



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680,
тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1226-р/пк-ск від 24.07.2015

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець
Марченко Геннадій Вікторович
вул. Героїв Сталінграда, буд. 63,
кв. 6, м. Дніпропетровськ, 49000

Департамент комунального
господарства та капітального
будівництва Дніпропетровської
міської ради

вул. Виконкомівська, 6,
м. Дніпропетровськ, 49000

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 матеріали за скаргою фізичної особи-підприємця Марченка Геннадія Вікторовича (надалі – Скаржник) від 16.06.2015 б/н (zareestrovano в Комітеті 16.06.2015 за № 8-20/1600-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом комунального господарства та капітального будівництва Дніпропетровської міської ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Капітальний ремонт проїзної частини вул. Ульянова від вул. Юрія Савченка до просп. Кірова в м. Дніпропетровську" [оголошення № 126023, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 06.05.2015 № 246 (06.05.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:
- призупинити Процедуру закупівлі;

- зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 16.06.2015 № 933-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 16.06.2015 № 20-29.2/09-2112-дз Замовник листами від 19.06.2015 № 3/2310 та від 13.07.2015 № 3/2772 надав пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Також, листом від 19.06.2015 № 3/2310 Замовник повідомив, що до документації конкурсних торгів були внесені зміни.

Листом від 10.07.2015 б/н Скаржник надав доповнення до Скарги.

На думку Скаржника, у документації конкурсних торгів встановлені дискримінаційні вимоги, що порушують принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

У Скарзі ФОП Марченко Г.В. повідомляє, що відповідно до Закону України "Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо спрощення порядку відкриття бізнесу" від 15 квітня 2014 року № 1206-VII суб'єктам господарювання надана можливість здійснювати свою діяльність без використання печаток.

За інформацією Скаржника, документація конкурсних торгів (надалі – Документація) містить вимоги про скріплення пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі та ряду документів печаткою, зокрема:

- листа-підтвердження, що учасник не пропонує, не дає або не погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій посадовій особі замовника, іншого державного органу винагороду в будь-якій формі;

- довідки про відсутність відомостей про юридичну особу, яка є учасником, в Єдиному державному реєстрі осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;

- довідки про те, що суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у випадку вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворенню результатів торгів (тендерів);

- довідки про те, що учасник не є пов'язаною особою з іншим учасником процедури закупівлі або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів замовника

- довідки з Держкомстату про основні види діяльності;

- довідки про те, що учасник не зареєстрований в офшорних зонах;

- лист-підтвердження про те, що учасник не є в змові з іншими учасниками Процедури закупівлі.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що до документації конкурсних торгів були внесені зміни.

На підтвердження зазначеної інформації Замовник надав копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 17.06.2015 № 144 та копію документації конкурсних торгів зі змінами.

Ознайомившись із наданими Замовником документами Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу третього частини восьмої статті 18 Закону призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником, генеральним замовником будь-яких

дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі, у тому числі, укладення договору про закупівлю, крім дій, спрямованих на усунення порушень, зазначених у скарзі.

Згідно з абзацом четвертим частини восьмої статті 18 Закону у разі усунення замовником, генеральним замовником порушень, зазначених у скарзі, замовник, генеральний замовник протягом одного робочого дня з моменту усунення порушення повинен повідомити про це орган оскарження та надати документальне підтвердження.

Абзацами першим та п'ятим частини шостої статті 18 Закону визначено, що орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо замовником, генеральним замовником відповідно до цього Закону усунено порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Відповідно до абзацу другого частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому-п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Частиною першою статті 25 Закону визначено, зокрема, що пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та в запечатаному конверті.

Згідно з пунктом 1 розділу 3 Документації "пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та скріплена печаткою".

Вказана вимога містить примітку, що вимога не стосується учасників, які здійснюють діяльність без печатки згідно з чинним законодавством, за винятком оригіналів чи нотаріально завірених документів, виданих учаснику іншими організаціями (підприємствами, установами).

Разом з цим у додатку 2 Документації Замовником наведена форма "Пропозиція конкурсних торгів" та передбачено, що учасник не повинен відступати від даної форми.

У додатку 2 Документації Замовником передбачено, що форма "Пропозиція конкурсних торгів" має бути завірена печаткою учасника Процедури закупівлі.

Відповідно до пункту 1 розділу 3 Документації всі довідки від імені учасника подаються на фірмовому бланку з відбитком печатки із обов'язковим зазначенням вихідного номеру та дати документу.

Згідно з пунктом 6 розділу 3 Документації, зокрема, на виконання вимог, встановлених статтею 17 Закону учасники Процедури закупівлі повинні надати наступні документи:

- "лист-підтвердження в довільній формі за власним підписом та скріплений печаткою про те, що учасник не пропонує, не дає або не погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій посадовій особі замовника, іншого державного органу винагороду в будь-якій формі (пропозиція щодо найму на роботу, цінна річ, послуга тощо) з метою вплинути на прийняття рішення щодо визначення переможця процедури закупівлі або застосування замовником певної процедури закупівлі;

- інформаційну довідку за власним підписом учасника та скріплену печаткою про відсутність відомостей про юридичну особу, яка є учасником, в Єдиному державному реєстрі осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;

- інформаційну довідку за власним підписом учасника та скріплену печаткою про те, що суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у випадку вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворенню результатів торгів (тендерів);

- інформаційну довідку в довільній формі за власним підписом та скріплену печаткою про те, що учасник не є пов'язаною особою з іншим учасником процедури закупівлі або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів замовника;
- копія Статуту або іншого установчого документу (для юридичних осіб), завірену підписом уповноваженої особи та власною печаткою, для фізичних осіб – довідка Держкомстату про основні види діяльності;
- інформаційну довідку в довільній формі за власним підписом та скріплену печаткою про те, що учасник не зареєстрований в офшорних зонах;
- лист-підтвердження за власним підписом і скріплений печаткою про те, що учасник не є в змові з іншими учасниками процедури закупівлі".

Відповідно до Закону України "Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо спрощення порядку відкриття бізнесу" Господарський кодекс України був доповнений статтею 58¹, відповідно до якої, зокрема, суб'єкт господарювання може мати печатки.

Отже, відповідно до чинного законодавства суб'єкт господарювання може мати печатку і це не є обов'язковим.

Наведені вище вимоги Документації щодо необхідності завіряння пропозиції конкурсних торгів та довідок печаткою є дискримінаційним по відношенню до тих суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність без печатки, у тому числі Скаржника.

Встановлення Замовником наведених вище вимог у Документації порушує принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону – недискримінація учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що до Документації були внесені відповідні зміни.

Відповідно до документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 17.06.2015 № 144, наданої Замовником на розгляд Колегії та оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель вимога щодо необхідності скріплення документів (пропозиції конкурсних торгів, відповідних листів та довідок) печаткою була вилучена із Документації.

На підтвердження зазначеної інформації Замовник надав копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 17.06.2015 № 144 та копію документації конкурсних торгів зі змінами.

Таким чином, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Враховуючи викладене, у Колегії наявні підстави для припинення розгляду Скарги в цій частині.

2. У доповненнях до Скарги ФОП Марченко Г.В. зазначив, що всупереч вимогам Закону та рішення Колегії щодо призупинення Процедури закупівлі Замовник 26.06.2015 здійснив розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Замовник листом від 13.07.2015 № 3/2772 повідомив, що учасники Процедури закупівлі здійснили підготовку своїх пропозицій конкурсних торгів відповідно до внесених змін і надали свої пропозиції конкурсних торгів, тому Замовник здійснив розкриття пропозицій конкурсних торгів, не дочекавшись рішення Колегії.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з абзацом першим частини шістнадцятої статті 18 Закону рішення органу оскарження набирають чинності з дня їх прийняття та є обов'язковими для виконання замовниками, генеральними замовниками, особами, яких вони стосуються.

Відповідно до абзацу другого частини шістнадцятої статті 18 Закону рішення органу оскарження підлягають обов'язковому оприлюдненню після їх прийняття на веб-порталі Уповноваженого органу та не пізніше наступного робочого дня також оприлюднюються на веб-порталі Антимонопольного комітету України.

Рішення Колегії від 16.06.2015 № 933-р/пк-ск було оприлюднене на веб-порталі Антимонопольного комітету України 16.06.2015 у розділі "Інформація про рішення щодо оскарження процедур державних закупівель", відповідно до якого Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Вказане рішення Колегії, запит про надання інформації та Скарга були надіслані Замовнику поштою та 16.06.2015 о 14 год. 35 хв. надіслана на електронну адресу, вказану в оголошенні про заплановану закупівлю, оприлюдненому на веб-порталі Уповноваженого органу, а також відповідальну особу Замовника було повідомлено про призупинення Процедури закупівлі за телефонним номером (056) 745-16-49.

Відповідно до абзацу першого частини восьмої статті 18 Закону подання скарги не призупиняє процедуру закупівлі, за винятком випадку, коли орган оскарження приймає рішення про призупинення процедури закупівлі.

Згідно з абзацом третім частини восьмої статті 18 Закону призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником, генеральним замовником будь-яких дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі, в тому числі, укладення договору про закупівлю, крім дій, спрямованих на усунення порушень, зазначених у скарзі.

Рішенням Колегії від 16.06.2015 № 933-р/пк-ск Процедура закупівлі була призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Разом з цим, згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 26.06.2015 № 36, наданим на розгляд Колегії Замовником, 26.06.2015 відбулося розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Таким чином, здійснивши розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі під час її призупинення органом оскарження на строк до винесення рішення за Скаргою, Замовник порушив вимоги абзацу першого частини шістнадцятої та абзацу третього частини восьмої статті 18 Закону і позбавив Скаржника можливості подати свою пропозицію конкурсних торгів та взяти участь у Процедурі закупівлі.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність 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 цінних пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Відповідно до абзацу третього частини першої статті 30 Закону замовник відмінює торги у разі неможливості усунення порушень, які виникли через виявлені порушення законодавства з питань державних закупівель.

Таким чином, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника відмінити Процедура 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 Департамент комунального господарства та капітального будівництва Дніпропетровської міської ради відмінити процедуру закупівлі – "Капітальний ремонт проїзної частини вул. Ульянова від вул. Юрія Савченка до просп. Кірова в м. Дніпропетровську" [оголошення № 126023, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 06.05.2015 № 246 (06.05.2015)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

В. ПОЛЮХОВИЧ