



**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

№ 1904-р/пк-ск від 23.10.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД"
а/с 2768, 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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" (надалі – Скаржник, ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД") від 24.09.2015 б/н (zareєстровану в Комітеті 25.09.2015 за № 8-20/2931-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом комунального господарства та капітального будівництва Дніпропетровської міської ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 - Послуги з поточного ремонту автошляхів" [оголошення № 181690, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 18.08.2015 № 317 (18.08.2015)] (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;

- відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 25.09.2015 № 1720-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 25.09.2015 № 20-29.2/07-3859-дз Замовник листом від 15.10.2015 № 3/4624 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. ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" у Скарзі повідомило, що всупереч вимогам діючого законодавства України документація конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 09.09.2015 № 247, (надалі – Документація) містить абзац, згідно з яким учасник зобов'язаний надати довідку про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів (перелік договорів).

Скаржник вважає вказану вимогу Документації дискримінаційною та такою, що призводить до обмеження конкуренції, оскільки новостворене підприємство-учасник не зможе надати подібні документи.

Замовник з цього питання повідомив, що наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів передбачена статтею 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VIII) (надалі – Закон).

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Згідно з підпунктом 1 пункту 6 розділу 3 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів (перелік договорів).

Таким чином, учасники повинні надати вказану довідку, в якій має бути зазначена інформація про виконання не менше двох аналогічних договорів за будь-який період (рік), оскільки Документацією не визначений період (рік), за який повинна бути надана інформація про досвід виконання аналогічних договорів.

Згідно з Єдиним державним реєстром юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців реєстрація Скаржника була здійснена 03.08.2012.

Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вище вимоги у Документації порушують його права та законні інтереси та перешкоджають подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

2. ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" у Скарзі повідомило, що відповідно до статті 22 Закону у разі закупівлі робіт або послуг у документації конкурсних торгів передбачається вимога про зазначення учасником у пропозиції конкурсних торгів інформації (повне найменування та місцезнаходження) про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі менше, ніж 20 відсотків від вартості закупівлі.

За інформацією Скаржника, Замовник у Документації визначив, що субпідрядники, які залучаються до надання (виконання) послуг (робіт), повинні відповідати таким вимогам:

- наявність ресурсів (матеріальних, технічних), які забезпечують якісне та своєчасне виконання умов договору підряду;

- наявність досвіду виконання аналогічних договорів.

Як зазначає Скаржник, зазначені вимоги до субпідрядників Законом не передбачені, тому Скаржник вважає, що Документація складена з порушенням чинного законодавства.

Скаржник зауважив, що Замовник не конкретизував, які саме ресурси є достатніми для забезпечення якісного та своєчасного виконання умов договору підряду та якими документами цю обставину підтверджувати.

Скаржник вважає, що Замовник встановив вимоги, які заздалегідь виконати неможливо.

Замовник з цього питання повідомив, що оскільки поточний ремонт автошляхів потребує якісного виконання робіт, то Замовник повинен мати підтвердження, що учасник спроможний виконати весь обсяг робіт із залученням субпідрядних організацій.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 19 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити у разі закупівлі робіт або послуг – вимогу про зазначення учасником у пропозиції конкурсних торгів інформації (повне найменування та місцезнаходження) про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі не менше, ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Предметом закупівлі є "послуги з поточного ремонту автошляхів".

Відповідно до пункту 8 розділу 3 Документації у разі закупівлі робіт або послуг учасник процедури закупівлі зазначає у пропозиції конкурсних торгів, зокрема, повне найменування та місцезнаходження кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі не менше, ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Цим же пунктом Документації визначено, що субпідрядники, що залучаються до надання (виконання) послуг (робіт), повинні відповідати таким вимогам:

- наявність ресурсів (матеріальних, технічних), які забезпечують якісне та своєчасне виконання умов договору підряду;

- наявність досвіду виконання аналогічних договорів.

Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вище вимоги у Документації порушують його права та законні інтереси та перешкоджають подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

3. ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" у Скарзі повідомило, що відповідно до Документації Замовник під час проведення взаєморозрахунків компенсує учаснику загальновиробничі витрати, адміністративні витрати, прибуток на підставі обґрунтованої їх величини і структури, яка склалася в цій організації за попередній звітний період (рік) в межах усереднених показників.

На думку Скаржника, новостворені підприємства не зможуть отримати компенсацію витрат.

Скаржнику незрозуміло, яким чином та на підставі чого Замовник буде проводити компенсацію прибутку учасника. Крім цього, чинним законодавством України не передбачений механізм компенсації прибутку.

Замовник з цього питання повідомив, що дане твердження Скаржника не відповідає фактичному змісту Документації, оскільки Скаржник навмисно звертає увагу не на вимогу подачі інформації, що під час проведення взаєморозрахунків компенсує учаснику

загальновиробничі, адміністративні витрати, прибуток на підставі обґрунтованої їх величини і структури, яка склалася в цій організації за попередній звітний період, що не означає виключно календарний рік, а не правильно інтерпретуючи розділові знаки у реченні – дужки – вказує на вимогу подачі відомостей про витрати саме за рік.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 3 пункту 2 "Істотні умови, які обов'язково включаються до договору про закупівлю" пункту 6 Документації Замовник під час проведення взаєморозрахунків компенсує учаснику загальновиробничі витрати, адміністративні витрати, прибуток, на підставі обґрунтованої їх величини і структури, яка склалася в цій організації за попередній звітний період (рік), в межах усереднених показників.

Згідно з Єдиним державним реєстром юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців реєстрація Скаржника була здійснена 03.08.2012.

Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином дії Замовника в частині встановлення наведеної вище вимоги у Документації порушують його права та законні інтереси та перешкоджають подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

На засіданні Колегії, яке відбулось 23.10.2015, представник ТОВ "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" повідомив, що Скаржник не наполягає на жодній із наведених вище обставин.

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 відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "МЕРКУРІЙ КАПІТАЛ ЛТД" у задоволенні його скарги від 24.09.2015 б/н (zareєстрованої в Комітеті 25.09.2015 за № 8-20/2931-ДЗ).

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. ВОВК