



**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

№ 457-р/пк-ск від 03.04.2015

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець Тусь
Василь Гаврилович
вул. Забілецька, 2 Д, смт Стара
Вижівка, Старовижівський р-н,
Волинська обл., 44400

Комунальний заклад Київської
облради "Київська обласна клінічна
лікарня"
вул. Багговутівська, 1, м. Київ, 04107

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, розглянувши скаргу фізичної особи-підприємця Туся Василя Гавриловича (надалі – Скаржник, ФО-П Тусь В. Г.) від 06.03.2015 № 27 (zareestrovanu в Комітеті 10.03.2015 за № 8-20/470-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом Київської облради "Київська обласна клінічна лікарня" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "яловичина 1 категорії, заморожена на кістці, півтуша" [оголошення № 032346, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.02.2015 № 182 (02.02.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 10.03.2015 № 259-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 10.03.2015 2015 № 20-29.3/06-593-дз Замовник листами від 16.03.2015 № 545 та від 31.03.2015 № 761 надав 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. ФО-П Тусь В. Г. у Скарзі повідомив, що документація конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольними рішеннями комітету з конкурсних торгів Замовника від 16.02.2015 № 1 та від 03.03.2015 № 1, (надалі – Документація) містить вимогу про надання у складі пропозиції конкурсних торгів копії сертифікату на систему управління безпечністю харчових продуктів, що відповідає вимогам НАССР (ISO 22000), виданого на ім'я учасника торгів.

За інформацією Скаржника, ФО-П Тусь В. Г. не має вказаного сертифікату, проте є офіційними дилером ТОВ "Мацеїв", яке має зазначений сертифікат.

Проте, як зазначає Скаржник, Документація не передбачає надання вказаного вище сертифікату іншою особою ланки системи виробництва харчових продуктів, що, на думку Скаржника, унеможливує участь у Процедурі закупівлі.

Крім цього Скаржник зауважив, що сертифікат НАССР (ISO 22000) відсутній у Переліку продукції, що підлягає обов'язковій сертифікації в Україні, що затверджений наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 01.02.2005 № 28, тобто не є обов'язковим.

Скаржник вважає, що вимога про надання копії вказаного вище сертифікату є дискримінаційною і підлягає скасуванню шляхом внесення змін до Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до наказу Міністерства аграрної політики та продовольства України від 01.10.2012 № 590 "Про затвердження Вимог щодо розробки, впровадження та застосування постійно діючих процедур, заснованих на принципах Системи управління безпечністю харчових продуктів (НАССР)", який вступив в силу з 09.04.2013, оператори потужностей повинні розробити та запровадити ефективну систему НАССР, що дозволяє контролювати усі небезпечні чинники, які можуть бути у харчовому продукті та продовольчій сировині.

За інформацією Замовника, відповідно до підпункту 2 пункту 6 статті 20 Закону України "Про безпечність та якість харчових продуктів" особи, які займаються виробництвом або введенням в обіг харчових продуктів, повинні застосовувати системи НАССР та/або інші системи забезпечення безпечності та якості під час виробництва та обігу харчових продуктів.

Як зауважив Замовник, "вимоги є обов'язковими для виконання операторами потужностей з виробництва та/або обігу харчових продуктів, а також поширюються навіть на рухомі та/або тимчасові потужності (палатки, кіоски, прилавки, рухомі транспортні засоби для торгівлі); потужності, що здійснюють приготування та продаж напоїв (бари, кав'ярні тощо); потужності, що здійснюють прості технологічні операції з підготовки харчових продуктів (наприклад, нарізання), за умови забезпечення програмами-передумовами належного проведення таких операцій; потужності, що транспортують чи зберігають попередньо запаковані харчові продукти або продукти, які не псуються швидко (довготривалого зберігання); заклади громадського харчування, у тому числі у транспортних засобах (літаки, поїзди, судна); заклади громадського харчування, які отримують готові харчові продукти від інших операторів потужностей; потужності, що здійснюють випічку і виготовлення солодощів; заклади, що здійснюють зберігання, транспортування, перепакування без порушення цілісності споживчої упаковки; заклади роздрібної торгівлі (магазини, де проводиться обвалювання, нарізання м'яса тощо)".

У зв'язку із наведеним, Замовник вважає зазначену вимогу правомірною, обґрунтованою та такою, що не суперечить чинному законодавству.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 3.7 розділу 3 Документації визначено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим Замовником (технічні та якісні характеристики наведені в додатку 2).

Відповідно до пункту 5 додатку 2 Документації "учасник надає копію сертифікату на систему управління безпечністю харчових продуктів, що відповідає вимогам НАССР (ISO 22000) та виданий на ім'я учасника конкурсних торгів".

Товар, що є предметом закупівлі, не включений до Переліку продукції, що підлягає обов'язковій сертифікації в Україні, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 01.02.2005 № 28, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 04 травня 2005 року за № 466/10746.

Закон України "Про безпечність та якість харчових продуктів" регулює відносини між органами влади, виробниками, продавцями (постачальниками) та споживачами харчових продуктів і визначає правовий порядок забезпечення безпечності та якості харчових продуктів, що виробляються, знаходяться в обігу, імпортуються, експортуються.

Відповідно до статті 1 Закону України "Про безпечність та якість харчових продуктів":

- виробництво – господарська діяльність, пов'язана з виробленням об'єктів санітарних заходів, включаючи всі стадії технологічного процесу, у тому числі виготовлення, підготовку, змішування та пов'язані з цим процедури, обробку, наповнення, пакування, переробку, відновлення та інші зміни стану об'єкта;

- обіг – переміщення (транспортування) або зберігання та будь-які дії, пов'язані з переходом права власності чи володіння, включаючи продаж, обмін або дарування;

- оператор потужностей – виробник, який здійснює передбачені цим Законом види діяльності, використовуючи потужності (об'єкти), які належать йому на правах власності або користування;

- потужності (об'єкти) – територія, споруди або комплекс споруд, приміщення, будівлі, обладнання та інші засоби, включаючи транспортні засоби, що використовуються у виробництві або обігу об'єктів санітарних заходів;

- НАССР [Система аналізу ризиків та контролю (регулювання) у критичних точках] – система для ідентифікації, оцінки, аналізу та контролю ризиків, що є важливими для безпечності харчових продуктів.

Згідно з пунктом 2 частини шостої статті 20 Закону України "Про безпечність та якість харчових продуктів" особи, які займаються виробництвом або введенням в обіг харчових продуктів, повинні застосовувати санітарні заходи та належну практику виробництва, системи НАССР та/або інші системи забезпечення безпечності та якості під час виробництва та обігу харчових продуктів.

Відповідно до пункту 1.3 Вимог щодо розробки, впровадження та застосування постійно діючих процедур, заснованих на принципах Системи управління безпечністю харчових продуктів (НАССР), затверджених наказом Міністерства аграрної політики та продовольства України від 01.10.2012 № 590, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 9 жовтня 2012 року за № 1704/22016, оператори потужностей повинні розробити та запровадити ефективну систему НАССР, що дозволяє контролювати усі небезпечні фактори, які можуть бути у харчовому продукті.

Вказані вище нормативно-правові акти не зобов'язують суб'єктів господарювання, які здійснюють господарську діяльність з виробництва харчових продуктів та/або обігу харчових продуктів [зокрема, переміщення (транспортування) або зберігання], отримувати лише сертифікати на систему управління безпечністю харчових продуктів, що відповідає вимогам НАССР (ISO 22000).

Встановлення Замовником вказаної вимоги у Документації обмежує коло учасників Процедури закупівлі тими, які отримали вказаний вище сертифікат та перешкоджає взяти участь у Процедурі закупівлі тим суб'єктам господарювання, у тому числі, Скаржнику, які мають сертифікати на інші системи забезпечення безпечності та якості під час виробництва та обігу харчових продуктів.

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.

Дії Замовника в частині встановлення зазначеної вище умови у Документації порушують вимоги порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, а також права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі.

На засіданні Колегії, яке відбулось 03.04.2015, представник Замовника погодився внести зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи наведене, Замовник має привести Документацію в цій частині відповідно до вимог чинного законодавства.

2. ФО-П Тусь В. Г. у Скарзі повідомив, що Скаржник неодноразово звертався до Замовника з проханням надати роз'яснення та усунути порушення у Документації.

Проте, як зазначає Скаржник, всупереч вимогам Закону Замовник проігнорував усі запити, відповіді не надав та не оприлюднив відповідної інформації на веб-порталі Уповноваженого органу, чим, на думку Скаржника, порушив вимоги статей 10, 12, 14 та 23 Закону.

Замовник з цього питання повідомив, що ним були розглянуті всі звернення Скаржника на надання роз'яснень та з вимогами внести зміни до Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 23 Закону фізична/юридична особа має право не пізніше, ніж за 10 днів (за 5 днів – у разі скороченої процедури) до закінчення строку подання пропозицій конкурсних торгів звернутися до замовника за роз'ясненнями щодо документації конкурсних торгів. Замовник повинен надати роз'яснення на звернення протягом трьох днів з дня його отримання та оприлюднити його на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 цього Закону.

Згідно з абзацом першим частини другої статті 23 Закону замовник має право з власної ініціативи чи за результатами звернень внести зміни до документації конкурсних торгів, продовживши строк подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів не менше ніж на сім днів, та повідомити письмово протягом одного робочого дня з дня прийняття рішення про внесення зазначених змін усіх осіб, яким було видано документацію конкурсних торгів.

Відповідно до частини першої статті 10 Закону замовник безоплатно подає для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в порядку, установленому цим Законом, інформацію про закупівлю, зокрема, зміни до документації конкурсних торгів або кваліфікаційної документації та роз'яснення до неї (у разі наявності) – протягом трьох робочих днів з дня прийняття рішення про їх внесення, але не пізніше як за сім днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів або кваліфікаційних пропозицій

Замовник надав на розгляд Колегії, зокрема, такі документи:

- копії звернень з вимогою щодо усунення порушення під час проведення Процедури закупівлі від 14.02.2015 № 18 та від 03.03.2015 № 21, в якому ФО-П Тусь В. Г. пропонує Замовнику добровільно усунути виявленні порушення;

- копію звернення з вимогою надати роз'яснення щодо Документації від 27.02.2015 № 25 (zareestrovanim у Замовника 01.03.2015 за № 01-06-167, про що свідчить вхідний штампель);

- копію листа від 03.03.2015 № 478, яким Замовник у відповідь на звернення Скаржника від 27.02.2015 № 25 надав роз'яснення та вніс зміни до Документації;
- копію рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення, виплату поштового переказу, згідно з яким вказаний лист 04.03.2014 був надісланий Скаржнику та 10.03.2015 вручений особисто Тусю В. Г.;
- копію роздруківки з кабінету Замовнику, відповідно до якої роз'яснення до Документації були поставлені в чергу для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу 04.03.2015 та оброблені і прийняті 10.03.2015.

Слід зазначити, що роз'яснення до Документації, які були надані Скаржнику, оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу.

Отже, Замовником не порушені вимоги Закону в цій частині.

На засіданні Колегії, яке відбулось 03.04.2015, представник Скаржника погодився із наведеною вище інформацією.

Враховуючи інформацію, наведену у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в 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 у 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 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 комунальний заклад Київської облради "Київська обласна клінічна лікарня" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "яловичина 1 категорії, заморожена на кістці, півтуша" [оголошення № 032346, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.02.2015 № 182 (02.02.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ