



**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

№ 2012-р/пк-ск від 06.11.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД"
вул. Артема, 11, кімн. 8,
м. Дніпропетровськ, 49000

Комунальне підприємство
"Спорт-Дніпро"
Дніпропетровської міської ради
просп. К. Маркса, 75,
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 скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" (надалі – Скаржник, ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД") від 09.10.2015 б/н (zareestrovany в Комітеті 09.10.2015 за № 8-20/3097-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення комунальним підприємством "Спорт-Дніпро" Дніпропетровської міської ради (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "32.30.1. Вироби спортивні: лот №1 – дитяче обладнання; лот № 2 – тренажерне обладнання; лот № 3 – воркаут" [оголошення № 154108, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 25.06.2015 № 280 (25.06.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 12.10.2015 № 1815-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 12.10.2015 № 20-29.3/07-4096-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 30.10.2015 № 177/1 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 23.07.2015 № 8 свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі за лотами подали:

- 1) фізична особа-підприємець Старченко Олексій Павлович (надалі – ФОП Старченко О.П.) за лотами № 1 та № 3;
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "Торгівельний Дім "Н'ю-лайн" (надалі – ТОВ "ТД "Н'ю-лайн") за лотами № 1-3;
- 3) Скаржник за лотами № 1-3;
- 4) товариство з обмеженою відповідальністю "Дитячі та спортивні майданчики" (надалі – ТОВ "Дитячі та спортивні майданчики") за лотами № 1-3;
- 5) товариство з обмеженою відповідальністю "КСІЛ-Україна" (надалі – ТОВ "КСІЛ-Україна") за лотом № 1.

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 30.09.2015 № 9/1 пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником, як така, що не відповідає умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій від 01.10.2015 № 10/2 переможцями Процедури закупівлі Замовником були визначені: ТОВ "Дитячі та спортивні майданчики" за лотами № 1-2 та ТОВ "ТД "Н'ю-лайн" за лотом № 3.

ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" у Скарзі повідомляє, що відхиливши його пропозицію конкурсних торгів, Замовник порушив визначені Законом України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) принципи здійснення державних закупівель. Скаржник не погоджується з відхиленням своєї пропозиції конкурсних торгів та просить, зокрема, відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з наведеним Колегією були розглянуті підстави відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника і встановлено наступне.

1. Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 30.09.2015 № 9/1 підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника було наступне: "пропозиція конкурсних торгів відхилена на підставі статті 16 та підпункту 1 частини 1 статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Обґрунтування відхилення:

Конкурсна комісія розглянула пакет документів ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" (код ЄДРПОУ 38300499), які надійшли у встановленому законом порядку та встановила наступне.

Пакет документів, наданий товариством для участі у конкурсних торгах не відповідає фактичним даним фінансово-господарської діяльності підприємства, що підтверджується листами Державної податкової служби у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська.

Відповідно до листів Державної податкової інспекції у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" не має жодної працевлаштованої особи

станом на момент участі у конкурсних торгах та відсутні будь-які основні засоби на підприємстві".

ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" повідомляє у Скарзі, що 08.07.2015 між Скаржником та Строгановим В.С., Катановичем Д.О., Матвіяшин С.Ю. були укладені договори про надання послуг. Скаржник повідомляє, що відповідно до цих договорів зазначені громадяни зобов'язуються надавати послуги, передбачені договорами, а Скаржник зобов'язується ці послуги здійснювати оплати щоквартально.

Таким чином, за твердженням Скаржника, у ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" працюють три працівника за цивільно-правовими договорами, що не заборонено чинним законодавством України.

На думку Скаржника, підтвердженням цієї обставини також є податковий розрахунок сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь фізичних осіб, і сум утриманого з них податку (Форма № 1 ДФ) за 3 квартал 2015 року, поданої до ДПІ у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська ГУ ДФС України, а також Звіт про суми нарахованої заробітної плати (доходу, грошового забезпечення, допомоги, компенсації) застрахованих осіб та суми нарахованого єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування до фіскальних органів (Форма № Д4) за вересень 2015 року.

Згідно із зазначеними документами, як зазначає Скаржник, на підприємстві ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" у 3-му кварталі 2015 року працювали: за цивільно-правовими договорами – 3 (три) особи; за трудовими договорами (контрактами) – 1 (одна) особа.

Щодо відсутності у податковому органі інформації про працівників ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" на момент її запиту Замовником Скаржник повідомив, що постановою Кабінету Міністрів України від 17.06.2015 № 413 "Про порядок повідомлення Державній фіскальній службі та її територіальним органам про прийняття працівника на роботу" установлені способи сповіщення роботодавцем Державній фіскальній службі України її територіальним органам про прийняття на роботу працівника відповідно до статті 24 Кодексу законів про працю України, яка містить положення щодо укладення трудового договору. Укладення договорів цивільно-правового характеру не регулюється статтею 24 Кодексу законів про працю України. З огляду на таке, за твердженням Скаржника, повідомлення про дату початку дії укладених договорів цивільно-правового характеру з фізичними особами не потрібно подавати до органів державної фіскальної служби.

За твердженням Скаржника, аналогічна позиція викладена в листі від 03.09.2015 № 21446/10/28-10-06-11 Міжрегіонального головного управління ДФС – Центрального офісу з обслуговування великих платників ДФС України.

Відтак, на думку ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД", вищезазначені обставини спростовують твердження Замовника про відсутність у Скаржника працевлаштованих працівників та підтверджують той факт, що на ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" працює чотири особи.

Також ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" повідомляє у Скарзі, що на виконання вимог документації конкурсних торгів (надалі – Документація) в пакеті документів для участі у Процедурі закупівлі ним було надано:

- довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації та копію штатного розкладу, а також зазначено, що у разі акцепту пропозиції для своєчасного виконання повного обсягу всіх робіт, всіх необхідних фахівців нададуть підрядники або буде найнято робітників ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД";

- довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, машин та механізмів для виконання всіх необхідних робіт згідно технічного завдання Замовника.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що задля виконання вимог статті 28 Закону України "Про здійснення державних закупівель" ним були направлені запити до ДПІ за місцем реєстрації Скаржника.

Замовник повідомляє, що згідно з відповіддю ДПІ у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська за вих. № 10684/10/04-62-17-03 від 28.09.2015 року "... згідно звіту про суми нарахованої заробітної плати (доходу, грошового забезпечення, допомоги, компенсації), застрахованих осіб та суми нарахованого єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування наданого ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" (код за ЄДРПОУ 38300499) за лютий 2015 року кількість найманих працівників складає 0 осіб.

За період з березня 2015 року по теперішній час податкова звітність до ДПІ у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська ГУ ДФС у Дніпропетровській області ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" (код за ЄДРПОУ 38300499) не надавалась".

Тобто, за твердженням Замовника, довідка, подана Скаржником, про наявність фахівців відповідної кваліфікації для участі у конкурсних торгах не відповідає фактичним даним та кваліфікаційним критеріям.

Також, як зазначає Замовник, відповідно до відповіді ДПІ у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська за вих. № 10684/10/04-62-15-02-028 від 30.09.2015 року "балансова вартість основних засобів відсутня". Тобто, за твердженням Замовника, баланс, поданий Скаржником не відповідає фактичним даним та кваліфікаційним критеріям.

Тому, на думку Замовника, твердження ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" про те, що на його підприємстві є працевлаштовані кваліфіковані фахівці та відповідні основні засоби, що необхідні для виконання умов Документації, які зазначені ним в листі без дати та реєстраційного номеру, що надані Скаржником в його пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі, не відповідають фактичним даним.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні відповідати кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам встановленим у статтях 16 та 17 Закону та в додатку 2.

У додатку 2 Документації міститься перелік критеріїв, які висуваються з метою визначення відповідності учасників Процедури закупівлі кваліфікаційним та іншим вимогам встановлених у Документації.

Відповідно до пункту 1 додатку 2 Документації на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям зазначеним у Документації, зокрема, наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід; наявності обладнання та матеріально-технічної бази учасник Процедури закупівлі у складі своєї пропозиції конкурсних торгів повинен надати:

"лист в довільній формі за власноручним підписом уповноваженої особи Учасника та завірений печаткою, в якому зазначається наступна інформація:

- наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
- наявність обладнання та матеріально-технічної баз".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника містяться:

- довідка б/д б/н у якій зазначено, що "ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" має потужну матеріально-технічну базу. В наявності є всі необхідні машини, обладнання, механізми, які забезпечать виконання всіх необхідних робіт згідно технічного завдання замовника по процедурі закупівлі.

- копія довідка б/д б/н у якій зазначено, що "ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" має чотири працівники згідно штатного розкладу (копія додається). У разі акцепту пропозиції... для своєчасного виконання повного обсягу всіх робіт, всіх необхідних фахівців нададуть підрядники або буде прийнято на роботу до ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД".

У поясненнях по суті Скарги Замовник обґрунтовує відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника пунктом 7 статті 28 Закону, а саме – у зв'язку з тим, що Замовник звернувся за підтвердженням інформації, наданої Скаржником у його пропозиції конкурсних торгів до ДПІ у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська ГУ ДФС у Дніпропетровській області. За твердженням Замовника, з відповіді наданої ДПІ у Бабушкінському районі міста Дніпропетровська ГУ ДФС у Дніпропетровській області слідує, що інформація, надана Скаржником, не відповідає фактичним даним. Разом з цим відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 30.09.2015 № 9/1 підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" відбулось на підставі підпункту 1 частини 1 статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель", а саме – учасник Процедури закупівлі не відповідає кваліфікаційним критеріям, визначеними статтею 16 цього Закону.

У Документації відсутні вимоги стосовно наявності в учасника Процедури закупівлі працевлаштованих осіб станом на момент участі у конкурсних торгах та наявності будь-яких основних засобів на підприємстві.

Виходячи з вищевикладеного, Скаржник не порушив вимоги Документації, тому його пропозиція конкурсних торгів була неправомірно відхилена Замовником з наведених вище підстав.

2. За твердженням Скаржника, ним була запропонована найнижча ціна з усіх пропозицій конкурсних торгів. Однак, як зазначає "ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД", не дивлячись на це, його пропозицію конкурсних торгів все одно було відхилено Замовником порушуючи принципи максимальної економії та ефективності здійснення державних закупівель. Виходячи з викладеного у пункті 1 Скарги, "ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" не порушило вимоги Документації в цій частині, тому його пропозиція конкурсних торгів була неправомірно відхилена Замовником з наведених вище підстав.

Виходячи з вищевикладеного у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була неправомірно відхилена Замовником з підстав, наведених в інформації про відхилення пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, отже права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

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 на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обстави 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 комунальне підприємство "Спорт-Дніпро" Дніпропетровської міської ради скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "32.30.1. Вироби спортивні: лот №1 – дитяче обладнання; лот № 2 – тренажерне обладнання; лот № 3 – воркаут" [оголошення № 154108, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 25.06.2015 № 280 (25.06.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK