



**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

№ 435-р/пк-ск від 27.03.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Військоптторг"

вул. Архітектора Вербицького,
30 А, оф. 5, м. Київ, 02121

Міністерство оборони України
просп. Повітрофлотський, 6,
м. Київ, 03168

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Військоптторг" (надалі – Скаржник) від 14.02.2013 № 3 (zareestrovana в Комітеті 14.02.2013 за № 8-20/459-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством оборони України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "23.20.1. Бензин автомобільний А-76 (80) - 939 т" [оголошення № 002803, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.01.2013 № 2 (745)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) призупинити Процедуру закупівлі;
- 2) зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги, викладені у документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Рішенням Колегії від 14.02.2013 № 186-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та зазначена Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запити Колегії від 15.02.2013 № 20-29.1/03-500-дз та від 07.03.2013 № 20-29.1/03-759-дз Замовник листами від 21.02.2013 № 286/2/807 та від 12.03.2013 № 286/2/1193 надіслав на адресу Колегії документи та пояснення по суті Скарги.

Під час розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно зазначеної Скарги, встановлено наступне.

1. У Скарзі ТОВ "Військопторг" зазначає, що законодавство України не передбачає наявності у суб'єкта господарської діяльності (для юридичних осіб та суб'єктів підприємницької діяльності – фізичних осіб) Свідоцтва про державну реєстрацію, тому, на думку Скаржника, вимога Документації в частині надання Свідоцтва про державну реєстрацію (та його ототожнення Замовником з випискою з Єдиного державного реєстру) є порушенням діючого законодавства України.

У своїх поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що умовами Документації передбачено надання учасником Процедури закупівлі у складі своєї пропозиції конкурсних торгів або копії виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб підприємців, або копії свідоцтва про державну реєстрацію. При цьому, надання копії свідоцтва про державну реєстрацію передбачено для тих учасників Процедури закупівлі, які пройшли державну реєстрацію до внесення відповідних змін до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців".

Розглянувши зазначене питання Колегія встановила наступне.

Згідно з частиною другою статті 4 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців" порядок проведення державної реєстрації юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців включає, зокрема, оформлення і видачу виписки з Єдиного державного реєстру.

Відповідно до Закону України "Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо скасування свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи та фізичної особи-підприємця" частину десяту статті 19 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців" викладено в такій редакції: "Водночас із внесенням до Єдиного державного реєстру запису про зміну відомостей про юридичну особу, які відповідно до цього Закону зазначаються у виписці з Єдиного державного реєстру, державний реєстратор повинен видати (надіслати рекомендованим листом з описом вкладення) заявнику виписку з Єдиного державного реєстру".

Згідно з підпунктом 10 підпункту 6.3. пункту 6 розділу III Документації для підтвердження відповідності учасників встановленим кваліфікаційним критеріям та вимогам у складі своєї пропозиції конкурсних торгів учасник Процедури закупівлі має надати копію виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців або копію свідоцтва про державну реєстрацію (для юридичних осіб та суб'єктів підприємницької діяльності-фізичних осіб).

Враховуючи пояснення Замовника, вимога Документації щодо надання копії свідоцтва про державну реєстрацію стосується тих юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, які пройшли державну реєстрацію до набрання чинності Закону України "Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо скасування свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи та фізичної особи-підприємця", інші учасники Процедури закупівлі мають змогу надати виписку з Єдиного державного реєстру.

У складі матеріалів, наданих Скаржником на розгляд Колегії, міститься копія виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців від 11.10.2012 № 416847, видана ТОВ "Військопторг" Державною реєстраційною службою України.

Враховуючи викладене, Скаржником не доведено, яким чином встановлення зазначеної вимоги Документації порушує його права та законні інтереси. Крім того, Скаржник має змогу надати один із вищевказаних документів.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Скаржник повідомляє, що 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.

На думку ТОВ "Військопторг", для суб'єктів господарської діяльності (крім юридичних осіб, що визначені в Порядку обліку платників податків і зборів) не передбачено отримання довідки про взяття на облік платника податків, а новостворені потенційні учасники не зможуть надати Замовнику вказаний документ.

Замовник повідомляє, що взяттю на облік або реєстрації в органах державної податкової служби підлягають усі платники податків.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з підпунктом 12 підпункту 6.3. пункту 6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати копію довідки про взяття на облік платника податків.

Відповідно до підпункту 1.3 розділу I Порядку обліку платників податків і зборів, (zareєстрований в Міністерстві юстиції України 29.12.2011 за № 1562/20300) затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 09.12.2011 № 1588 (надалі – Порядок), взяттю на облік або реєстрації в органах державної податкової служби підлягають усі платники податків. Взяття на облік в органах державної податкової служби юридичних осіб, їх відокремлених підрозділів, а також самозайнятих осіб здійснюється незалежно від наявності обов'язку щодо сплати того або іншого податку та збору.

Підпунктом 3.10 розділу III Порядку передбачено, що у разі взяття на облік як платників податків і зборів в органах державної податкової служби юридичних осіб та їх відокремлених підрозділів, для яких законом установлені особливості їх державної реєстрації та відомості щодо яких не містяться в Єдиному державному реєстрі, у тому числі у разі взяття на облік договорів про спільну діяльність та договорів управління майном, орган державної податкової служби за основним місцем обліку формує довідку про взяття на облік платника податків за формою № 4-ОПП. Така довідка надсилається платнику податків наступного робочого дня з дня взяття на облік.

Скаржником не доведено, яким чином встановлення Замовником даної вимоги у Документації обмежує його права та законні інтереси,

У зв'язку з цим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. За словами Скаржника, Документація не містить методики оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, що є порушенням статті 22 Закону і може призвести до зловживань з боку Замовником під час оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Стосовно зазначеного пункту Скарги Замовник повідомив, що у розділі V Документації ним передбачено, що єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна.

Розглянувши зазначене питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 9 частини другої статті 22 Закону Документація повинна містити перелік критеріїв та методику оцінки пропозицій конкурсних торгів із зазначенням питомої ваги критеріїв.

Пункт 1 розділу V Документації містить критерій та методику оцінки пропозиції конкурсних торгів.

Відповідно до підпункту 1.7 пункту 1 розділу V Документації єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна.

Згідно з підпунктом 1.8 пункту 1 розділу V Документації за результатами оцінки замовник визначає найбільш економічно вигідну пропозицію конкурсних торгів, з числа тих, які не було відхилено згідно із Законом. Найбільш економічно вигідною пропозицією конкурсних торгів за критерієм "ціна" є пропозиція конкурсних торгів за найнижчою ціною.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

4. Листом від 19.02.2013 № 8 ТОВ "Військопторг" надало доповнення до Скарги, в яких повідомило, що вимога Документації стосовно надання, зокрема, оригіналу або нотаріально завіреної копії інформаційної довідки з Єдиної бази даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, виданої структурним підрозділом Міністерства юстиції України із засвідченням гербовою печаткою носить дискримінаційний характер, оскільки відповідні відомості, у вигляді інформаційних довідок або витягів надаються з Єдиного реєстру підприємств.

У своїх поясненнях по суті Скарги Міністерство оборони України повідомило, що під час затвердження Документації 26.12.2012, Замовник не міг передбачити, що Міністерство юстиції України внесе зміни до наказу "Про затвердження Положення про Єдину базу даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство" від 15.09.2011 № 3018/5 в частині заміни Єдиної бази даних про підприємства на Єдиний реєстр підприємств щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство.

Розглянувши зазначене питання Колегія встановила наступне.

Наказом Міністерства юстиції України від 15.09.2011 № 3018/5 затверджено Положення про Єдину базу даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство (надалі – Положення).

Міністерство юстиції України наказом від 18.01.2013 № 131/5 виклало у новій редакції Положення, що установлює порядок формування, ведення й користування реєстром, а також порядок надання відомостей з нього (надалі – Положення зі змінами).

Зазначений наказ зареєстровано в Міністерстві юстиції України 21.01.2013 за № 134/22666, датою набрання чинності є 01.02.2013.

Документація була затверджена протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Міністерства оборони України від 26.12.2012 № 75/235/1.

Оголошення про заплановану закупівлю було опубліковано в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.01.2013 № 2 (745).

У пункті 1.2 розділу I Положення зі змінами визначено, що Єдиний реєстр підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, – це автоматизована база даних, що містить інформацію про суб'єктів підприємницької діяльності, відносно яких триває або завершена процедура банкрутства, про стан провадження у справі про банкрутство, про реєстр вимог кредиторів та інші дані, які отримані від арбітражних керуючих та господарських судів, а також відомості, які є

результатом здійснення державним органом з питань банкрутства визначених законодавством повноважень (далі – Єдиний реєстр підприємств).

Відповідно до підпункту 3.1 розділу III Положення зі змінами відомості з Єдиного реєстру підприємств надаються у вигляді інформаційних довідок або витягів.

Згідно з підпунктом 3.2 розділу III Положення зі змінами інформаційна довідка з Єдиного реєстру підприємств – це документ, який безоплатно надається за письмовим запитом юридичної особи або фізичної особи-підприємця про отримання відносно нього (заявника) довідки з Єдиного реєстру підприємств. Довідка містить інформацію стосовно порушення щодо заявника провадження у справі про банкрутство, визнання його банкрутом, перебування у процедурі банкрутства або про відсутність у Єдиному реєстрі підприємств відомостей про заявника.

Відповідно до підпункту 20 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації для підтвердження того, що учасника не визнано у встановленому законом порядку банкрутом та відносно нього не відкрито ліквідаційну процедуру, учасники Процедури закупівлі, у складі своїх пропозицій конкурсних торгів, повинні надати оригінал або нотаріально завірєну копію Витягу з Єдиної бази даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, виданого Державним підприємством "Інформаційний центр" Міністерства юстиції України чи його філією, або оригінал чи нотаріально завірєну копію Інформаційної довідки з Єдиної бази даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, виданої структурним підрозділом Міністерства юстиції України із засвідченням гербовою печаткою.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до підпункту 20 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації з метою приведення її вимог відповідно до чинного законодавства.

Крім того, на засіданні Колегії, яке відбулося 27.03.2013, представник Замовника Савчук Г.І. погодилася, що Документація потребує внесення змін в цій частині.

Відповідно до 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 усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів).

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.

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

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 оборони України внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "23.20.1. Бензин автомобільний А-76 (80) - 939 т" [оголошення № 002803, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель"

від 07.01.2013 № 2 (745)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК