



**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

№ 482-р/пк-ск

від 09.04.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ПРОДВСЕСВІТ"

вул. Чигоріна, 12, кім. 15/16,
м. Київ, 01042

Департамент праці та соціального захисту
населення Житомирської обласної
державної адміністрації

вул. Черняхівського, 105,
м. Житомир, 10005

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 "ПРОДВСЕСВІТ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ПРОДВСЕСВІТ") від 31.03.2015 № 18/1 (zareestrovanu v Komiteti 01.04.2015 za № 8-20/732-DZ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом праці та соціального захисту населення Житомирської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "56.29.1. Код ДКПП 016:2010 56.29.1 послуги щодо забезпечення харчування за контрактом (послуги з харчування дітей, потерпілих від Чорнобильської катастрофи, у навчальних закладах, розташованих на територіях радіоактивного забруднення Житомирської області), 7 лотів" [оголошення № 035675, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 04.02.2015 № 184 (04.02.2015)] (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 01.04.2015 № 440-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 01.04.2015 № 20-29.2/06-968-дз Замовник листом б/д б/н (zareestrovanim у Комітеті 08.04.2015 за № 5-20/820-ДЗ) 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.

На думку ТОВ "ПРОДВСЕСВІТ", вимоги, встановлені Замовником у "пп. 4.1 – 4.3" Документації стосовно надання учасником Процедури закупівлі у складі своєї пропозиції конкурсних торгів документів, які підтверджують фінансову спроможність учасника, а саме – копій фінансової звітності з відміткою органу, до якого вона подається, обмежують коло учасників Процедури закупівлі та порушують права Скаржника.

Скаржник зазначає, що відповідно до Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" та наказу Державного комітету статистики України "Про затвердження Порядку подання електронної звітності до органів державної статистики" ТОВ "ПРОДВСЕСВІТ" подає фінансову звітність виключно в електронному вигляді, використовуючи при цьому автоматизовану систему "Єдине вікно подання електронної звітності". При цьому, як повідомляє Скаржник, підтвердженням подання електронної звітності є квитанція про одержання електронного звіту – електронний документ, що формується центром обробки електронних звітів – структурним підрозділом Головного міжрегіонального управління статистики у місті Києві та засвідчує факт і час одержання електронного звіту.

ТОВ "ПРОДВСЕСВІТ" зазначає, що зазначене вище не дає йому змоги виконати всі умови Документації та подати пропозицію конкурсних торгів, яка б не була відхилена Замовником.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомив, що згідно зі статтею 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) він має право встановлювати у Документації, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність фінансової спроможності, документальним підтвердженням відповідності якому є баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів, довідка від обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами.

За інформацією Замовника, відповідно до статті 14 Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" використання електронного документа у цивільних відносинах здійснюється згідно із загальними вимогами вчинених правочинів, встановлених цивільним законодавством. Відповідно до статті 7 вищезазначеного Закону України копією документа на папері для електронного документа є візуальне подання електронного документа на папері, яке засвідчене в порядку, встановленому законодавством.

Крім цього, Замовник зазначив, що згідно з чинним законодавством у разі необхідності надання респонденту копії поданого ним до адресата звітності електронного звіту він переводиться у візуальну форму відображення на папері, на якій зазначаються обов'язкові реквізити електронного документа. Відповідність візуальної форми відображення на папері оригіналу електронного звіту засвідчується підписом уповноваженої на це посадової особи відповідного територіального органу державної статистики. На візуальній формі відображення на папері зазначається дата її видачі і робиться відмітка про те, що оригінал електронного звіту знаходиться на зберіганні у базі даних адресата звітності.

Замовник також зауважив, що в Документації не вказано форму подання звітності.

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 фінансової спроможності (баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів, довідка з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами).

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).

Відповідно до абзацу двадцять першого частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Пунктом 2 розділу 2 Документації зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 20.03.2015 № 03, (надалі – Документація зі змінами) встановлено, що пропозиція конкурсних торгів (надалі – Пропозиція), яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, що встановлені Документацією.

Скаржник повідомляє, що вимоги в частині надання документів, які підтверджують фінансову спроможність учасника встановлені у "пп. 4.1 – 4.3" Документації, разом з цим, зазначені вище вимоги встановлені у підпунктах 3.1 – 3.3 підпункту 3 підпункту 6.2 пункту 6 розділу III Документації зі змінами, а саме:

"3. Документи щодо фінансової звітності (засвідчені учасником копії):

3.1. Баланс (форма № 1) за 2014 рік з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання.

3.2. Звіт про фінансові результати або інший фінансовий документ (форма № 2) за 2014 рік з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання.

3.3. Звіт про рух грошових коштів (форма № 3) за 2014 рік з відміткою органу, до якого він подавався, про його отримання.

Учасники, для яких встановлена законодавством скорочена за показниками фінансова звітність, подають у складі пропозиції конкурсних торгів лише передбачені для них законодавством документи (у встановленій формі) та довідку у довільній формі (оригінал) про скорочену за показниками фінансову звітність з обов'язковим посиланням на норми чинного законодавства".

Частиною третьою статті 5 Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" передбачено, що електронний документ може бути створений, переданий, збережений і перетворений електронними засобами у візуальну форму.

Згідно з частиною четвертою статті 5 Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" візуальною формою подання електронного документа є відображення даних, які він містить, електронними засобами або на папері у формі, придатній для приймання його змісту людиною.

Статтею 9 Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" визначено, що електронний документообіг (обіг електронних документів) – сукупність процесів створення, оброблення, відправлення, передавання, одержання, зберігання, використання та знищення електронних документів, які виконуються із застосуванням перевірки цілісності та у разі необхідності з підтвердженням факту одержання таких документів.

Порядок електронного документообігу визначається державними органами, органами місцевого самоврядування, підприємствами, установами та організаціями всіх форм власності згідно з законодавством.

Відповідно до частини третьої статті 10 Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" вимоги підтвердження факту одержання документа, встановлені законодавством у випадках відправлення документів рекомендованим листом або передавання їх під розписку, не поширюються на електронні документи. У таких випадках підтвердження факту одержання електронних документів здійснюється згідно з вимогами цього Закону.

Частиною першою статті 11 Закону України "Про електронні документи та електронний документообіг" визначено, що електронний документ вважається одержаним адресатом з часу надходження автором повідомлення в електронній формі від адресата про одержання цього електронного документа автора, якщо інше не передбачено законодавством або попередньою домовленістю між суб'єктами електронного документообігу.

Наказом Державного комітету статистики від 12.01.2011 № 3 "Про затвердження Порядку подання електронної звітності до органів державної статистики" (zareestrovaniy v Ministerstvi yustitsii Ukraini 29 bereзня 2011 za № 408/19146) затверджений Порядок подання електронної звітності до органів державної статистики (надалі – Порядок).

Відповідно до підпункту 3.1 пункту 3 Порядку подання респондентом електронних звітів здійснюється виключно на добровільних засадах та за його ініціативою. У разі подання респондентом звітності в електронному вигляді він має право не подавати відповідні форми статистичної та/або фінансової звітності на папері.

Відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 Порядку квитанція про одержання електронного звіту – електронний документ, що формується центром обробки електронних звітів – структурним підрозділом Головного міжрегіонального управління статистики у місті Києві та засвідчує факт і час одержання електронного звіту; та надсилає другу квитанцію протягом перших двох годин наступного робочого дня.

Слід зазначити, що Документація зі змінами не містить вимоги стосовно того, що для підтвердження отримання органом, до якого подаються вищевказані документи щодо фінансової звітності, (які відповідно до умов Документації зі змінами повинні подаватись учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів) учасник Процедури закупівлі, який подає вищевказані документи щодо фінансової звітності виключно в електронному вигляді, може надати квитанцію про одержання електронного звіту відповідно до чинного законодавства України.

Зазначена вище вимога Документації зі змінами перешкоджає взяти участь у Процедурі закупівлі тим учасниками, у тому числі Скаржнику, які подають вищевказані документи щодо фінансової звітності виключно в електронному вигляді відповідно до чинного законодавства, та можуть підтвердити отримання таких документів відповідним органом лише наданням квитанції про одержання електронного звіту.

Разом з цим, Замовником не доведено та не обґрунтовано необхідності встановлення у Документації зі змінами вимоги стосовно того, що учасники Процедури закупівлі повинні підтвердити отримання документів щодо фінансової звітності, які подаються у складі їх пропозицій конкурсних торгів, органом, до якого ці документи подавалися, виключно відміткою такого органу про їх отримання.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Враховуючи викладене, дії Замовника в частині встановлення зазначеної вище умови Документації порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, зокрема – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації 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 відсутність 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 Департамент праці та соціального захисту населення Житомирської обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "56.29.1. Код ДКПП 016:2010 56.29.1 послуги щодо забезпечення харчування за контрактом (послуги з харчування дітей, потерпілих від Чорнобильської катастрофи, у навчальних закладах, розташованих на територіях радіоактивного забруднення Житомирської області), 7 лотів" [оголошення № 035675, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 04.02.2015 № 184 (04.02.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ