



**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

№ 442-р/пк-ск від 23.04.2014

вих. лист від

№

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

Головне управління юстиції у
Кіровоградській області
пл. Кірова, Будинок Рад, 1,
м. Кіровоград, 25022

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 (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Агентство безпеки "Леґіон" (надалі – Скаржник, ТОВ "АБ "Леґіон") від 20.03.2014 № 147 (zareestrovanu в Комітеті 25.03.2014 за № 8-20/682-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Головним управлінням юстиції у Кіровоградській області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "80.10.1. Послуги, пов'язані з особистою безпекою (послуги охоронців)" [оголошення № 042211, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10.02.2014 № 12 (858)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема:

- визнати наявність порушення Замовником Процедури закупівлі;
- зобов'язати Замовника скасувати всі рішення прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі;

- зобов'язати Замовника провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- витребувати у Замовника пропозиції конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 26.03.2014 № 342-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 26.03.2014 № 20-29.2/06-842-дз Замовник листами від 31.03.2014 № 04/01.1-13/3335 та № 04-13/01.1-22/625 надав копії документів, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі, та пояснення по суті Скарги.

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

Згідно з протоколом про розкриття пропозицій конкурсних торгів від 12.03.2014 б/н свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

- 1) Скаржник;
- 2) приватне підприємство "Фортеця ПіеР" (надалі – ПП "Фортеця ПіеР");
- 3) приватне підприємство "Бомод" (надалі – ПП "Бомод").

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів замовника про розгляд та відхилення пропозицій конкурсних торгів від 13.03.2014 № 6 Замовником відхилена пропозиція конкурсних торгів Скаржника відповідно до частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289-VI (надалі – Закон від 01.06.2010 № 2289-VI), як така, що не відповідає умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів від 13.03.2014 № 2 до оцінки допущені пропозиції конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод".

За результатами проведеної оцінки Замовником визнано найбільш економічно вигідною і акцептовано пропозицію конкурсних торгів ПП "Бомод".

1. Скаржник вважає, що Замовник безпідставно відхилив його пропозицію конкурсних торгів.

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів замовника про розгляд та відхилення пропозицій конкурсних торгів від 13.03.2014 № 6 пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником на підставі частини першої статті 29 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI, як така, що не відповідає умовам Документації з наступної підстави:

"відсутня копія довідки про взяття на облік платника податку (форма № 4–ОПП), завірена учасником".

Щодо підстави відхилення Скаржник зазначив, що надавав у складі пропозиції конкурсних торгів лист щодо довідки про взяття на облік платника податку, в якому надавалось пояснення про те, що у зв'язку із змінами в законодавстві щодо видачі довідок державною податковою службою, ТОВ "АБ "Легіон" не має можливості надати таку довідку у зв'язку з наступним. З 17 грудня 2012 року набули чинності зміни внесені до законодавства Законом України "Про внесення змін до деяких законів України щодо взяття на облік юридичних осіб та фізичних осіб підприємців" від 24.05.2012 № 4839-VI, Законом України "Про внесення змін до Податкового кодексу України щодо удосконалення деяких податкових норм" від 24.05.2012 № 4834-VI.

Зі слів Скаржника, з моменту набуття чинності вказаними нормативно-правовими актами, саме виписка з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців є документом, який містить відомості про юридичну особу або його відокремлені підрозділи, або про фізичну особу-підприємця, та використовується для їх ідентифікації під час провадження господарської діяльності та відкриття рахунку в банку.

Скаржник також зазначив, що у зв'язку зі змінами в законодавстві, з 17 грудня 2012 року постановка на облік суб'єктів господарювання в органах державної статистики, Державної податкової служби та Пенсійного фонду України підтверджується випискою з ЄДР, яка висилається (видається) юридичній особі або фізичній особі - підприємцю державним реєстратором в порядку, встановленому Законом "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців".

Як зазначає Скаржник, взяття на облік платників податків безпосередньо регулюється Порядком обліку платників податків і зборів, затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 09.11.2011 № 1588.

Скаржник повідомив, що дані про взяття на облік юридичних осіб та їх відокремлених підрозділів, відомості щодо яких містяться в Єдиному державному реєстрі, як платників податків і зборів в органах державної податкової служби передаються до Єдиного державного реєстру у день взяття їх на облік за основним місцем обліку із зазначенням: дати та номеру запису про взяття на облік, назви та ідентифікаційного коду органу державної податкової служби, у якому платника податків взято на облік.

Зі слів Скаржника, скасування видачі органами державної податкової служби довідок про взяття на облік платника податків за формою №4-ОПП юридичним особам та їх відокремленим підрозділам, відомості щодо яких містяться в Єдиному державному реєстрі, передбачено Наказом Міністерства фінансів України № 1146 від 06.11.2012 "Про затвердження Змін до Порядку обліку платників податків і зборів".

Після внесення змін у цей порядок довідка за формою № 4-ОПП видається тільки для платників податків, для яких законом встановлено особливості їх державної реєстрації та відомості щодо яких не містяться в Єдиному державному реєстрі.

До таких платників податків належать:

- фізичні особи, які не є підприємцями та здійснюють незалежну професійну діяльність;
- відокремлені підрозділи нерезидентів, у тому числі постійні представництва нерезидентів;
- військові частини;
- договори про спільну діяльність;
- договори управління майном;
- дипломатичні місії, які виконують обов'язки податкових агентів щодо сплати податку з доходів фізичних осіб (якщо вони письмово звернулися за отриманням довідки за формою № 4-ОПП).

На думку Скаржника, оскільки щодо ТОВ "АБ "Легіон" містяться відомості в ЄДР та воно не входить до вищенаведеного переліку платників податків, яким видається довідка за формою № 4-ОПП.

Скаржник зазначає, що до моменту внесення змін в Порядок та зазначених вище законів довідка за формою №4-ОПП була єдиним документом, який підтверджував взяття платника податків на облік в органі державної податкової служби для всіх платників податків.

Зі слів Скаржника, за законодавством, що діяло на момент подання пропозиції конкурсних торгів взяття на облік юридичних осіб та їх відокремлених підрозділів, відомості щодо яких містяться в Єдиному державному реєстрі, як платників податків і зборів в органах державної податкової служби підтверджується випискою з Єдиного державного реєстру, яка надсилається (видається) цим юридичним особам та відокремленим підрозділам юридичних осіб у порядку, встановленому Законом., про що зазначено в пункті 3.8. Порядку.

Скаржник зазначив, що надав у складі своєї пропозиції конкурсних торгів виписку з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

На думку Скаржника, вимога Замовника щодо подання копії довідки про взяття на облік платника податку (форма №4- ОПП), завіреної учасником не відповідає вимогам закону та відповідно має виконуватися з урахуванням положень Закону України "Про внесення змін до деяких законів України щодо взяття на облік юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців" від 24.05.2012 № 4839-VI та Законом України "Про внесення змін до Податкового кодексу України щодо удосконалення деяких податкових норм" від 24.05.2012 № 4834-VI.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що в складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника була відсутня копія довідки про взяття на облік платника податків (форма 4-ОПП). При цьому, у складі пропозиції Скаржником було надано лист з поясненнями щодо неможливості надати зазначену довідку.

Зі слів Замовника, з документів наданих ТОВ "АБ "Легіон" вбачається, що зазначене підприємство було взято на облік, як платник податків у лютому 2008 року.

Замовник повідомив, що йому не відомо, чому Скаржник не надав копію зазначеної довідки.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Пунктом 2 розділу III Документації встановлено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про відповідність кваліфікаційним критеріям та вимогам Замовника.

Пунктом 6 розділу III Документації визначені кваліфікаційні критерії до учасників.

Відповідно до підпункту 2.11 пункту 6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати "копію довідки про взяття на облік платника податку (форма № 4-ОПП), завірену учасником".

Додаток 4 Документації містить примітку в якій зазначено, що документи, які не передбачені Цивільним та Господарським кодексами для суб'єктів підприємницької діяльності або фізичних осіб, не подаються в складі їх пропозицій конкурсних торгів; про що такий Учасник повинен зазначити у довідці, поданій в довільній формі, в складі своєї пропозиції.

Слід зазначити, що видача суб'єктам господарювання довідки про взяття на облік платника податку (форма № 4-ОПП) врегульована, зокрема, Законом України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців", Податковим кодексом України та прийнятими відповідно до нього нормативно-правовими актами.

Пропозиція конкурсних торгів Скаржника не містить копії довідки про взяття на облік платника податків (форма № 4-ОПП). При цьому, у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "АБ "Легіон" міститься лист від 03.03.2014, в якому зазначено про підстави неподання копії вказаної довідки, що є невиконанням вказаних вимог Документації.

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів Скаржника з цієї підстави відхилена Замовником правомірно.

2. Скаржник просить зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі та завершити Процедуру закупівлі відповідно до вимог Закону.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав Скаржника, зокрема, на об'єктивну та неупереджену оцінку пропозицій конкурсних торгів, Колегією було проаналізовано пропозиції конкурсних торгів Скаржника, ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод" на їх відповідність умовам Документації та встановлено наступне.

2.1. Пунктом 1 розділу 3 Документації передбачено, зокрема, наступне: "Усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника процедури закупівлі повинні бути пронумеровані.

Усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника процедури закупівлі повинні містити підпис уповноваженої посадової особи учасника процедури закупівлі, а також відбитки печатки*, крім оригіналів документів виданих іншими установами та підприємствами. Крім того копії документів мають містити напис "Копія. Згідно з оригіналом".

У пропозиціях конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод" пронумеровані аркуші, а не сторінки, що є невиконанням вказаних вимог Документації.

Не всі сторінки пропозицій конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод" містять підпис уповноваженої особи учасника та відбитки печатки, що є невиконанням вказаних вимог Документації.

2.2. Відповідно до підпункту 1.3.2 пункту 6 розділу 3 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати "листи – відгуки від організацій, щодо виконаннях аналогічних договорів, не менше двох".

Пропозиція конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" містить копії рекомендаційних листів щодо виконання аналогічних договорів, що є невиконанням вказаних вимог Документації. При цьому, копії вказаних листів, не завірені, як це передбачено пунктом 1 розділу 3 Документації, яким встановлено, що копії документів мають містити напис "Копія. Згідно з оригіналом".

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод" не відповідали умовам Документації, а тому мали бути відхилені Замовником відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI.

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод", Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI, згідно з яким Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI замовник відміняє торги у разі, зокрема, відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI.

Застосувавши дискримінаційний підхід під час розгляду пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а саме: відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника, яка не відповідала умовам Документації, та не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ПП "Фортеця ПіеР" та ПП "Бомод", які також не відповідали умовам Документації, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням одного з основних принципів здійснення державних закупівель, визначеного статтею 3 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною

документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінкових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за 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 третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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:

Зобов'язати Головне управління юстиції у Кіровоградській області відмінити процедуру закупівлі – "80.10.1. Послуги, пов'язані з особистою безпекою (послуги охоронців)" [оголошення № 042211, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10.02.2014 № 12 (858)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ