



**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

№ 407-р/пк-ск від 27.03.2015

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець
Здорик Віктор Анатолійович
вул. Чапаєва, 16, с. Поправка,
Білоцерківський р-н,
Київська обл., 09181

Відділ освіти Вишгородської районної
державної адміністрації
пл. Шевченка, 1, м. Вишгород,
Київська обл., 07300

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 фізичної особи-підприємця Здорика Віктора Анатолійовича (надалі – Скаржник, ФОП Здорик В. А.) від 10.03.2015 № 29 (zareestrovanu в Комітеті 11.03.2015 за № 8-20/487-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення відділом освіти Вишгородської районної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "56.29.2. Послуги їдалень [гаряче харчування учнів 1-4 класів, діти пільгових категорій (діти сироти, діти, позбавлені

батьківського піклування, діти інваліди, діти з малозабезпечених сімей, діти, які отримують пенсію по втраті годувальника)]" [оголошення № 064041, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 25.02.2015 № 200 (25.02.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до Документації.

Рішенням Колегії від 11.03.2015 № 277-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 11.03.2015 № 20-29.2/06-626-дз Замовник листом від 16.03.2015 № 167/11 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. ФОП Здорик В. А. вважає дискримінаційною вимогу Документації стосовно того, що пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та скріплена печаткою у запечатаному конверті, а також, що усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні бути пронумеровані та містити підпис уповноваженої посадової особи учасника Процедури закупівлі, а також відбитки печатки.

Зазначені вимоги Документації, на думку Скаржника, обмежують право учасника на залучення інших осіб, які не є посадовими особами учасника, до підписання пропозиції конкурсних торгів.

ФОП Здорик В. А. повідомляє, що він не є фахівцем у сфері державних закупівель та не має спеціалістів у сфері державних закупівель, у зв'язку з чим він залучає таких фахівців на договірній основі до підготовки пропозиції конкурсних торгів, представництва інтересів під час проведення Процедури закупівлі.

Як зазначає Скаржник, зазначені вимоги Документації унеможливають залучення до здійснення представництва інтересів учасника особами, які не є його посадовими особами, зокрема, юристів, адвокатів, експертів/спеціалістів тощо.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що повноваження щодо підпису документів пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі підтверджується випискою з протоколу засновників, наказом про призначення, довіреністю, дорученням або іншим документом, який підтверджує повноваження посадової особи учасника на підписання документів.

Також Замовник зазначив, що учасник має право наймати фахівців у сфері державних закупівель, юристів, але підписувати документи, надані у складі пропозиції, повинна саме посадова особа учасника, оскільки вона відповідає за достовірність наданої інформації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Частиною третьою статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Абзацом першим частини першої статті 25 Закону встановлено, зокрема, що пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та в запечатаному конверті.

Згідно з абзацом двадцятим частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

У відповідності до статті 244 Цивільного кодексу України, зокрема, представництво, яке ґрунтується на договорі, може здійснюватися за довіреністю.

Довіреністю є письмовий документ, що видається однією особою іншій особі для представництва перед третіми особами.

Згідно зі статтею 246 Цивільного кодексу України довіреність від імені юридичної особи видається її органом або іншою особою, уповноваженою на це її установчими документами, та скріплюється печаткою цієї юридичної особи.

Відповідно до пункту 1 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та скріплена печаткою у запечатаному конверті; усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні бути пронумеровані та містити підпис уповноваженої посадової особи учасника Процедури закупівлі, а також відбитки печатки.

Зазначена вище вимога Документації стосовно того, що усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні містити підпис уповноваженої посадової особи учасника, обмежує можливість суб'єктам господарювання надавати право представляти їх інтереси іншим особам, ніж посадовим особам учасника Процедури закупівлі.

Разом з тим, Закон не містить обмежень щодо кола осіб, яким надається право представляти інтереси учасників процедур закупівель.

Дії Замовника в частині встановлення наведеної вище умови Документації стосовно того, що усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні містити підпис уповноваженої посадової особи учасника, призводять до порушення прав Скаржника в частині визначення кола осіб, яким він може надати право представляти його інтереси під час проведення Процедури закупівлі, що є порушенням одного з принципів здійсненні закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

2. ФОП Здорик В. А. у Скарзі зазначає, що згідно з підпунктом 3 пункту 6 розділу 3 Документації учасник Процедури закупівлі для документального підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів повинен надати, зокрема, копії аналогічних договорів на надання послуг з організації харчування учнів.

У Скарзі ФОП Здорик В. А. повідомляє, що він має досвід щодо надання послуг їдалень в інших сферах. На думку Скаржника, враховуючи той факт, що предметом закупівлі є послуги їдалень, то аналогічними договорами за даною закупівлею є договори про надання послуг їдалень у будь-якій сфері діяльності, а не виключно у сфері організації харчування дітей.

ФОП Здорик В. А. вважає, що зазначена вимога Документації обмежує коло учасників лише тими, які мають досвід виконання аналогічних договорів щодо надання послуг їдалень у сфері організації харчування учнів.

Замовник у своїх поясненнях зазначив, що учасник Процедури закупівлі повинен надати підтвердження наявності у нього досвіду з надання послуг гарячого харчування учнів 1-4 класів, а не взагалі надання послуг їдалень в інших сферах.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Документація не містить вимог стосовно надання учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиція) копій аналогічних договорів на надання послуг саме з організації харчування учнів.

Однак, враховуючи пояснення Замовника, ненадання учасником Процедури закупівлі у складі його Пропозиції копій аналогічних договорів на надання послуг саме з організації харчування учнів, не може бути підставою для відхилення Пропозиції такого учасника Процедури закупівлі.

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

3. Скаржник повідомляє, що відповідно до чинного законодавства України свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи та фізичної особи-підприємця скасовано, а відомості, які містяться в Єдиному державному реєстрі, надаються у вигляді витягу з Єдиного державного реєстру, довідки про наявність або відсутність у Єдиному державному реєстрі інформації, яка запитується, та виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

ФОП Здорик В. А. зазначає, що у зв'язку з вищевикладеним у нього відсутня можливість виконати вимогу Документації стосовно надання учасником Процедури закупівлі копії свідоцтва про державну реєстрацію (для юридичних осіб та суб'єктів підприємницької діяльності).

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що згідно з умовами Документації учасник Процедури закупівлі може надати не лише копію свідоцтва про державну реєстрацію учасника (для юридичних осіб та суб'єктів підприємницької діяльності), а й оригінал витягу з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Підпунктом 16 пункту 6 розділу III Документації передбачено, що учасники Процедури закупівлі у складі своїх Пропозицій повинні надати копію свідоцтва про державну реєстрацію учасника (для юридичних осіб та суб'єктів підприємницької діяльності) або оригінал витягу з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців.

Таким чином, для виконання зазначеної вище вимоги Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів один із наведених вище документів.

Скаржник не довів та не обґрунтував, яким чином наведені вище вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

Враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 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 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 відділ освіти Вишгородської районної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "56.29.2. Послуги їдалень [гаряче харчування учнів 1-4 класів, діти пільгових категорій (діти сироти, діти, позбавлені батьківського піклування, діти інваліди, діти з малозабезпечених сімей, діти, які отримують пенсію по втраті годувальника)]" [оголошення № 064041, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 25.02.2015 № 200 (25.02.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ