



**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

№ 343-р/пк-ск від 26.03.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Маріоніка"
вул. Київська, 1, селище Опитне,
Артемівський район, Донецька обл.,
84571

Міністерство соціальної політики
України

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 товариства з обмеженою відповідальністю "Маріоніка" (надалі – Скаржник) від 19.03.2014 № 98/2 (zareestrovanu в Комітеті 20 березня 2014 року за № 8-20/636-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Міністерством соціальної політики України (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "56.29.1. Послуги щодо забезпечення харчуванням за контрактом (послуги з харчування дітей, потерпілих від Чорнобильської катастрофи, у навчальних закладах, розташованих на територіях радіоактивного забруднення – 68 лотів)" (68 лотів) [оголошення № 079726, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 6 березня 2014 року № 19/2 (865/2)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі в частині встановлення дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів і просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 20.03.2014 № 324-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 20.03.2014 № 20-29.1/06-784-дз, Замовник листом від 24.03.2014 № 2604/0/14-14/23 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.

На думку Скаржника, Замовник включив до документації конкурсних торгів умови, які не відповідають діючому законодавству України.

Скаржник повідомив, що відповідно до підпункту 6.2 пункту 6 розділу III документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі у складі пропозицій конкурсних торгів повинні надати "довідку уповноваженого органу державної влади про відсутність/наявність заборгованості з виплати заробітної плати працівникам станом за останній звітний період (оригінал) або заповнену форму державного статистичного спостереження № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці" з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання (засвідчена учасником копія)".

Як зазначив Скаржник, відповідно до статті 35 Закону України "Про оплату праці", контроль за дотриманням законодавства щодо оплати праці на підприємствах здійснюють: Міністерство соціальної політики України та його органи; фінансові органи; органи Державної податкової інспекції. Вищий нагляд за дотриманням законодавства про оплату праці здійснює Генеральний прокурор України та підпорядковані йому прокурори.

Однак, за словами Скаржника, в жодному з нормативно-правових актів, які регулюють діяльність вищенаведених органів, не містяться положення щодо надання хоч одному з них повноважень надавати довідки про відсутність/наявність заборгованості з виплати заробітної плати.

У зв'язку із зазначеним, Скаржник вважає, що Замовник встановив у документації конкурсних торгів вимогу, яка не може бути виконана потенційними учасниками Процедури закупівлі.

При цьому, Скаржник зауважив, що відповідно до наказу Державної служби статистики України "Про затвердження форм державних статистичних спостережень зі статистики праці" від 7 серпня 2013 року № 239, форми державних статистичних спостережень [№ 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці"], затверджені цим наказом, поширюються на юридичних осіб та їх відокремлені підрозділи за переліком, установленим органами державної статистики.

За словами Скаржника, не всі підприємства та їх відокремлені підрозділи входять до вищезазначеного переліку, а саме: "юридичні особи, їх відокремлені підрозділи з кількістю працюючих 50 і більше осіб обстежуються на суцільній основі, з кількістю працюючих від 10 до 49 осіб – на базі вибіркового методу".

Як зазначив Скаржник, на підставі даних, отриманих з форми державного статистичного спостереження [№ 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці"], органами Держкомстату формується довідка про відсутність/наявність заборгованості з виплати заробітної плати, однак, вона не може бути надана тим юридичним особам, які не звітують за формою державного статистичного спостереження [№ 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці"].

Враховуючи викладене, Скаржник зробив висновок, що Замовник штучно звужує коло потенційних учасників Процедури закупівлі, адже у ній зможуть взяти участь лише ті підприємства, які зобов'язані подавати та подають форму державного статистичного спостереження [№ 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці"].

Скаржник вважає, що такі дії Замовника порушують положення Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), якими передбачена недискримінація.

Як повідомив Замовник, "органи статистики зобов'язані надавати відповіді на запити щодо заборгованості із заробітної плати, у разі, якщо юридичні особи звітують до органів статистики за формою № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці", а саме:

- чисельність штату юридичної особи більше 50 осіб;
- чисельність штату юридичної особи менше 50 осіб, у разі потрапляння підприємства до вибіркового статистичного спостереження".

При цьому, за словами Замовника, юридичні особи з чисельністю штату менше 50 осіб, які не потрапили до вибіркового спостереження органами статистики, та фізичні особи-підприємці мають право отримати зазначену довідку в територіальних органах Міністерства доходів і зборів України відповідно до Положення про Міністерство доходів і зборів України, затвердженого Указом Президента України від 18 березня 2013 року № 141/2013.

Також, Замовник зауважив: "за попередньою інформацією Управління статистики праці Головного управління статистики у Донецькій області, яка знаходиться у вільному доступі, ТОВ "Маріоніка" обліковується як підприємство, що обстежується на суцільній основі і подає до органів статистики форму № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Частиною першою статті 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципами відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель і недискримінації учасників.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону 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.

Згідно з підпунктом 2.1 пункту 2 розділу III документації конкурсних торгів пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, що встановлені цією документацією.

Кваліфікаційні критерії встановлені у пункті 6 розділу III документації конкурсних торгів, відповідно до підпункту 6.2 якого одним із документів, які підтверджують інформацію, є "довідка уповноваженого органу державної влади про відсутність/наявність заборгованості з виплати заробітної плати працівникам станом за останній звітний період (оригінал) або заповнена форма державного статистичного спостереження № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці" з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання (засвідчена учасником копія)".

Відповідно до статті 35 Закону України "Про оплату праці" контроль за додержанням законодавства про оплату праці на підприємствах у межах наданих повноважень здійснюють:

- центральний орган виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сферах трудових відносин, соціального захисту населення;
- центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну політику з питань нагляду та контролю за додержанням законодавства про працю;
- органи доходів і зборів;

- фінансові органи;
- професійні спілки та інші органи (організації), що представляють інтереси найманих працівників.

Вищий нагляд за додержанням законодавства про оплату праці здійснює Генеральний прокурор України та підпорядковані йому прокурори.

Разом з цим, у документації конкурсних торгів, зокрема у підпункті 6.2 пункту 6 розділу III, Замовник не визначив, яким саме органом державної влади повинна бути надана довідка про відсутність/наявність заборгованості з виплати заробітної плати працівникам за останній звітний період.

Також, слід зазначити, що строк розгляду органом державної влади звернення про надання вказаної довідки може тривати 30 днів і перевищувати строк, визначений Замовником для подання пропозицій конкурсних торгів.

Зазначене може призвести до унеможливлення отримання потенційними учасниками Процедури закупівлі довідки про відсутність/наявність заборгованості з виплати заробітної плати працівникам за останній звітний період і надання її у складі пропозицій конкурсних торгів.

При цьому, альтернативою надання вказаної довідки Замовник визначив надання учасниками Процедури закупівлі заповненої форми державного статистичного спостереження № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці" з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання (засвідченої учасником копії).

Однак, згідно з наказом Державної служби статистики України "Про затвердження форм державних статистичних спостережень зі статистики праці" від 7 серпня 2013 року № 239, форми державних статистичних спостережень, затверджені цим наказом, в тому числі і № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці", поширюються на юридичних осіб та їх відокремлені підрозділи за переліком, установленим органами державної статистики.

При цьому, відповідно до Методики оцінювання показників за результатами поточних обстежень підприємств із питань статистики праці, затвердженої наказом Держкомстату від 16.03.2011 № 64, поточні обстеження підприємств із питань статистики праці організовуються на основі комбінованого підходу. В Україні ці обстеження впроваджені як суцільні для сукупності звітних одиниць із кількістю працівників 50 і більше осіб та як вибіркові для сукупності одиниць із кількістю працівників від 10 до 49 осіб включно [3] ("[3] – Звітні одиниці, які обстежуються на суцільній основі, надають відомості протягом усього терміну проведення ОПСП. Сукупність звітних одиниць, що обстежується на основі вибіркового методу, формується з використанням стратифікованого випадкового відбору². При формуванні вибірки із її основи з використанням процедури систематичного відбору відбирається встановлена кількість звітних одиниць, які представляють усі регіони України та види економічної діяльності й обстежуються протягом двох років. Обсяг вибірки для обстеження становить близько 10 тис. звітних одиниць, або біля 10 % генеральної сукупності. За розробленою схемою ротації щороку оновлюється 50 % вибіркової сукупності звітних одиниць").

Отже, надати у складі пропозицій конкурсних торгів заповнену форму державного статистичного спостереження № 1-ПВ (місячна) "Звіт з праці" з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання зможуть лише учасники Процедури закупівлі, які мають 50 і більше працівників, або ті, які мають від 10 до 49 працівників і обстежуються на основі вибіркового методу.

Встановивши у підпункті 6.2 пункту 6 розділу III вказану вимогу, Замовник порушив визначені частиною першою статті 3 Закону принципи відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель і недискримінації учасників, а також положення частини третьої статті 5

та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, а також права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі.

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

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.

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 Міністерство соціальної політики України внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "56.29.1. Послуги щодо забезпечення харчуванням за контрактом (послуги з харчування дітей, потерпілих від Чорнобильської катастрофи, у навчальних закладах, розташованих на територіях радіоактивного забруднення – 68 лотів)" (68 лотів) [оголошення № 079726, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 6 березня 2014 року № 19/2 (865/2)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ