебінар на тему: «Згода на обробку персональних даних: практика АМКУ та суду»