



**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

№ 742-р/пк-ск від 07.07.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ПРОЕКТГЕНПЛАН"
вул. Дегтярівська, 25-А, корп. 1, оф. 213,
м. Київ, 04119

Департамент економіки та розвитку
Черкаської міської ради
вул. Б. Вишневецького, 36, каб. 214,
м. Черкаси, 18000

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 "ПРОЕКТГЕНПЛАН" (надалі – Скаржник) від 10.06.2014 № 057 (zareestrovany в Комітеті 10.06.2014 за № 8-20/1281-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом економіки та розвитку Черкаської міської ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "71.11.3. Послуги щодо планування міських і сільських поселень [послуги щодо планування міських і сільських поселень (внесення змін до генерального плану міста Черкаси (Актуалізація)]" [оголошення № 117338, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 12.05.2014 № 38 (884)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 10.06.2014 № 626-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 10.06.2014 № 20-29.2/06-1575-дз Замовник листом від 12.06.2014 № 745 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих за Скаргою, встановлено наступне.

1. Скаржник вважає неправомірною вимогу документації конкурсних торгів (надалі – Документація) щодо надання учасником Процедури закупівлі довідки Антимонопольного комітету України (надалі – АМКУ) про те, чи притягувався учасник протягом останніх трьох років до відповідальності за порушення у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), оскільки надання АМКУ таких довідок не передбачено чинним законодавством України.

Зі слів Скаржника, АМКУ надані відповідні роз'яснення, згідно з якими суб'єкти господарювання безпосередньо володіють інформацією щодо притягнення (не притягнення) їх до відповідальності за порушення у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), та зазначена інформація може бути надана Замовнику самим учасником Процедури закупівлі.

На думку Скаржника, Замовник повинен виключити зазначену вимогу з Документації.

У своїх поясненнях Замовник повідомляє, що вимога Документації про надання учасниками Процедури закупівлі довідки АМКУ про те, чи притягувався учасник протягом останніх трьох років до відповідальності за порушення, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів)" встановлена у відповідності до вимог пункту 3 частини першої статті 17 Закону "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон), відповідає вимогам чинного законодавства та не призводить до обмеження конкуренції та дискримінації учасників.

Колегією у ході розгляду зазначеного пункту Скарги було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 частини першої статті 17 Закону замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації) у разі, якщо: суб'єкт господарювання (учасник або учасник попередньої кваліфікації) протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Згідно пунктом 2 частини першої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити: кваліфікаційні критерії до учасників відповідно до статті 16 Закону, вимоги, встановлені статтею 17 цього Закону, та інформацію про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством.

Пунктом 2 розділу III Документації встановлено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з "довідки АМКУ про те, чи притягувався учасник протягом останніх трьох років до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів)".

На веб-порталі Антимонопольного комітету України, рубрика "Діяльність у сфері державних закупівель" міститься "Інформація АМКУ щодо застосування деяких положень "Закону України "Про здійснення державних закупівель" наступного змісту:

"Статтею 5 Закону України "Про Антимонопольний комітет України" передбачено, що Антимонопольний комітет здійснює свою діяльність відповідно до Конституції України, законів України "Про захист економічної конкуренції", "Про захист від недобросовісної конкуренції", цього Закону, інших законів та нормативно-правових актів, прийнятих відповідно до цих законів.

Двадцятого квітня 2014 року набрав чинність Закон України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII.

Відповідно до пункту 3 частини першої статті 17 вказаного Закону замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації) у разі, якщо суб'єкт господарювання (учасник або учасник попередньої кваліфікації) протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Чинним законодавством не передбачено ведення Антимонопольним комітетом реєстру суб'єктів господарювання (учасників або учасників попередньої кваліфікації), які протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), а також надання органами Антимонопольного комітету інформації про не притягнення (притягнення) таких суб'єктів господарювання до відповідальності.

Відповідно до частини першої статті 56 Закону України "Про захист економічної конкуренції" рішення органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень надається для виконання шляхом надсилання або вручення під розписку чи доведення до відома в інший спосіб.

Таким чином, такою інформацію володіють безпосередньо самі суб'єкти господарювання (учасники або учасники попередньої кваліфікації), які були (не були) притягнуті до відповідальності.

Отже, Замовники можуть отримувати таку інформацію безпосередньо від учасників торгів".

Також зазначена вище рубрика на веб-порталі Антимонопольного комітету України містить "Зведені відомості про рішення органів АМКУ щодо визнання вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосувалися спотворення результатів торгів (тендерів), а також щодо можливого подальшого судового розгляду цих рішень, їх перевірки, перегляду органами Антимонопольного комітету України".

Таким чином, Замовник вимагає від учасників Процедури закупівлі надання довідки, не передбаченої чинним законодавством, що є дискримінацією по відношенню до учасників Процедури закупівлі, у тому числі Скаржника.

Отже, дії Замовника, в частині встановлення зазначених вище умов Документації, є такими, що порушують принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону, а саме: добросовісна конкуренція серед учасників, недискримінація учасників. відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен внести зміни до Документації у цій частині.

2. Зі слів Скаржника, Замовником були порушені вимоги Закону, оскільки Замовником на веб-порталі Уповноваженого органу не було оприлюднене рішення за результатами розгляду його запиту про надання роз'яснень щодо Документації, та зазначене рішення не було надіслано іншим учасникам.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що за результатами розгляд запиту Скаржника прийнято рішення залишити без задоволення клопотання, викладені у запиті Скаржника, у зв'язку з чим рішення про внесення змін до Документації та роз'яснення до неї не надавались.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 23 Закону фізична/юридична особа має право не пізніше ніж за 10 днів (за 5 днів - у разі скороченої процедури) до закінчення строку подання пропозицій конкурсних торгів звернутися до замовника за роз'ясненнями щодо документації конкурсних торгів. Замовник повинен надати роз'яснення на звернення протягом трьох днів з дня його отримання та оприлюднити його на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 цього Закону.

У складі документів, наданих Скаржником та Замовником на розгляд Колегії, міститься запит Скаржника від 21.05.2014 № 056 за роз'ясненнями щодо Документації, який зареєстрований у Замовника 22.05.2014 за № 309.

Замовником та Скаржником на розгляд Колегії надано копію листа Замовника від 26.05.2014 № 685, адресованого Скаржнику, з інформацією про те, що комітетом з конкурсних торгів Замовника прийнято рішення залишити без задоволення клопотання, викладені у запиті Скаржника.

При цьому, станом на 07.07.2014 на веб-порталі Уповноваженого органу відсутні роз'яснення Замовника щодо Документації.

Не оприлюднивши на веб-порталі Уповноваженого органу лист від 26.05.2014 № 685, Замовник порушив вимоги абзацу першого частини першої статті 23 Закону.

Разом з цим, Скаржником не обґрунтовано та не доведено, яким чином зазначені дії Замовника порушують права та законні інтереси Скаржника, тому у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги у цій частині.

Частиною третьою статті 22 Закону Закон передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен внести відповідні зміни до Документації.

Враховуючи викладене, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону 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 цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення 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 Департамент економіки та розвитку Черкаської міської ради внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "71.11.3. Послуги щодо планування міських і сільських поселень [послуги щодо планування міських і сільських поселень (внесення змін до генерального плану міста Черкаси (Актуалізація)] [оголошення № 117338, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 12.05.2014 № 38 (884)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ