



**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

№ 786-р/пк-ск від 21.05.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ДНСК"

вул. Архітектора Вербицького, 16,
оф. 4, м. Київ, 02121

Міністерство оборони України
Повітрофлотський проспект, 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 "ДНСК" (надалі – Скаржник) від 17.04.2013 № 1/1-амку (zareєстровану в Комітеті 18 квітня 2013 року за № 8-20/1229-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством оборони України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Продукти нафтоперероблення рідкі (паливо дизельне Л-0,2-40 (Л-0,2-62) або еквівалент - 1125 т)" [оголошення № 002663, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 7 січня 2013 року № 2 (745)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

1. Прийняти Скаргу до розгляду.
2. Призупинити Процедуру закупівлі.
3. Зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 18.04.2013 № 596-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 18.04.2013 № 20-29.1/06-1472-дз Замовник листом від 22.04.2013 № 286/2/2047 надав завірени копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. Скаржник у Скарзі повідомив, що документацією конкурсних торгів передбачено надання учасниками копії довідки про взяття на облік платника податків.

Зі слів Скаржника, дана вимога документації конкурсних торгів обмежує його право на участь у Процедурі закупівлі, оскільки Скаржник створений та зареєстрований 28.12.2012, що підтверджується копією виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

Скаржник зазначив, що відповідно до абзацу другого пункту 3.8 Порядку обліку платників податків і зборів 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.

Таким чином, як зазначає Скаржник, взяття на облік учасника в органах державної податкової служби підтверджується не довідкою, а випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до наказу Міністерства фінансів України від 09.12.2011 № 1588 "Про затвердження порядку обліку платників податку і зборів" взяття на облік або реєстрацію в органах державної податкової служби підлягають усі платники податків. У разі взяття на облік платників податків і зборів в органах державної податкової служби юридичних осіб, орган державної податкової служби за основним місцем обліку формує довідку про взяття на облік платника податків за формою № 4-ОПП. Така довідка може бути видана платнику податків чи уповноваженій особі платника податків в органі державної податкової служби.

Таким чином, на думку Замовника, твердження Скаржника не відповідає вимогам наказу Міністерства фінансів України.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Абзацом п'ятим частини першої статті 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом 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.

Відповідно до підпункту 1.3 розділу I Порядку обліку платників податків і зборів, затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 09.12.2011 № 1588 (зареєстрований в Міністерстві юстиції України 29.12.2011 за № 1562/20300) (надалі – Порядок), взяття 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.

Згідно з пунктом 3.8 розділу III Порядку 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 номера запису про взяття на облік, назви та ідентифікаційного коду органу державної податкової служби, у якому платника податків взято на облік.

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.

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 підрозділах, 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.

Відповідно до підпункту 12 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати копію довідки про взяття на облік платника податків.

Скаржник надав на розгляд Колегії, зокрема, копію виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців серія АА № 423865, відповідно до якої відомості щодо Скаржника містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців: дата та номер – 28.12.2012 № 1 065 102 000 016659.

Отже, встановивши зазначену вище умову у документації конкурсних торгів Замовник обмежив коло учасників Процедури закупівлі та позбавив можливості суб'єктів господарювання, для яких чинним законодавством не передбачено отримання довідки про взяття на облік платника податків, подати свої пропозиції конкурсних торгів.

Такі дії Замовника порушують вимоги абзацу п'ятого частини першої статті 3, 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.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. У Скарзі Скаржник повідомив, що у документації конкурсних торгів із змінами від 04.04.2013 розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів становить 1 445 477, 25 грн.

Листом від 17.04.2013 № 1/2-амку Скаржник надав доповнення до Скарги, в яких надав уточнення щодо розміру забезпечення пропозиції конкурсних торгів, а саме: 1 365 471,72 грн.

Скаржник зазначив, що розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів у грошовому виразі не може перевищувати 1 відсотка очікуваної вартості закупівлі у разі проведення торгів на закупівлю робіт та 5 відсотків – у разі проведення торгів на закупівлю товарів чи послуг на умовах, визначених документацією конкурсних торгів.

Таким чином, як зазначає Скаржник, Замовник порушив вимогу статті 24 Закону стосовно встановлення граничного розміру забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Замовник з цього питання повідомив, що Законом не визначено, що Замовник повинен зазначати розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів у відсотках.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 24 Закону замовник має право зазначити в оголошенні про проведення процедури закупівлі та в документації конкурсних торгів вимоги щодо надання забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Відповідно до абзацу третього частини першої статті 24 Закону розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів у грошовому виразі не може перевищувати 1 відсотка очікуваної вартості закупівлі у разі проведення торгів на закупівлю робіт та 5 відсотків - у разі проведення торгів на закупівлю товарів чи послуг на умовах, визначених документацією конкурсних торгів.

Згідно з пунктом V змін до документації конкурсних торгів, затверджених протоколом засідання комітету з конкурсних торгів від 04.04.2013 № 75/235/3 (надалі – Документація), розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів становить: 1 365 471,72 грн.

Разом з цим, із зазначених змін вбачається, що Додаток 3 "Місця постачання та кількість продуктів нафтоперероблення рідких" викладено в новій редакції, а саме: загальна кількість становить – 2 199, 89 тонн.

Таким чином, Замовник збільшив загальну кількість продуктів нафтоперероблення рідких (Додаток 3 до документації конкурсних торгів – 1 125,00 тонн, Додаток 3 до документації конкурсних із змінами, затвердженими рішенням комітету з конкурсних торгів від 25.01.2013 № 75/235/2 – 2 173,65 тонн).

Замовник надав на розгляд Колегії, зокрема, витяг з річного плану на 2013 рік, відповідно до якого очікувана вартість закупівлі збільшилась у зв'язку із збільшенням кількості продуктів нафтоперероблення рідких.

Виходячи з наведеного вище, Колегією встановлено, що розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів – 1 365 471,72 грн не перевищує 5 відсотків очікуваної вартості закупівлі.

Таким чином, Замовником не порушено вимоги абзацу першого частини першої статті 24 Закону.

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

3. Скаржник у Скарзі повідомив, що Замовник зобов'язує учасника надати копію паспорту якості найближчих (останніх) випробувань виробника на товар.

Скаржник бажає запропонувати Замовнику товар, який відповідає якісним, кількісним та технічними вимогам документації конкурсних торгів, у тому числі відповідності індукційного періоду (строку зберігання) дизельного палива вимогам Замовника.

При цьому, як зазначає Скаржник, учасник не може гарантувати, що на вказаний товар виданий останній паспорт виробника, оскільки до його компетенції не належить контроль видачі виробником паспортів якості.

Крім того, Замовником не конкретизується по відношенню до чого (до якої дати) вказаний паспорт повинен бути останнім (найближчим).

Таким чином, як повідомляє Скаржник, учасник формально не може запропонувати товар, що повністю відповідає вимогам Замовника.

Замовник з цього питання повідомив, що вимагає копію паспорту якості минулих (найближчих, останніх) випробувань виробника для підтвердження того, що учасник пропонує до продажу саме той стандарт, який замовляється Замовником до закупівлі. У разі, якщо б Замовник вимагав надання копії паспортів якості виробника на конкретну дату або конкретний період – така вимога носила б дискримінаційний характер.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 3 підпункту 7.2 пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів для підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам замовника учасник у складі пропозиції конкурсних торгів повинен надати копію паспорта якості найближчих (останніх) випробувань виробника на

товар, що пропонується до постачання (даний документ повинен бути викладений/або мати переклад на українській або російській мовах).

Отже, встановивши зазначену вище умову у документації конкурсних торгів Замовник обмежив коло учасників Процедури закупівлі.

Такі дії Замовника порушують вимоги абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

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

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, 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.

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 процедури закупівлі – "Продукти нафтоперероблення рідкі (паливо дизельне Л-0,2-40 (Л-0,2-62) або еквівалент - 1125 т)" [оголошення № 002663, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 7 січня 2013 року № 2 (745)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК