



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

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

№ 435-р/пк-ск від 09.03.2016

вих. Лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Торговий дім "ГЕРМЕС 2000"
а/с 42, м. Черкаси, 18001

Військова частина 1471
в/ч 1471, с. Савинці, Рокитнянський р-н,
Київська обл., 09610

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 "Торговий дім "ГЕРМЕС 2000" (надалі – Скаржник, ТОВ "Торговий дім "ГЕРМЕС 2000") від 09.02.2016 № 35 (zareestrovano в Комітеті 09.02.2016 за № 8-20/390-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення військовою частиною 1471 (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 10.92.1. Сухий повнораціонний корм для службових собак" [оголошення № 262667, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 31.12.2015 № 412 (31.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі, зокрема, про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, серед іншого, призупинити Процедуру закупівлі, прийняти рішення про встановлення порушення Процедури закупівлі та зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 11.02.2016 № 230-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 12.02.2016 № 20-29.3/03-484-дз Замовник листом від 18.02.2016 № 18/345 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 "Торговий дім "ГЕРМЕС 2000" у Скарзі повідомляє, що у підпункті 7 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів зазначено, що "учасник або учасник попередньої кваліфікації визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та відносно нього відкрита ліквідаційна процедура – переможець торгів повинен подати (у строки визначені Законом) Замовнику оригінал довідки, витягу або іншого документу, виданої відповідним державним органом України про відсутність рішення щодо визначення учасника в установленому порядку банкрутом та відкриття відносно нього ліквідаційної процедури, дійсного на дату його подачі".

Як зазначає Скаржник, Єдиний реєстр підприємств не містить інформації про наявність/відсутність відкритої ліквідаційної процедури відносно учасника, а лише інформацію щодо провадження у справі про банкрутство, тому учасники Процедури закупівлі не можуть виконати наведену вимогу документації конкурсних торгів, що може призвести до відхилення пропозиції конкурсних торгів таких учасників, у тому числі Скаржника.

На думку Скаржника, вимога щодо надання довідки, витягу або іншого документу, виданого державним органом України про відсутність рішення щодо визнання учасника в установленому порядку банкрутом та відкриття щодо нього ліквідаційної процедури є протиправною.

Замовник з цього питання повідомив, що згідно з частиною першою статті 37 Закону України "Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом" Господарський суд у судовому засіданні за участю сторін приймає постанову про визнання боржника банкрутом і відкриває ліквідаційну процедуру строком на дванадцять місяців. У разі визнання підприємства-учасника банкрутом і відкриття відносно нього ліквідаційної процедури в інформаційній довідці з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, зазначається більш детальна інформація, а саме – "судова процедура, в якій перебуває боржник: ліквідація". Замовник повідомляє, що зазначена вище інформація вимагається лише від переможця торгів.

Замовник зазначає, що вимагає від учасників на підтвердження вимог статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" надавати інформацію в довільній формі, а від переможців – документальне підтвердження необхідної інформації. Як зазначає Замовник, переможці не надають документальне підтвердження з єдиних державних реєстрів, відповідно до вимог документації конкурсних торгів та чинного законодавства.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 4 розділу V документації конкурсних торгів (надалі – Документація) Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо наявні підстави, зазначені у статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Відповідно до підпункту 7 пункту 6 розділу III Документації Замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередньої кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації), зокрема, у разі, якщо учасник або учасник попередньої кваліфікації визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та відносно нього відкрита ліквідаційна процедура – переможець торгів повинен подати (у строки, визначені Законом) замовнику

оригінал довідки, витягу або іншого документу, виданої відповідним державним органом України про відсутність рішення щодо визнання Учасника в установленому порядку банкрутом та відкриття відносно нього ліквідаційної процедури, дійсного на дату його подачі*.

* Переможець торгів не подає замовнику документ у разі, якщо така інформація міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

Згідно з пунктом 2.1 розділу II "Положення про Єдиний реєстр підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство", затвердженого Наказом Міністерства юстиції України від 15.09.2011 м. Київ № 3018/5, Єдиний реєстр підприємств містить відомості про:

- боржника (найменування, код згідно з ЄДРПОУ (для юридичних осіб); прізвище, ім'я та по батькові, номер та дата запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців про проведення державної реєстрації (для фізичних осіб-підприємців); місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проведення державної реєстрації (для фізичних осіб-підприємців); основний вид діяльності відповідно до КВЕД, форма власності; частка держави у статутному капіталі);

- стан провадження у справі про банкрутство (у тому числі, дата порушення провадження у справі про банкрутство та судова процедура, в якій перебуває боржник);

- фінансово-економічні показники діяльності боржника, у тому числі, щодо погашення заборгованості із заробітної плати;

- реєстр вимог кредиторів, склад комітету кредиторів та стан розрахунку з ними;

- арбітражних керуючих (розпорядників майна, керуючих санацією, ліквідаторів), які здійснюють повноваження розпорядників майна, керуючих санацією, ліквідаторів щодо боржника;

- іншу інформацію щодо провадження у справі про банкрутство боржника, отриману із судових (рішень), а також інших документів.

Враховуючи викладене, зокрема, пояснення Замовника та примітку Документації, яка стосується Переможця торгів, Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином наведені вище дії Замовника в частині встановлення вищевказаної вимоги у Документації порушують його права та законні інтереси та перешкоджають йому подати свою Пропозицію для участі у Процедурі закупівлі.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "Торговий дім "ГЕРМЕС 2000" зазначило про встановлення у підпункті 5 пункту 6 розділу III Документації вимоги про надання довідки довільної форми щодо пов'язаних осіб з іншими учасниками Процедури закупівлі та/або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів Замовника (що не відповідає вимогам Закону), у зв'язку з чим Скарга була прийнята до розгляду в частині оскарження підпункту 5 пункту 6 розділу III Документації.

Разом з тим, згідно з Документацією, наданою Замовником листом від 18.02.2016 № 18/345, довідка довільної форми щодо пов'язаних осіб з іншими учасниками Процедури закупівлі та/або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів Замовника передбачається підпунктом 6 пункту 6 розділу III Документації, а не підпунктом 5 пункту 6 розділу III Документації, як це зазначено у Скарзі.

Враховуючи викладене, Скарга щодо надання довідки довільної форми щодо пов'язаних осіб з іншими учасниками Процедури закупівлі та/або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів Замовника буде розглянута в частині підпункту 6 пункту 6 розділу III Документації (у зв'язку з отриманою від Замовника інформацією).

Скаржник зазначає, що у відповідності до абзацу третього частини третьої статті 17 Закону Замовник не вимагає від учасника документи та інформацію, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 1 і 6 частини першої цієї статті.

На думку Скаржника, вищевказана вимога є протиправною та підлягає виключенню з Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 6 частини першої статті 17 Закону Замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації), зокрема, у разі, якщо пропозиція конкурсних торгів (кваліфікаційна, цінова пропозиція) подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та/або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів замовника.

Відповідно до абзацу третього частини третьої статті 17 Закону Замовник не вимагає від учасника документи та інформацію, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 1 і 6 частини першої цієї статті, а також інформацію, що міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

Відповідно до пункту 4 розділу V Документації Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо наявні підстави, зазначені у статті 17 Закону.

Відповідно до підпункту 6 пункту 6 розділу III Документації Замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередньої кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації), зокрема, у разі, якщо пропозиція конкурсних торгів (кваліфікаційна, цінова пропозиція) подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та/або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів замовника - учасником надається довідка довільної форми.

Разом з цим, Скаржник не довів та документально не підтвердив неможливість надання зазначеної вище довідки та, відповідно, неможливість подання своєї Пропозиції для участі у Процедурі закупівлі.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. ТОВ "Торговий дім "ГЕРМЕС 2000" у Скарзі повідомляє, що Замовник не може застосовувати поняття "дійсний на дату його подачі" щодо жодного з документів отриманого з реєстрів.

Замовник зазначає, що відповідно до абзацу другого частини третьої статті 17 Закону переможець торгів у строк, що не перевищує 10 днів (5 днів - під час здійснення закупівель за скороченою процедурою або за запитом цінових пропозицій) з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів, повинен подати замовнику документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених частинами першою і другою цієї статті.

Як зазначає Замовник, лише після акцепту пропозиції конкурсних торгів учаснику, який став переможцем, потрібно подати довідку, яка буде дійсною на дату подачі документів, що підтверджують відсутність підстав у відмові.

На думку Замовника, він діє відповідно до вимог Документації та чинного законодавства.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпунктів 1¹, 2, 4, 5 та 7 пункту 6 розділу III Документації Замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередньої кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації), зокрема, у разі, якщо:

- відомості про юридичну особу, яка є учасником або учасником попередньої кваліфікації, внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, або зазначена юридична особа не має антикорупційної програми чи уповноваженого з антикорупційної програми юридичної особи у випадку, коли вони є обов'язковими відповідно до закону (з моменту початку функціонування Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення) – переможець торгів повинен подати (у строки визначені Законом) замовнику оригінал документу (довідки, витягу тощо), виданого відповідним державним органом України, про те, чи внесено відомості про юридичну особу, яка є учасником, до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, дійсного на дату його подачі;*

- службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення – переможець торгів повинен подати оригінал документу (довідки, витягу, тощо), виданого відповідним державним органом України, про те чи притягувалась службова (посадова) особа учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізична особа, яка є учасником згідно із законом до відповідальності за вчинення корупційного правопорушення, дійсного на дату його подачі;*

- фізична особа, яка є учасником, була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку – переможець торгів повинен подати (у строки визначені Законом) замовнику оригінал документу (довідки, витягу, тощо), виданого відповідним державним органом України, про відсутність судимості фізичної особи, яка є учасником (тільки для Учасників фізичних осіб – суб'єктів підприємницької діяльності), дійсного на дату його подачі; *

- службова (посадова) особа учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку – переможець торгів повинен подати (у строки визначені Законом) замовнику оригінал довідки виданий Міністерством внутрішніх справ України, про відсутність судимості службової (посадової) особи яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, дійсного на дату його подачі; *

- учасник або учасник попередньої кваліфікації визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та відносно нього відкрита ліквідаційна процедура - переможець торгів повинен подати (у строки визначені Законом) замовнику оригінал довідки, витягу або іншого документу, виданої відповідним державним органом України про відсутність рішення щодо визнання Учасника в установленому порядку банкрутом та відкриття відносно нього ліквідаційної процедури, дійсного на дату його подачі*.

* Переможець торгів не подає замовнику документ у разі якщо така інформація міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

Відповідно до абзацу другої частини третьої статті 17 Закону переможець торгів у строк, що не перевищує 10 днів (5 днів - під час здійснення закупівель за скороченою процедурою або за запитом цінових пропозицій) з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів, повинен подати замовнику документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених частинами першою і другою цієї статті.

На засіданні Колегії, яке відбулося 09.03.2016, представник Замовника наголосила на тому, що "дійсний на дату подачі" – це поданий у строк, передбачений абзацом другим частини третьої статті 17 Закону.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

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 "Торговий дім "ГЕРМЕС 2000" у задоволенні його скарги від 09.02.2016 № 35.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК