



**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

№ 32-р/пк-ск від 14.01.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Агентство безпеки
"Леґіон"
бульв. Пушкіна, 27, м. Донецьк, 83055

Луганська обласна філармонія
вул. Леніна, 23, м. Луганськ, 91055

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 "Агентство безпеки "Леґіон" (надалі – Скаржник, ТОВ "АБ "Леґіон") від 29.11.2013 № 874 (зареєстровану в Комітеті 11.12.2013 за № 8-20/3743-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Луганською обласною філармонією (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "80.10.1. Послуги, пов'язані з особистою безпекою (цілодобова охорона майнового комплексу Луганської обласної філармонії фізичними постами та за допомогою пульта централізованого спостереження)" [оголошення № 185175, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 28.10.2013 № 85 (828)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- визнати протиправними деякі вимоги додатку 2 документації конкурсних торгів;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

Рішенням Колегії від 12.12.2013 № 1993-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 12.12.2013 № 20-29.3/03-4940-дз Замовник листом від 18.12.2013 № 775 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

В ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, встановлено наступне.

ТОВ "АБ "Леґіон" у Скарзі повідомило, що Замовником у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) встановлений такий кваліфікаційний критерій, як "наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід" на підтвердження відповідності якому необхідно надати довідку, складену у довільній формі, засвідчену підписом уповноваженої особи учасника, скріплену печаткою із зазначенням посади і дати підпису, щодо можливості надання послуг в регіоні де розташований об'єкт охорони замовника. При цьому, визначено, що у разі державної реєстрації учасника поза межами регіону надання послуг, що є предметом закупівлі, необхідно надати довідку щодо наявності офіційно юридично оформленої філії або іншого відокремленого підрозділу, яка має бути підтверджена рядом документів щодо філії або відокремленого підрозділу.

Скаржник вважає, що вимоги щодо наявності філії або відокремленого підрозділу у регіоні надання послуг є дискримінаційними та такими, що не відповідають вимогам законодавства.

Зі слів Скаржника, згідно з Цивільним кодексом України створення філій є правом суб'єкта господарювання, а не його обов'язком.

На думку Скаржника, висуваючи зазначені вимоги, Замовник вимагає від юридичних осіб приватного права, зареєстрованих на території України, які здійснюють свою діяльність на території України, створювати філії або інші відокремлені підрозділи, та обмежує можливість юридичних осіб, які не створювали відокремлені підрозділи, брати участь у процедурі закупівлі.

У скарзі ТОВ "АБ "Леґіон" просить визнати умови підпункту 2.1 пункту 2 додатку 2 Документації такими, що створюють умови для обмеження конкуренції та дискримінації учасників.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що встановивши наведені умови Документації, він діяв у межах діючого законодавства та жодним чином не обмежив прав Скаржника.

Замовник повідомив, що визначив кваліфікаційні критерії та спосіб документального підтвердження учасниками Процедури закупівлі відповідності таким кваліфікаційним критеріям відповідно до вимог Закону.

Замовник вважає, що з положень Закону України "Про охоронну діяльність" та Ліцензійних умов провадження охоронної діяльності випливає, що суб'єкт охоронної діяльності, у разі надання послуг з охорони в іншому регіоні ніж той, де він зареєстрований, повинен мати у такому регіоні філію або відокремлений підрозділ, у зв'язку з чим вимоги підпункту 2.1 пункту 2 додатку 2 Документації є такими, що відповідають чинному законодавству, та Скаржник повинен надати зазначені документи.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Пунктом 6 розділу III Документації встановлений такий кваліфікаційний критерій, як "наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід".

Зазначеним пунктом Документації передбачено, що перелік документів, що подаються учасником на підтвердження відповідності статтям 16, 17 Закону, зазначений у Додатку 2 Документації.

Підпунктом 2.1 пункту 2 додатку 2 Документації встановлено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати: "Довідку, складену у довільній формі, засвідчену

підписом уповноваженої особи учасника, скріплену печаткою* із зазначенням посади і дати підпису, щодо можливості надання послуг в регіоні де розташований об'єкт охорони замовника. (У разі державної реєстрації учасника поза межами регіону надання послуг, що є предметом закупівлі, необхідно надати довідку щодо наявності офіційно юридично оформленої філії або іншого відокремленого підрозділу, яка має бути підтверджена наступними документами:

- копією витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців (виданого не раніше дати виходу оголошення про проведення процедури закупівлі), оформленого відповідно до чинного законодавства, з внесенням відомостей/даних про філію або інший відокремлений підрозділ юридичної особи: найменування та місцезнаходження філії або іншого відокремленого підрозділу, ідентифікаційний код;
- копією довідок з податкової інспекції та Пенсійного фонду про взяття на облік філії або іншого відокремленого підрозділу по місту знаходження;
- копією Положення про філію або інший відокремлений підрозділ;
- копією наказу про призначення керівника відокремленого підрозділу або філії;
- копією довіреності на керівника філії або іншого відокремленого підрозділу)".

Організаційно-правові принципи здійснення господарської діяльності у сфері надання послуг з охорони власності та громадян визначені Законом України "Про охоронну діяльність".

Наказом Міністерства внутрішніх справ України від 15.04.2013 № 365, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 16.05.2013 за № 757/23289, затверджені Ліцензійні умови провадження охоронної діяльності, які визначають організаційні та кваліфікаційні вимоги провадження охоронної діяльності.

При цьому, ні Закон України "Про охоронну діяльність", ні Ліцензійні умови не містять вимог щодо обов'язкової наявності у суб'єкта охоронної діяльності філії або іншого відокремленого підрозділу для надання послуг з охорони в іншому регіоні.

Замовником не доведено та не обґрунтовано необхідності встановлення у Документації вказаних вимог.

На засіданні Колегії, яке відбулося 14.01.2014 представник Скаржника повідомив, що ТОВ "АБ "Легіон" не має філії або відокремленого підрозділу в м. Луганськ.

Також, представник Скаржника повідомив, що ТОВ "АБ "Легіон" було подано пропозицію конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі. В складі пропозиції конкурсних торгів надано довідку про можливість надання послуг в регіоні, де розташований об'єкт охорони, в якій було зазначено про відсутність філії в м. Луганськ, та наведено інформацію, що законодавством не передбачено обов'язкової наявності у суб'єкта охоронної діяльності філії або відокремленого підрозділу у регіоні надання послуг.

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) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Отже, Документація у вказаній частині потребує внесення змін.

Розглянувши надані Замовником копії документів, Колегією було встановлено, що 06.12.2013 о 12 год. 00 хв. відбулося розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, про що свідчить, зокрема, протокол розкриття пропозицій конкурсних торгів від 06.12.2013.

Згідно з абзацом двадцять першим частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або

відсутність 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.

Згідно з повідомленням про відміну торгів № 009653 [інформаційний бюлетень "Вісник державних закупівель" від 09.01.2013 № 3 (849)] та оголошенням про результати торгів № 010631 [інформаційний бюлетень "Вісник державних закупівель" від 13.01.2013 № 4 (850)], оприлюдненими на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовником відмінено процедуру закупівлі у зв'язку з тим, що до оцінки допущені пропозиції менше ніж двох учасників.

Відміна Замовником Процедури закупівлі усуває обставини, які на думку Скаржника призвели до порушення його прав та законних інтересів.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Агентство безпеки "Легіон" у задоволенні його скарги від 29.11.2013 № 874.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК