



**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

№ 397-р/пк-ск

від 26.03.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"МІРАЖ ТРЕЙД"

вул. Народного Ополчення, буд. 25,
м. Київ, 03680

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

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 "МІРАЖ ТРЕЙД" (надалі – Скаржник, ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД") від 12.03.2015 № 7 (zareєстровану в Комітеті 13.03.2015 за № 8-20/529-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством оборони України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "56.29.1. Послуги щодо забезпечення харчуванням, продуктами харчування особового складу військових частин Збройних Сил України, інших осіб, які згідно з законодавством мають право на забезпечення харчуванням у стаціонарних та польових умовах, та годування штатних тварин" [оголошення № 003842, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 12.01.2015 № 165 (12.01.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних умов у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог чинного законодавства шляхом внесення до неї змін.

Рішенням Колегії від 13.03.2015 № 302-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Рішенням Колегії від 16.03.2015 № 326-р/пк-ск Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 13.03.2015 № 20-29.1/09-684-дз Замовник листом від 18.03.2015 № 286/2/2716 (zareestrovanim у Комітеті 24.03.2015 за № 6-20/652-ДЗ) надав пояснення по суті Скарги та копії документів, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду наданих Замовником документів, Колегія встановила наступне.

У Скарзі ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" повідомляє, що документація конкурсних торгів містить вимоги, які обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників Процедури закупівлі та суперечить чинному законодавству України.

1. Скаржник повідомляє, що згідно з документацією конкурсних торгів зі змінами у разі, якщо документи пропозиції конкурсних торгів підписує не керівник, а уповноважена ним особа, яку уповноважено під час проведення Процедури закупівлі підписувати документи пропозиції конкурсних торгів, учасники Процедури закупівлі повинні надати довіреність (доручення) на цю особу учасника про надання повноважень цій особі підписувати документи пропозиції конкурсних торгів.

На думку Скаржника, виходячи зі змісту вказаної вимоги Документації, повноваження уповноваженій особі мають бути надані саме під час проведення процедури закупівлі. Оскільки початком проведення Процедури закупівлі є дата оприлюднення відповідної інформації про закупівлю, то повноваження мають бути надані лише після оприлюднення оголошення про початок проведення Процедури закупівлі.

За інформацією Скаржника зазначена вимога є дискримінаційною, оскільки позбавляє можливості підписувати документи пропозиції конкурсних торгів уповноваженою особою Скаржника якій довіреність видано ще до початку проведення Процедури закупівлі.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що повноваження уповноваженій особі мають бути надані саме під час проведення Процедури закупівлі.

За інформацією Замовника, вказана вимога документації конкурсних торгів не містить обмеження щодо дати видачі довіреності саме після оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів.

Розглянувши наведений пункт Скарги, Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 1.7 пункту 1 розділу III документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.02.2015 № 75/651/5, (надалі – Документація) "у разі, якщо інтереси учасника представляє не керівник, а саме – якщо документи пропозиції конкурсних торгів підписує (завіряє) не керівник, а уповноважена ним особа, яку уповноважено під час проведення процедури закупівлі підписувати (завіряти) документи пропозиції конкурсних торгів, подається довіреність (доручення) на цю особу учасника про надання повноважень цій особі підписувати (завіряти) документи пропозиції конкурсних торгів, а також надається копія паспорта цієї особи".

ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вимоги у Документації порушують права Скаржника та законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

2. У Скарзі ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" повідомляє, що відповідно до частини першої статті 25 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та в запечатаному конверті.

Скаржник повідомляє, що пропозицією є всі прошиті документи за підписом уповноваженої особи учасника, пронумеровані та які подаються у запечатаному конверті.

За інформацією Скаржника, Замовник вимагає надання учасниками Процедури закупівлі не однієї пропозиції конкурсних торгів, а декількох, які відрізняються між собою способом завірення документів, наданих в їх складі, й подаються в різних конвертах.

На думку ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД", вимоги підпунктів 1.1 та 1.3 пункту 1 розділу III Документації суперечать одна одній, оскільки Замовником одночасно передбачено заборону подання декількох пропозицій та встановлено правило оформлення окремих примірників пропозиції конкурсних торгів учасниками Процедури закупівлі.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що відповідно до вимог Закону пропозиція конкурсних торгів – пропозиція щодо предмета закупівлі, яку учасник подає замовнику відповідно до вимог документації конкурсних торгів. Подання пропозиції конкурсних торгів у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та в запечатаному конверті. Кожен учасник має право подати тільки одну пропозицію конкурсних торгів.

Замовник повідомляє, що у Документації визначено порядок оформлення пропозиції конкурсних торгів.

За інформацією Замовника, учасник подає тільки одну пропозицію конкурсних торгів, що стосується визначеного предмета закупівлі.

Розглянувши наведений пункт Скарги, Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу другої частини першої статті 25 Закону кожен учасник має право подати тільки одну пропозицію конкурсних торгів [у тому числі, до визначеної в документації конкурсних торгів частини предмета закупівлі (лота)].

Згідно з підпунктом 1.1 пункту 1 розділу III Документації "учасник процедури закупівлі має право подати лише одну пропозицію конкурсних торгів".

Відповідно до підпункту 1.2 пункту 1 розділу III Документації "документи, що подаються у складі пропозиції конкурсних торгів і перелік яких визначений Документацією, готуються учасником у двох примірниках, які запечатуються в окремих конвертах, відповідно позначених "Оригінальна частина документів пропозиції конкурсних торгів" та "Копії документів оригінальної частини пропозиції конкурсних торгів"...

При цьому, у конверт з позначкою "Оригінальна частина документів пропозиції конкурсних торгів" вкладаються документи визначені Документацією.

У конверт з позначкою "Копії документів оригінальної частини пропозиції конкурсних торгів" вкладаються копії документів, які виготовлені з оригінальної частини документів пропозиції конкурсних торгів.

Підпунктом 1.3 пункту 1 розділу III Документації передбачено, що кожен примірник подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасник".

Відповідно до підпункту 9.2 пункту 9 розділу III Документації "учасник подає тільки одну пропозицію конкурсних торгів".

Таким чином учасники Процедури закупівлі повинні подати одну пропозицію конкурсних торгів щодо предмета закупівлі в цілому.

Виходячи з вимог Документації, викладених вище, учасники Процедури закупівлі мають підготувати пропозицію конкурсних торгів та зробити копії документів, які входять до складу пропозиції конкурсних торгів.

Скаржником не було доведено та не обґрунтовано, яким чином встановлення Замовником зазначених вище вимог у Документації порушує його права чи законні інтереси та перешкоджає подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

3. У Скарзі ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" повідомляє, що виходячи з вимог Документації учасники Процедури закупівлі для підтвердження наявності транспортних засобів можуть надати договір (договори) на транспортне обслуговування.

Скаржник повідомляє, що нормативно-правове регулювання транспортного обслуговування, зокрема, перевезення, визначене главою 64 Цивільного кодексу України

(надалі – ЦК України). Відповідно до частини першої статті 908 ЦК України перевезення вантажу, пасажирів, багажу, пошти здійснюється за договором перевезення.

За інформацією ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" різновидом транспортного обслуговування також є договір транспортного експедирування. Відповідно до частини першої статті 929 ЦК України за договором транспортного експедирування одна сторона зобов'язується за плату і за рахунок другої сторони виконати або організувати виконання визначених договором послуг, пов'язаних з перевезенням вантажу.

Як зазначає Скаржник, вказані види договорів не передбачають надання клієнту транспорту в користування.

За інформацією Скаржника, у Документації Замовником передбачено, що транспортні засоби мають бути власними та/або орендованими, або знаходитись у користуванні. Право користування під час надання послуг з транспортного обслуговування не виникає, а Замовник не передбачив можливості зазначення в довідці інформації про залучення транспортних засобів шляхом надання послуг з транспортного обслуговування.

На думку ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" зазначення в довідці інформації про транспортні засоби, які залучаються лише на праві власності, оренди або користування є дискримінаційною, у тому числі, по відношенню до Скаржника, оскільки він не зможе зазначити інформацію про транспорт, який буде залучений на підставі договору про надання послуг з перевезення чи транспортного експедирування.

За інформацією Замовника, у Документації визначено, що учасник Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів має надати довідку у довільній формі, яка містить інформацію про наявність власного та/або орендованого обладнання, матеріально-технічної бази та транспортних засобів, які використовуються та/або будуть використовуватися під час надання послуг щодо забезпечення харчуванням, та/або такого, що знаходиться у користуванні.

Як зазначає Замовник, у зв'язку з тим, що довідка складається у довільній формі, учасник може надавати інформацію щодо наявності у нього договору на транспортне обслуговування, який і буде підтвердженням наявності транспортних засобів під час надання послуг щодо забезпечення харчуванням.

Розглянувши наведений пункт Скарги, Колегія встановила наступне.

Згідно з підпунктом 2.1 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів – це пропозиція, яка подається учасником процедури закупівлі замовнику і складається з: комерційної частини пропозиції конкурсних торгів; документа, що підтверджує внесення забезпечення пропозиції конкурсних торгів; документів, які підтверджують про відповідність учасника встановленим кваліфікаційним критеріям та вимогам згідно із законодавством; документів, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі; інформації про субпідрядника (субпідрядників).

Відповідно до підпункту 2.4 пункту 2 розділу III Документації документи, які підтверджують про відповідність учасника встановленим кваліфікаційним критеріям та вимогам згідно із законодавством – документальне підтвердження відповідності учасників встановленим кваліфікаційним критеріям, вимогам згідно із законодавством та вимогам цієї Документації. Перелік документів визначено у підпункті 6.3 пункту 6 цього розділу.

Відповідно до підпункту 2 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі для підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним критеріям та вимогам згідно із законодавством у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати: "довідку в довільній формі, яка містить інформацію про наявність власного та/або орендованого обладнання, матеріально-технічної бази та транспортних засобів, які використовуються та/або будуть використовуватися під час надання послуг щодо забезпечення харчуванням, та/або такого, що знаходиться у користуванні.

Для підтвердження інформації про наявність транспортних засобів учасник повинен надати копії документів, що підтверджують право власності на транспортні засоби,

або нотаріально завірену копію договору/договорів на транспортне обслуговування або оренди транспортних засобів (договір повинен бути чинний на дату подання пропозиції і термін його дії повинен бути не меншим ніж до 31 липня 2015 року)".

Підпунктом 2 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації передбачено, зокрема, що для підтвердження інформації про наявність транспортних засобів учасник повинен надати копії документів, що підтверджують право власності на транспортні засоби, або нотаріально завірену копію договору/договорів на транспортне обслуговування або оренди транспортних засобів (договір повинен бути чинним на дату подання пропозиції і термін його дії повинен бути не меншим, ніж до 31 липня 2015 року).

Документація не містить обмеження зазначення у довідці лише транспорту на праві власності, оренди або користування. Учасник може зазначити також інші договори, на підставі яких буде забезпечено транспортування.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вимоги у Документації порушують права ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" та законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

4. ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" вважає дискримінаційною вимогу Документації, згідно з якою учасник Процедури закупівлі у складі своєї пропозиції конкурсних торгів повинен надати довідку у довільній формі, яка містить інформацію про наявність працівників відповідної кваліфікації (із зазначенням розряду), їх чисельність та досвід роботи в організації харчування.

Скаржник вважає, що учасник, який має у своєму штаті достатню кількість працівників відповідної кваліфікації з досвідом роботи в організації харчування, за умови, що не всі працівники, яких заплановано залучити для організації харчування, будуть мати відповідний розряд, не зможе виконати вимогу Документації щодо надання інформації про розряд.

ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" зазначає, що працівники Скаржника, яким не присвоєно певний розряд, відповідають іншим освітньо-кваліфікаційним рівням і в цілому мають відповідну кваліфікацію та досвід роботи з організації харчування.

На думку Скаржника, Замовник з метою усунення дискримінаційних вимог в частині зазначення лише розряду працівників повинен розширити перелік кваліфікаційних ознак, які можуть бути зазначені для характеристики кваліфікації працівників.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що кваліфікація працівників – рівень професійної придатності, що забезпечується сукупною наявністю у працівників загальноосвітніх і спеціальних знань, умінь, здібностей, досвіду і трудових навичок, необхідних для виконання робіт певної складності за відповідною професією чи спеціальністю. Кваліфікація робітників оцінюється присвоєнням їм тарифних розрядів відповідно до тарифно-кваліфікаційних довідників. Робітники однакової професії можуть мати різні тарифні розряди залежно від рівня їх теоретичної та практичної підготовки й досвіду роботи.

Для працівників в галузі харчування, а саме – кухарів, кваліфікація визначається певним розрядом.

Замовник повідомив, що у Документації він встановив вимогу щодо зазначення розряду на підтвердження наявності у працівників (які будуть залучатися до надання послуг з харчування) кваліфікації, що, на його думку, не суперечить вимогам Закону.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 3 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації встановлено, що учасник Процедури закупівлі у складі своєї пропозиції конкурсних торгів повинен надати

довідку "у довільній формі, яка містить інформацію про наявність працівників відповідної кваліфікації (із зазначенням розряду), їх чисельності та досвіду роботи в організації харчування. Для підтвердження інформації учасник повинен надати копію штатного розпису".

Варто зазначити, що Документація не містить обмеження щодо зазначення певної кількості працівників із кваліфікаційним розрядом.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вимоги у Документації порушують права ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" та законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

5. Скаржник зазначає, що згідно з умовами Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати копії договорів (не менше двох), зазначених у довідці, оригінал або копію відгуку та копію акта звіряння.

5.1. На думку ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД", вимога стосовно надання копії акта звіряння є дискримінаційною та обмежує потенційних учасників, зокрема, Скаржника, оскільки умовами договорів про надання послуг щодо забезпечення харчуванням, укладеними між Скаржником і його контрагентами, не передбачалось складання актів звіряння.

Як зазначає Скаржник, враховуючи, що зобов'язання за договорами про надання послуг щодо забезпечення харчуванням, укладені між Скаржником і його контрагентами виконані належним чином та строк дії договорів минув, Скаржник не в змозі зобов'язати контрагентів до складання актів звіряння.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що ним включена вимога про надання копії акту звіряння, який є документальним підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів, у тому числі, який свідчить про належне або неналежне виконання договору, що не суперечить вимогам Закону.

5.2. ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" у Скарзі повідомляє, що Документацією передбачена необхідність надання учасниками Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів довідки у довільній формі про досвід виконання аналогічних договорів про надання послуг щодо забезпечення харчуванням, в якій повинна бути зазначена інформація щодо замовника (його найменування, адреса та контактний телефон). Для підтвердження зазначеної у довідці інформації учасник повинен надати документи, які підтверджують виконання договорів (оригінал або копія відгуку, виданий установою (з якою був укладений договір) або установами (в яких надавалися послуги).

Разом з цим, як зазначає Скаржник, згідно з умовами Документації терміни, які використовуються у Документації, вживаються в значеннях, визначених Законом.

ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" вважає, що Замовник обмежив можливість зазначення у довідці про досвід виконання аналогічних договорів виключно контрагентів, які мають статус замовника, тобто лише тих осіб, які в певних випадках зобов'язані проводити процедури закупівель у відповідності до вимог Закону.

Крім цього, Скаржник вважає, що Замовник звужив коло контрагентів/замовників за аналогічними договорами, оскільки копії відгуків, відповідно до умов Документації, мають бути надані лише установами.

Скаржник повідомляє, що відповідно до статті 83 ЦК України установою є організація, створена однією або кількома особами (засновниками), які не беруть участі в управлінні нею, шляхом об'єднання (виділення) їхнього майна для досягнення мети, визначеної засновниками, за рахунок цього майна.

ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" вважає, що зазначені вище вимоги Документації обмежують коло потенційних учасників Процедури закупівлі, у тому числі Скаржника, який має досвід

виконання аналогічних договорів про надання послуг щодо забезпечення харчування з контрагентами, які не мають статусу замовника і створені в іншій формі, ніж установа.

У поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що відповідно до статті 16 Закону замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій до учасників, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів, а відповідно до частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити інформацію про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленому критерію.

Установа – орган державної влади, місцевого самоврядування, організації, підприємства тощо, що виконує певні функції в галузі державного, адміністративного, партійного, громадського, комерційного тощо управління, контролю, нагляду тощо або будинок, приміщення, де знаходяться дані структури.

За інформацією Замовника, установою є і підприємства, які можуть бути замовниками послуг у Скаржника, тому твердження ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" щодо встановлення дискримінаційної вимоги, на думку Замовника, не відповідає дійсності.

У ході розгляду зазначених питань, Колегія встановила наступне.

Відповідно до статті 16 Закону замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій до учасників, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Підпунктом 4 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації встановлено наступну вимогу до учасників Процедури закупівлі: "...для підтвердження зазначеної у довідці інформації учасник повинен надати копії договорів (не менше двох) про надання послуг щодо забезпечення харчуванням та документи, що підтверджують їх виконання (оригінал або копія відгуку [виданий установою (з якою був укладений договір) або установами (в яких надавалися послуги) із зазначенням дати і номеру договору (на який надано відгук) та інформації про належне виконання договору, у тому числі стосовно якості та строків] та копію акта звіряння)".

Слід зазначити, що чинним законодавством не передбачено обов'язкового складання сторонами актів звіряння за результатами виконання/невиконання обов'язків за господарськими договорами.

Відповідно до частини першої статті 83 Цивільного кодексу України юридичні особи можуть створюватися у формі товариств, установ та в інших формах, встановлених законом.

Відповідно до пункту 1 розділу I Документації терміни, які використовуються у Документації, вживаються у значеннях, визначених Законом.

Згідно з пунктом 9 частини першої статті 1 Закону замовники – органи державної влади та органи місцевого самоврядування, а також юридичні особи (підприємства, установи, організації) та їх об'єднання, які забезпечують потреби держави або територіальної громади, якщо така діяльність не здійснюється на промисловій чи комерційній основі за наявності однієї з таких ознак:

- юридична особа є одержувачем бюджетних коштів та уповноважена розпорядником бюджетних коштів на здійснення заходів, передбачених бюджетною програмою, в межах такого фінансування;
- органи державної влади чи органи місцевого самоврядування або інші замовники володіють більшістю голосів у вищому органі управління юридичної особи;
- у статутному капіталі юридичної особи державна або комунальна частка акцій (часток, паїв) перевищує 50 відсотків;
- до замовників також належать замовники, визначені в пункті 1 частини першої статті 1 Закону України "Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності".

Встановлення Замовником наведених вище вимог у Документації обмежує участь у Процедурі закупівлі суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника, для яких умовами попередніх виконаних договорів не було передбачено складання актів звірення.

Суб'єкти господарювання, які мають аналогічні предмету закупівлі договори, укладені не з установами, не зможуть виконати наведену вище вимогу Документації.

Такі дії Замовника порушують вимоги статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель визначені статтею 3 Закону, зокрема, недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

6. Скаржник зазначає, що вимога Документації про надання додаткової інформації про субпідрядника та копій документів відносно такого субпідрядника не відповідає положенням Закону, які встановлюють право включення до Документації іншої інформації відповідно до законодавства, оскільки така додаткова інформація може стосуватися лише особи, яка виступає учасником.

У зв'язку з наведеним, Скаржник вважає, що обсяг інформації та документів щодо субпідрядника має бути приведений у відповідність до Закону.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що відповідно до частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити. Перелік документів, що стосується субпідрядників, включений до Документації з метою переконання, чи зможе він надати послуги щодо забезпечення харчуванням особовому складу військових частин Збройних Сил України.

Замовник вважає, що Документація підготовлена у відповідності до законодавства України у сфері державних закупівель та не містить дискримінаційних вимог до учасників Процедури закупівлі.

Як зазначає Замовник, харчування військовослужбовців в стаціонарних та польових умовах – це складний та неперервний процес, який значною мірою впливає на підтримання військ у бойовій та мобілізаційній готовності, тому учасники повинні відповідати всім визначеним Законом кваліфікаційним критеріям, а для їх підтвердження надати всі визначені документацією конкурсних торгів документи.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Частиною другою статті 22 Закону визначено, зокрема, що документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Відповідно до підпункту 8.1 пункту 8 розділу III Документації у разі закупівлі робіт або послуг учасник Процедури закупівлі зазначає у пропозиції конкурсних торгів повне найменування та місцезнаходження кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Відповідно до підпункту 8.2 пункту 8 розділу III Документації у разі, якщо учасник буде залучати до надання послуг субпідрядника (субпідрядників), у складі пропозиції конкурсних торгів необхідно надати:

- довідку у довільній формі, в якій учасник повинен зазначити інформацію про повне найменування та місцезнаходження кожного суб'єкта господарювання, якого він планує залучити до надання послуг як субпідрядника, а також зазначити розмір відсотку від вартості договору про закупівлю, який буде надаватися субпідрядником (субпідрядниками);

- відомості про субпідрядника (додаток 5). Відомості про субпідрядника готуються суб'єктом господарювання, який залучатиметься до надання послуг, на фірмовому бланку (у разі наявності такого бланку) за підписом керівника та засвідчуються печаткою*, а також дані відомості підписуються керівником учасника та засвідчуються печаткою*;

- копію сертифіката на систему управління якістю відповідно до ДСТУ ISO 9001:2009 (ISO 9001:2008, ITD) щодо можливості забезпечення харчування, виданого

субпідряднику органом із сертифікації, призначеного на виконання робіт із сертифікації систем управління в державній системі сертифікації;

- копію сертифіката на систему управління безпечністю харчових продуктів відповідно до ДСТУ ISO 22000:2007 (ISO 22000:2005, ITD), виданого субпідряднику органом із сертифікації, призначеного на виконання робіт із сертифікації систем управління в державній системі сертифікації.

Відповідно до додатку 5 до Документації учасник повинен надати наступні відомості про субпідрядника: повне найменування; код за ЄДРПОУ; місцезнаходження (юридична та поштова адреси); телефон, телефакс; чисельність працівників; досвід роботи у сфері надання послуг щодо забезпечення харчуванням; перелік суб'єктів господарювання, яким надавалися послуги щодо забезпечення харчуванням (найменування, місцезнаходження, телефон).

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вимоги у Документації порушують права ТОВ "МІРАЖ ТРЕЙД" та законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

Враховуючи інформацію, викладену у мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 одержаної 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 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:

Зобов'язати Міністерство оборони України внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "56.29.1. Послуги щодо забезпечення харчуванням, продуктами харчування особового складу військових частин Збройних Сил України, інших осіб, які згідно з законодавством мають право на забезпечення харчуванням у стаціонарних та польових умовах, та годування штатних тварин" [оголошення № 003842, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 12.01.2015 № 165 (12.01.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ