



**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

№ 389-р/пк-ск від 26.03.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Агентство безпеки "ЛЕГІОН"

вул. Шота Руставелі, 44, кв. 77А,
м. Київ, 01033

Національний юридичний університет
імені Ярослава Мудрого

вул. Пушкінська, 77, м. Харків,
Київський район, 61024

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 "ЛЕГІОН" (надалі – Скаржник, ТОВ АБ "ЛЕГІОН") від 27.02.2015 № 963 (зарєстровану в Комітеті 27.02.2015 за № 8-20/400-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Національним юридичним університетом імені Ярослава Мудрого (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "80.10.1. Послуги охоронників, 80.10.12 - 00.00" [оголошення № 034023, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 03.02.2015 № 183 (03.02.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у кваліфікаційній документації (надалі – Документація) та просить, зокрема, прийняти рішення про встановлення порушення Процедури закупівлі, зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні умови та привести Документацію у відповідність до вимог законодавства.

Рішенням Колегії від 02.03.2015 № 219-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 02.03.2015 № 20-14.4/06-518-дз Замовник листом від 11.03.2015 № 125-01-521 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. ТОВ АБ "ЛЕГІОН" у Скарзі повідомляє, що вимога Документації стосовно надання учасником Процедури закупівлі наступних документів: "копія штатного розпису та копія розпорядчого документа про затвердження штатного розпису з наданням копії (копій) розпорядчого (розпорядчих) документа (документів) про призначення на посаду працівників учасника; для надання послуг, що є предметом закупівлі, та/або копії документів/витягів з документів, що підтверджують наявність трудових відносин таких працівників з учасником. Копії цих документів повинні бути завірені печаткою учасника та підписом уповноваженої посадової особи учасника" порушує такі принципи здійснення закупівель, як відкритість та прозорість, визначені Законом України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

На думку Скаржника, неможливо однозначно встановити та визначити, який саме перелік документів вимагається від учасника, оскільки текст зазначеної вимоги Документації є незрозумілим.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що в якості способу документального підтвердження інформації про відповідність учасника Процедури закупівлі вищевказаному кваліфікаційному критерію у складі своєї пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиція) учасник повинен надати копію штатного розпису та копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису, а також надати копію (копії) розпорядчого (розпорядчих) документа (документів) про призначення на посаду працівників учасника, для надання послуг, що є предметом закупівлі; та/або копії документів/витяги з документів, що підтверджують наявність трудових відносин таких працівників з учасником.

Як зазначає Замовник, вираз "та/або" надає учаснику декілька способів документального підтвердження наявності у нього працівників для надання послуг, що є предметом закупівлі, на його вибір: надати копію штатного розпису та копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису і надати копію (копії) розпорядчого (розпорядчих) документа (документів) про призначення на посаду працівників учасника, для надання послуг, що є предметом закупівлі або надати копію штатного розпису та копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису та копії документів/витяги з документів, що підтверджують наявність трудових відносин таких працівників з учасником, чи подати всі вказані документи.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Частиною першою статті 16 Закону визначено, що замовники у разі проведення процедур закупівель, крім випадків, установлених частиною третьою цієї статті, визначають кваліфікаційні критерії до учасників або учасників попередньої кваліфікації з числа тих, що встановлені частиною другою цієї статті.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Згідно з частиною третьою статті 16 Закону визначені замовником згідно з цією статтею кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію учасників або учасників попередньої кваліфікації про відповідність їх таким критеріям,

зазначаються в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування переговорної процедури закупівлі).

Підпунктом 6 підпункту 6.3 пункту 6 розділу 3 Документації встановлено, що для документального підтвердження інформації про відповідність встановленим кваліфікаційним критеріям, учасник у складі своєї Пропозиції повинен надати, зокрема, наступні документи: "копію штатного розпису та копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису з наданням копії (копій) розпорядчого (розпорядчих) документа (документів) про призначення на посаду працівників учасника; для надання послуг, що є предметом закупівлі, та/або копій документів/витягів з документів, що підтверджують наявність трудових відносин таких працівників з учасником. Копії цих документів повинні бути завірені печаткою учасника та підписом уповноваженої посадової особи учасника".

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 26.03.2015, представник Замовника повідомив, що для виконання вищевказаних вимог Документації учасник Процедури закупівлі у складі своєї Пропозиції повинен надати документи за одним з наступних варіантів:

варіант 1:

- копію штатного розпису;
- копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису;
- копію (копії) розпорядчого (розпорядчих) документа (документів) про призначення на посаду працівників учасника; для надання послуг, що є предметом закупівлі;

варіант 2:

- копію штатного розпису;
- копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису;
- копії документів/витягів з документів, що підтверджують наявність трудових відносин таких працівників з учасником;

варіант 3:

- копію штатного розпису;
- копію розпорядчого документа про затвердження штатного розпису;
- копію (копії) розпорядчого (розпорядчих) документа (документів) про призначення на посаду працівників учасника; для надання послуг, що є предметом закупівлі
- копії документів/витягів з документів, що підтверджують наявність трудових відносин таких працівників з учасником.

Разом з цим, ТОВ АБ "ЛЕГІОН" не довело та документально не підтвердило, яким чином вищевказані вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Скаржник повідомляє, що згідно з умовами Документації від учасника Процедури закупівлі вимагається надання оригіналів довідок або оригіналів витягів з реєстру Міністерства внутрішніх справ України про те, що персонал охорони (охоронники учасника), не мають непогашеної чи незнятої судимості за скоєння умисних злочинів, не більше місячної давнини відносно дати розкриття Пропозицій (згідно зі статтею 11 Закону України "Про охоронну діяльність".

ТОВ АБ "ЛЕГІОН" повідомляє, що отримання (наявність, виготовлення та збереження) вищевказаних документів, не є обов'язковим, а отримати такі документи у строки, визначені Документацією, без залучення третіх осіб (охоронників) неможливо.

Скаржник вважає, що виходячи з умов Документації, Замовник вимагає від учасника мати персонал охоронників у кількості не менше 88 осіб, отже, надати вищевказані документи необхідно щодо кожного з 88 працівників.

За інформацією Скаржника, згідно з роз'ясненнями Міністерства внутрішніх справ довідка про відсутність або наявність судимості не має строку дії, оскільки законодавством строк дії не обумовлений, оскільки довідка видається "станом на (дата перевірки)".

ТОВ АБ "ЛЕГІОН" зауважує, що вимога надавати довідки, які мають бути видані не пізніше чи не раніше певної дати, чи станом на певну дату, є незаконною.

На думку Скаржника, встановивши у Документації зазначену вище вимогу, Замовник порушив принцип недискримінації учасників, оскільки обмежив кількість потенційних учасників, адже не кожен суб'єкт господарювання зможе надати 88 оригіналів довідок про наявність чи відсутність судимості не більше місячної давності.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що організаційно-правові принципи здійснення господарської діяльності у сфері надання послуг з охорони власності та громадян визначає Закон України "Про охоронну діяльність" від 22.03.2012 № 4616-VI (надалі – Закон № 4616), який згідно з частиною першою статті 3, регулює відносини суб'єктів господарювання під час організації та здійснення ними охоронної діяльності.

Відповідно до зазначеного Закону персонал охорони – працівники, які безпосередньо виконують функції з охорони майна або фізичних осіб відповідно до свого кваліфікаційного рівня.

Згідно з пунктом 10 частини першої статті 10 Закону № 4616 під час організації та здійснення охоронної діяльності забороняється залучати до охоронних заходів осіб, які не подали документів, необхідних для влаштування на роботу, або не відповідають кваліфікаційним вимогам.

За інформацією Замовника, абзацом третім частини першої статті 11 Закону № 4616 визначено, що персоналом охорони можуть бути дієздатні громадяни України, які досягли 18-річного віку, пройшли відповідне навчання або професійну підготовку, уклали трудовий договір із суб'єктом господарювання та подали документи, що вони не мають непогашеної чи незнятої судимості за скоєння умисних злочинів.

Замовник зазначає, що інструкцією "Про порядок формування, ведення та використання оперативно-довідкового і дактилоскопічного обліку в органах внутрішніх справ та органах (установах) кримінально-виконавчої системи України", затвердженою наказом Міністерства внутрішніх справ України та Державним департаментом України з питань виконання покарань від 23.08.2002 № 823/188, (надалі – Наказ № 823/188), передбачено, що інформацію про судимість (несудимість) за особистими зверненнями громадян надають територіальні Управління (відділи) оперативної інформації за місцем останнього постійного мешкання цих громадян з урахуванням вимог статті 5, 89, 108 Кримінального кодексу України. Довідка надається на бланку встановленого зразка за підписом керівника та засвідчується печаткою підрозділу з її обов'язковою реєстрацією.

За інформацією Замовника, згідно з чинним законодавством запит на отримання, зокрема, зазначених довідок задовольняється протягом тридцяти календарних днів з дня його надходження, а в разі відсутності необхідності проведення додаткових перевірок – протягом 10 діб.

Замовник вважає, що якщо учасником залучені до охоронних заходів особи, які подали документи, необхідні для влаштування на роботу, зокрема, що вони не мають непогашеної чи незнятої судимості за скоєння умисних злочинів, то для отримання охоронниками учасника вищевказаної довідки Міністерства внутрішніх справ України, згідно з вимогою Документації, може бути достатнім строк у 10 діб.

Крім цього, Замовник зауважив, що Документація не містить вимог стосовно строку дії зазначених вище довідок.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 9 підпункту 6.3 пункту 6 розділу 3 Документації визначено, що учасники Процедури закупівлі у складі своїх Пропозицій повинні надати "оригінали довідок

або оригінали витягів з реєстру Міністерства внутрішніх справ України про те, що персонал охорони: охоронники учасника, не мають непогашеної чи незнятої судимості за скоєння умисних злочинів, не більше місячної давнини відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів (згідно зі статтею 11 Закону України "Про охоронну діяльність").

Відповідно до підпункту 9.9 пункту 9 Наказу № 823/188 інформацію про судимість (несудимість) за особистими зверненнями громадян надають територіальні УОІ-ВОІ за місцем останнього постійного мешкання цих громадян з урахуванням вимог статей 5, 89, 108 КК України. Довідка надається на бланку встановленого зразка за підписом керівника та засвідчується печаткою підрозділу з її обов'язковою реєстрацією.

Згідно з інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті Міністерства внутрішніх справ України, "відповідно до законодавства України довідки про відсутність (наявність) судимості або обмежень, передбачених кримінально-процесуальним законодавством України, надаються Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення МВС, інформаційними підрозділами ГУМВС, УМВС України в областях та місті Києві, інформаційними підрозділами районних управлінь МВС України. А у випадку тимчасового або постійного перебування громадянина за межами держави – посольствами або консульськими установами України. Для отримання відповідної довідки в Міністерстві внутрішніх справ України громадянину необхідно особисто або через уповноважену ним особу (за нотаріальним дорученням) подати письмовий запит до Департаменту інформаційно-аналітичного забезпечення МВС України".

Частиною п'ятою статті 16 Закону України "Про захист персональних даних" передбачено, що "строк вивчення запиту на предмет його задоволення не може перевищувати десяти робочих днів з дня його надходження.

Протягом цього строку володілець персональних даних доводить до відома особи, яка подає запит, що запит буде задоволено або відповідні персональні дані не підлягають наданню, із зазначенням підстави, визначеної у відповідному нормативно-правовому акті.

Запит задовольняється протягом тридцяти календарних днів з дня його надходження, якщо інше не передбачено законом".

Скаржник не довів, яким чином наведені вище дії Замовника в частині встановлення вищевказаних вимог у Документації порушують його права та законні інтереси та перешкоджають йому подати свою Пропозицію для участі у Процедурі закупівлі.

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

3. ТОВ АБ "ЛЕГІОН" у Скарзі повідомляє, що Документацією вимагається від учасника надання копій медичних довідок про проходження обов'язкових попереднього та періодичного психіатричних оглядів і копій сертифікатів про проходження профілактичного наркологічного огляду персоналом охорони учасника, які є дійсними на дату розкриття Пропозиції.

Скаржник зазначає, що отримання (наявність, виготовлення та збереження) вищевказаних документів, не є обов'язковим, а отримати такі документи у строки, визначені Документацією, без залучення третіх осіб (охоронників) неможливо.

Скаржник також зазначає, що отримання вказаних документів від охоронників в оригіналах для отримання можливості зробити копію та завірити її потребує затрат: як великого за терміном часу, так і значного обсягу фінансових затрат (поїздки працівників до медичного закладу, оплата послуг медичного закладу тощо).

Крім цього, ТОВ АБ "ЛЕГІОН" повідомляє, що ним було з'ясовано, що строк з 03.02.2015 (дата оприлюднення оголошення на проведення Процедури закупівлі) до моменту подання Пропозиції учасником є недостатнім для належного оформлення Пропозиції в частині комплектації документами на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям.

Скаржник зауважує, що вимога Документації стосовно надання вищевказаних медичних довідок та сертифікатів, з урахуванням того, що згідно з законодавством учаснику не є обов'язково мати в наявності зазначені документи, призводить до порушення принципу максимальної економії та ефективності.

Крім того, на думку ТОВ АБ "ЛЕГІОН", зазначені вимоги Документації призводять до порушення принципів здійснення закупівель: прозорості на всіх стадіях закупівель, недискримінації учасників та добросовісної конкуренції.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що абзацом другим частини першої статті 11 Закону № 4616 визначено, що персоналом охорони можуть бути дієздатні громадяни України, які досягли 18-річного віку, пройшли відповідне навчання або професійну підготовку, уклали трудовий договір із суб'єктом господарювання та подали документи, що вони не перебувають на обліку в органах охорони здоров'я з приводу психічної хвороби, алкоголізму чи наркоманії.

Відповідно до пункту 10 частини першої статті 10 Закону № 4616 під час організації та здійснення охоронної діяльності забороняється залучати до охоронних заходів осіб, які не подали документів, необхідних для влаштування на роботу, або не відповідають кваліфікаційним вимогам.

Згідно з наказом Міністерства внутрішніх справ України "Про затвердження Ліцензійних умов провадження охоронної діяльності" від 15.04.2013 № 365, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 16 травня 2013 року за № 757/23289, (надалі – Наказ № 365), до заяви про видачу ліцензії на охоронну діяльність додаються відомості про персонал, який залучається до охоронної діяльності. Відомості про персонал, який залучається до охоронної діяльності, містять серію та номер довідки про проходження психіатричного огляду, результати огляду і серію та номер сертифіката про проходження профілактичного наркологічного огляду, результати огляду.

Замовник зазначає, що потреба в отриманні від учасників Процедури закупівлі зазначених вище документів обумовлена тим, що Замовник, виходячи зі специфіки предмета закупівлі для задоволення своїх потреб щодо характеру діяльності (забезпечення навчально-виховного процесу студентів, у тому числі – неповнолітніх осіб) повинен за результатами проведеної Процедури закупівлі, відповідно до вимог законодавства, гарантовано отримувати послуги належної якості, спрямовані на забезпечення особистої безпеки, життя та здоров'я студентів, працівників і спрямовані на забезпечення недоторканності, цілісності належного йому майна, з метою запобігання та/або недопущення чи припинення протиправних дій щодо них.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 8 підпункту 6.3 пункту 6 розділу 3 Документації визначено, що учасники Процедури закупівлі у складі своїх Пропозицій повинні надати "завірені печаткою учасника та підписом уповноваженої посадової особи учасника, копії медичних довідок про проходження обов'язкових попереднього та періодичного психіатричних оглядів і копії сертифікатів про проходження профілактичного наркологічного огляду персоналом охорони учасника; для надання послуг, що є предметом закупівлі (які є дійсними на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів), (вимога встановлюється відповідно до статті 11 Закону України "Про охоронну діяльність")".

ТОВ АБ "ЛЕГІОН" не довело та документально не підтвердило, яким чином вищевказані вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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 відсутність підстав для задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та 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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Агентство безпеки "ЛЕГІОН" у задоволенні його скарги від 27.02.2015 № 963.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ