



**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

№ 148-р/пк-ск від 29.01.2016

вих. лист від

№

Приватне підприємство "Ликс"

вул. Бударіна, 3-А, кв. 42, м. Київ, 03179

Публічне акціонерне товариство

"Акціонерна компанія "Київводоканал"

вул. Лейпцизька, 1-а, м. Київ, 01015

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 приватного підприємства "Ликс" (надалі – Скаржник, ПП "Ликс") від 17.12.2015 б/н (zareєстровану в Комітеті 17.12.2015 за № 8-20/3815-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення публічним акціонерним товариством "Акціонерна компанія "Київводоканал" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "71.20.1. 2 лота, послуги по демонтажу та монтажу квартирних приладів обліку води сторонніми організаціями, 71.20.19-99.00" [оголошення № 230487, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 13.11.2015 № 378/1/1 (13.11.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі та зобов'язати Замовника привести Документацію у відповідність до вимог законодавства шляхом внесення до неї змін.

Рішенням Колегії від 18.12.2015 № 2259-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 18.12.2015 № 20-29.3/07-5119-дз Замовник листами від 24.12.2015 № 6151/18/36/02-15 та від 30.12.2015 № 6197/18/36/02-15 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

На засіданні Колегії, яке відбулось 29.01.2016, Замовник листом від 29.01.2016 № 417/18/36/02-16 надав копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 28.01.2016.

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

1. ПП "Ликс" зазначає, що відповідно до умов Документації місцем надання послуг за лотом № 1 є лівобережна частина міста Києва, а за лотом № 2 – правобережна частина міста Києва.

За інформацією Скаржника, чинним законодавством не передбачене виділення (існування) районів: "лівобережна частина міста Києва та правобережна частина міста Києва". Зокрема, згідно з рішенням Київської міської ради від 27.04.2001 № 280/1257 "Про межі нових адміністративних районів м. Києва та організаційні заходи по проведенню адміністративно-територіальної реформи" затверджені межі адміністративних районів м. Києва; при цьому, як зазначає ПП "Ликс", посилання у додатку 2 цього рішення, на акваторію (фарватер) річки Дніпро визначає лише межу конкретного району, а не встановлює приналежність району до лівобережної чи правобережної частина міста Києва.

Разом з цим, Скаржник повідомляє, що у відповідності до норм Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) документація конкурсних торгів повинна містити інформацію про місце, де повинні бути виконані роботи чи надані послуги.

На думку ПП "Ликс", вказавши місцем надання послуг лівобережну та правобережну частини міста Києва (за відповідними лотами), Замовник зробив посилання на неіснуючі адміністративно-територіальні одиниці м. Києва, що є рівнозначним незазначенню у Документації інформації про місце надання послуг.

Зазначене, як повідомляє Скаржник, позбавляє ПП "Ликс" можливості встановити конкретні райони міста Києва, які входять до місця надання послуг, та, як наслідок, Скаржник не може визначити територіальну віддаленість місця перевірки з місцем демонтажу та монтажу лічильників.

Крім того, Скаржник повідомляє, що відсутність конкретизації місця надання послуг позбавляє ПП "Ликс" можливості надати економічно обґрунтовану пропозицію конкурсних торгів, ціна якої прямо пропорційно залежить від відстані транспортування квартирних приладів обліку води для перевірки, у зв'язку з чим, як вважає Скаржник, Замовник повинен внести до Документації відповідні зміни.

На думку Замовника, поділ предмета закупівлі на 2 лоти є правомірним та жодним чином не призводить до дискримінації учасників Процедури закупівлі, оскільки такий поділ обумовлений, зокрема, забезпеченням конкурентних умов для потенційних учасників Процедури закупівлі.

За інформацією Замовника, поділ на лівий та правий берег річки Дніпро для надання послуг у межах однієї адміністративно-територіальної одиниці (м. Київ), обрано в цілях уникнення прив'язки до конкретних районів м. Києва, що може призвести до надлишкової формалізації під час договірних відносин та ускладнення при визначенні меж кількох адміністративно-територіальних одиниць (районів) замість однієї

територіальної локації, що зумовлено особливостями та характером послуг з демонтажу та монтажу квартирних засобів обліку з прив'язкою до конкретної адреси.

Замовник вважає, що визначення ним частин (лотів) предмета закупівлі за місцем надання послуг узгоджується з вимогами законодавства.

Разом з цим, на засіданні Колегії, яке відбулось 29.01.2016, представник Замовника повідомила, що Замовником було прийняте рішення внести зміни до Документації в частині конкретизації місця надання послуг з урахуванням визначених адміністративних районів м. Києва.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 5 частини другої статті 22 Закону встановлено, що документація конкурсних торгів повинна містити, серед іншого, місце, де повинні бути виконані роботи чи надані послуги, їх обсяги.

Пунктом 1.3 розділу 1 Документації встановлено, зокрема, наступне: "місце, кількість, обсяг поставки товарів (надання послуг, виконання робіт): лот 1 – лівобережна частина міста Києва; лот 2 – правобережна частина міста Києва".

Замовник на розгляд Колегії надав копію листа від 11.12.2015 № 5825/25/36/02-15, направленою Скаржнику Замовником, стосовно надання роз'яснень щодо умов Документації (надалі – Роз'яснення щодо умов Документації).

Слід зазначити, що Роз'яснення щодо умов Документації оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу [оголошення № 230487, бюлетень від 13.11.2015 № 378/1/1 (13.11.2015)].

У Роз'ясненнях щодо умов Документації Замовник зазначив, зокрема, наступне: "оскільки послуги по демонтажу та монтажу квартирних приладів обліку води передбачаються надаватися у м. Києві, та вказати всі адреса не є можливим тому поділ на 2 лоти пов'язаний з метою збільшення кількості учасників, дотримання добросовісної конкуренції серед учасників, відкритості та прозорості державних закупівель".

Разом з цим, на засіданні Колегії, яке відбулось 29.01.2016, представник Замовника погодилась із необхідністю внесення змін до Документації в цій частині та надала на розгляд Колегії лист від 29.01.2016 № 417/18/36/02-16, в якому Замовник повідомив, що ним були внесені зміни до Документації в частині конкретизації місця надання послуг та надав копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 28.01.2016, згідно з яким Замовником були внесені зміни у додаток 3 Документації щодо доповнення абзаців "район обслуговування: лівобережна частина міста Києва" та "район обслуговування: правобережна частина міста Києва" з переліком існуючих адміністративно-територіальних районів міста Києва.

При цьому, пункт 1.3 розділу 1 Документації було залишено Замовником без змін.

Дії Замовника в частині встановлення зазначених вище вимог у Документації (у тому числі, зі змінами, внесеними Замовником згідно із вищевказаним протоколом) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та одні з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та відкритість і прозорість на всіх стадіях закупівель.

Враховуючи викладене, а також пояснення Замовника, останній повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що відповідно до умов Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі своїх пропозицій конкурсних торгів, зокрема, завірену учасником копію ліцензії державної архітектурно-будівельної інспекції (надалі – Держархбудінспекція) з додатком (перелік робіт).

ПП "Ликс" повідомляє, що постановою Кабінету Міністрів України від 09.07.2014 № 294 затверджене положення "Про Державну архітектурно-будівельну інспекцію України" (надалі – Положення).

За інформацією Скаржника, пунктом 4 Положення встановлено, що Держархбудінспекція відповідно до покладених на неї завдань здійснює ліцензування господарської діяльності, пов'язаної зі створенням об'єктів архітектури.

Відповідно до статті 1 Закону України "Про архітектурну діяльність" об'єкти архітектурної діяльності (об'єкти архітектури) – це будинки і споруди житлово-цивільного, комунального, промислового та іншого призначення, їх комплекси, об'єкти благоустрою, садово-паркової та ландшафтної архітектури, монументального і монументально-декоративного мистецтва, території (частини територій) адміністративно-територіальних одиниць і населених пунктів.

При цьому, як зазначає Скаржник, відповідно до Закону України "Про ліцензування видів господарської діяльності" ліцензуванню, зокрема, підлягає господарська діяльність з будівництва об'єктів IV та V категорій складності з урахуванням особливостей, визначених Законом України "Про архітектурну діяльність".

Таким чином, на думку ПП "Ликс", ліцензія державної архітектурно-будівельної інспекції з додатком (перелік робіт) встановлена лише для провадження господарської діяльності з будівництва об'єктів IV та V категорій складності.

Враховуючи вищевикладене, Скаржник зазначає, що оскільки послуги, які закуповуються, не є господарською діяльністю з будівництва об'єктів IV та V категорій складності, а також, враховуючи, що Законами України "Про ліцензування видів господарської діяльності" та "Про метрологію та метрологічну діяльність" не передбачене отримання ліцензії для здійснення господарської діяльності, що становить предмет закупівлі, вимога про надання копії ліцензії державної архітектурно-будівельної інспекції з додатком (перелік робіт) є дискримінаційною.

При цьому, Скаржник зауважує, що ПП "Ликс" не здійснює господарської діяльності, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури, тому не може надати запитуваної ліцензії (яка, за інформацією ПП "Ликс", не передбачена для виконання послуг, що є предметом закупівлі).

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що переліком робіт провадження господарської діяльності у будівництві, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури, встановленого у додатку 1 до ліцензійних умов провадження господарської діяльності у будівництві, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури, затверджених наказом Міністерства регіонального розвитку та будівництва України від 27.01.2009 № 47 (у редакції наказу Міністерства регіонального розвитку та будівництва України від 06.10.2010 № 392), передбачається монтаж внутрішніх інженерних мереж, систем, приладів і засобів вимірювання (код 5.01.00).

За інформацією Замовника, технічне завдання за лотом 1 та лотом 2, визначене додатком 3 Документації, передбачає проведення демонтажу та монтажу квартирних приладів обліку води для подальшої повірки.

У зв'язку з вищевикладеним, вимога Документації про надання ліцензії Держархбудінспекції, на думку Замовника, є правомірною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3.2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися, зокрема, з інформації, яка вимагається згідно з вимогами пункту 3.7 цього розділу.

Крім цього, у пункті 3.2 розділу 3 Документації зазначено наступне: "документи та інформація, які вимагаються Замовником відповідно до вимог цієї документації конкурсних торгів у складі пропозиції конкурсних торгів, але не передбачені чинним

законодавством України, не подаються у складі пропозиції конкурсних торгів, про що такий учасник повинен зазначити у своїй пропозиції конкурсних торгів, включаючи обґрунтування та причини неподання документів та/або інформації".

Пунктом 3.7 розділу 3 Документації визначено наступне: "технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначені у додатку 3 документації конкурсних торгів. Учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі пропозиції конкурсних торгів: підписану інформацію про відповідність встановленим технічним, якісним, кількісним характеристикам предмета закупівлі, а також підтвердження застосування учасником заходів із захисту довкілля та завірену учасником копію ліцензії державної архітектурно-будівельної інспекції з додатком (перелік робіт), та інші документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника вимогам до предмета закупівлі".

У Роз'ясненнях щодо умов Документації Замовник зазначив, зокрема, наступне: "ліцензія державної архітектурно-будівельної інспекції з додатком (перелік робіт) потрібна, оскільки при проведенні робіт по демонтажу/монтажу водолічильників необхідно обов'язково проводити технічну оцінку правильності змонтованого водомірного вузла".

Згідно з пунктом 9 частини першої статті 7 Закону України "Про ліцензування видів господарської діяльності" ліцензуванню підлягає, зокрема, такий вид господарської діяльності, як будівництво об'єктів IV і V категорій складності з урахуванням особливостей, визначених Законом України "Про архітектурну діяльність".

Статтею 17 Закону України "Про архітектурну діяльність" встановлено, зокрема, що органом ліцензування є центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну політику з питань державного архітектурно-будівельного контролю та нагляду.

Відповідно до пункту 1 Положення Держархбудінспекція є центральним органом виконавчої влади, діяльність якого спрямовується і координується Кабінетом Міністрів України через Міністра регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України, входить до системи органів виконавчої влади і забезпечує реалізацію державної політики з питань державного архітектурно-будівельного контролю, контролю у сфері житлово-комунального господарства.

Згідно з підпунктом 6 пункту 4 Положення Держархбудінспекція відповідно до законодавства видає суб'єктам господарювання ліцензії на провадження господарської діяльності, пов'язаної зі створенням об'єктів архітектури, анулює зазначені ліцензії.

Наказом Міністерства регіонального розвитку та будівництва України від 27.01.2009 № 47 затверджені Ліцензійні умови провадження господарської діяльності у будівництві, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури (надалі – Ліцензійні умови).

Пунктом 1.1 розділу I Ліцензійних умов встановлено, що ці Ліцензійні умови встановлюють організаційні, кваліфікаційні, технологічні та спеціальні вимоги для провадження господарської діяльності у будівництві, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури.

Пунктом 1.4 розділу I Ліцензійних умов визначено, що ці Ліцензійні умови є обов'язковими для всіх суб'єктів господарської діяльності незалежно від їх організаційно-правової форми та форми власності (надалі – суб'єкти господарської діяльності), які виконують роботи, пов'язані із створенням об'єктів архітектури, відповідно до Переліку робіт провадження господарської діяльності у будівництві, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури (надалі – Перелік робіт), згідно з додатком 1.

Згідно з додатком 1 Ліцензійних умов до Переліку робіт відноситься, серед іншого, монтаж інженерних мереж, зокрема, монтаж внутрішніх інженерних мереж, систем, приладів і засобів вимірювання та автоматизації і контрольно-вимірювальних приладів.

Для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, Колегією було направлено запит від 19.01.2016 № 20-29/07-135-дз на адресу Державної архітектурно-будівельної інспекції України стосовно того, чи потребує діяльність із надання послуг з демонтажу та монтажу квартирних приладів обліку води отримання суб'єктом господарської діяльності, який надає такі послуги, обов'язкового згідно з чинним законодавством отримання відповідної ліцензії Державної архітектурно-будівельної інспекції.

У відповідь на зазначений запит Державна архітектурно-будівельна інспекція України листом від 26.01.2016 № 40-401-11/465 повідомило, зокрема, наступне: "якщо роботи, зазначені у вашому зверненні є будівельними роботами або технологічною складовою будівельних робіт, або виконуються відповідно до проектної документації у складі будівельних робіт із будівництва об'єктів архітектури, які за складністю архітектурно-будівельного рішення та (або) інженерного обладнання належать до IV та V категорій складності – для їх виконання необхідна ліцензія з відповідним переліком робіт та класом наслідків, зазначеними у додатку".

Разом з цим, відповідно до пункту 1.3 розділу 1 Документації Замовником закуповуються послуги щодо технічного випробовування й аналізування (послуги з демонтажу та монтажу квартирних приладів обліку води сторонніми організаціями).

Встановлення Замовником у Документації вимоги щодо необхідності надання учасником Процедури закупівлі копії ліцензії державної архітектурно-будівельної інспекції з додатком (переліком робіт) є дискримінаційною по відношенню до учасників Процедури закупівлі (у тому числі, Скаржника), які не мають зазначеної ліцензії та не зобов'язані її отримувати, здійснюючи свою господарську діяльність.

Крім цього, Замовник не довів визначеної законодавством необхідності встановлення у Документації зазначеної вимоги.

Статтею 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

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

Дії Замовника в частині встановлення у документації конкурсних торгів наведеної вище вимоги порушують вимоги частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, а також, права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі, та принципи відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель, передбачені статтею 3 Закону.

Виходячи з вищевикладеного, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої

рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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 обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги повністю.

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 публічне акціонерне товариство "Акціонерна компанія "Київводоканал" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "71.20.1. 2 лота, послуги по демонтажу та монтажу квартирних приладів обліку води сторонніми організаціями, 71.20.19-99.00" [оголошення № 230487, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 13.11.2015 № 378/1/1 (13.11.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Н. СИДОРЕНКО