



**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

№ 443-р/пк-ск

від 10.03.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ПРИБРЕЖНИЙ"

вул. Прибережна, буд. 8,
смт. Лазурне, Скадовський р-н,
Херсонська обл., 75722

Служба у справах дітей та сім'ї
Київської обласної державної
адміністрації

пл. Лесі Українки, 1,
м. Київ, 01196

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 "ПРИБРЕЖНИЙ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ПРИБРЕЖНИЙ") від 09.02.2016 № 05/000730-ск (зареєстрованою у Комітеті 10.02.2016 за № 8-20/395-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Службою у справах дітей та сім'ї Київської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів процедури закупівлі –

"Код 55.20.1. Послуги щодо тимчасового розміщування під час відпусток та інші послуги щодо тимчасового розміщування (послуги позаміських дитячих закладів оздоровлення та відпочинку, 55.20.11-00.00)" [оголошення № 000730 оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 04.01.2016 № 1(04.01.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі та зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів (надалі – Документація), а у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 11.02.2016 № 237-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 12.02.2016 № 20-29.2/03-482-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 18.02.2016 № 319/01-14 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.

ТОВ "ПРИБРЕЖНИЙ" повідомляє у Скарзі, що він провадить господарську діяльність з надання послуг, що відповідає предмету закупівлі Процедури закупівлі та має практичну здатність надавати послуги щодо тимчасового розміщування під час відпусток та інші послуги щодо тимчасового розміщування (послуги позаміських дитячих закладів оздоровлення та відпочинку), а отже може бути учасником Процедури закупівлі.

Скаржник стверджує, що маючи намір взяти участь у Процедурі закупівлі під час детального вивчення Документації для підготовки пропозиції конкурсних торгів, виявив, що Замовник у Документації встановив дискримінаційні вимоги, які перешкоджають Скаржнику взяти участь у Процедурі закупівлі, що суперечить законодавству у сфері державних закупівель і внаслідок якого порушено право та законні інтереси суб'єкта оскарження, а саме: Замовник безпідставно звузив (визначив) місце надання послуг – виключно "узбережжя Чорного моря Одеської області" та встановив пов'язані із звуженням місця надання послуг технічні вимоги до послуг, які закуповуються, що дискримінують Скаржника та інших потенційних учасників Процедури закупівлі.

Скаржник вважає, що звуження місця надання послуг для проведення відкритих торгів виключно до меж однієї адміністративно-територіальної одиниці (виключно Одеської області), а потім ще й до "узбережжя Чорного моря" є порушенням принципів здійснення закупівель, встановлених статтею 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

За твердженням Скаржника, відповідно до статті 14 Закону України "Про оздоровлення та відпочинок дітей" позаміський заклад оздоровлення та відпочинку (саме послуги таких закладів є предметом цієї закупівлі) належить до закладів оздоровлення і повинен мати спеціально відведену територію, що знаходиться в курортній або заміській зоні. Жодних інших спеціальних вимог до місця надання послуг позаміськими закладами оздоровлення та відпочинку, а тим більше обмежень щодо місцезнаходження таких "курортних або заміських зон" в межах однієї чи кількох чітко визначених адміністративно-територіальних одиниць, які складають територію України, законодавством у сфері оздоровлення та відпочинку дітей не визначено. Наявність у закладу спеціально відведеної території та її знаходження (перебування) в курортній або іншій зоні разом із дотриманням

інших вимог перевіряться під час здійснення державного контролю за діяльністю дитячих закладів оздоровлення та відпочинку органами державної влади відповідно до їх компетенції. Підтвердженням відповідності закладу цій та іншим вимогам для якісного оздоровлення та відпочинку дітей є факт проходження державної атестації закладу та присвоєння йому відповідної категорії атестації. За твердженням Скаржника, він пройшов державну атестацію та має першу категорію, має спеціально відведену територію, яка знаходиться у курортній заміській зоні на узбережжі Чорного моря селища Лазурне Херсонської області.

Скаржник стверджує, що він знаходиться та провадить господарську діяльність з надання послуг з оздоровлення та відпочинку дітей на узбережжі Чорного моря Херсонської області, отож дискримінаційні умови, встановлені Замовником у Документації, дискримінують суб'єкта оскарження та не дозволяють йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

За твердженням Скаржника, Замовник безпідставно визначив узбережжя тільки Чорного моря, адже Запорізька область омивається водами Азовського моря, а територія Херсонської області – водами і Чорного, і Азовського морів. Кліматичні особливості Чорного моря не мають жодних переваг над аналогічними умовами азовського морського клімату. Скаржник вважає, що виклавши Документацію у існуючій редакції, Замовник мав на меті послабити конкуренцію серед потенційних учасників Процедури закупівлі, заклав дискримінаційні та пов'язані з ними умови за попередньою домовленістю з конкретними учасниками.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що встановлюючи місце надання послуг як "узбережжя Чорного моря Одеська область", він не переслідував мету обмежити чи звужити коло потенційних учасників Процедури закупівлі, а керувався наступним.

За твердженням Замовника, дійсно, основні засади державної політики у сфері оздоровлення та відпочинку дітей, повноваження органів виконавчої влади і органів місцевого самоврядування, правові, фінансові та організаційні засади утворення і діяльності дитячих закладів оздоровлення та відпочинку, права, обов'язки та відповідальність усіх учасників процесу визначає Закон України "Про оздоровлення та відпочинок дітей".

Разом з тим, за твердженням Замовника, відповідно до статті 3 Закону України "Про оздоровлення та відпочинок дітей" один з принципів державної політики у сфері оздоровлення та відпочинку дітей - це створення оптимальних умов для безпечного та ефективного перебування дітей у дитячих закладах оздоровлення та відпочинку.

Замовник стверджує, що станом на сьогоднішній день в Україні продовжується збройний конфлікт між Росією та Україною, який розпочався з окупації АР Крим та наступним етапом якого стала війна на сході України, офіційно відома як АТО.

Служба у справах дітей та сім'ї Київської обласної державної адміністрації погоджується із Скаржником, що територія Херсонської області не належить до тимчасово окупованих територій (відповідно до статті 3 Закону України "Про забезпечення прав і свобод громадян та правовий режим на тимчасово окупованій території України") чи територій, на який проводиться антитерористична операція. Разом з тим, за твердженням Замовника, цей факт не свідчить про можливість забезпечення безпечних умов перебування дітей в оздоровчому закладі.

Так, за твердженням Замовника, тимчасово окупованою територією визначається внутрішні морські води і територіальне море України навколо Кримського півострова, територія виключної (морської) економічної зони України вздовж узбережжя Кримського півострова та прилеглого до узбережжя континентального шельфу України, на які поширюється юрисдикція органів державної влади України відповідно до норм міжнародного права, Конституції та законів України.

За твердженням Замовника, не варто забувати, зокрема, що Херсонська область межує з тимчасово окупованою територією АР Крим.

Крім того, при встановленні місця надання послуг Замовник стверджує, що виходив з положень розпорядження голови Київської обласної державної адміністрації "Про організацію і проведення оздоровлення та відпочинку дітей Київської області", відповідно до якого "при визначенні місць проведення оздоровлення та відпочинку забезпечити оптимальні умови для безпечного перебування дітей у закладах оздоровлення та відпочинку шляхом направлення їх до закладів, що розташовані на території Київської області або територіях максимально віддалених від зони АТО, тимчасово окупованої території та територій які межують з ними".

Враховуючи викладене, Служба у справах дітей та сім'ї Київської обласної державної адміністрації, що вимоги Документації стосовно місця надання послуг спрямовані у першу чергу на забезпечення безпечних перебування дітей в оздоровчих закладах, а забезпечення заходів з безпеки умов перебування дітей в оздоровчих закладах, а забезпечення заходів з безпеки дітей не може бути кваліфіковано як дискримінаційні та обмежувальні умови.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації місце надання послуг – узбережжя Чорного моря, Одеська область.

Згідно з пунктом 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, що подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити, зокрема, наступні документи та інформацію:

- інформацію та документи про відповідність запропонованого предмету закупівлі вимогам цієї Документації, підготовлені відповідно до вимог пункту 7 Розділу III та додатку 3 Документації;

- основні умови договору згідно з додатком 4 Документації, які повинні бути підписані уповноваженою особою учасника і містити печатку учасника (крім учасників, що здійснюють діяльність без печатки згідно чинного законодавства).

У додатку 3 Документації міститься технічне завдання та, зокрема, зазначено, що місце надання послуг – узбережжя Чорного моря, Одеська область.

Відповідно до пункту 7 додатку 4 Документації (основні умови договору) місце надання послуг з оздоровлення – узбережжя Чорного моря Одеської області.

Замовник не довів та документально не підтвердив необхідність встановлення у Документації наведеної вище вимоги.

Встановлення зазначеної вимоги обмежує право на участь у Процедурі закупівлі лише суб'єктами господарювання, які можуть надавати вказані в Документації послуги на узбережжі Чорного моря Одеської області, що є дискримінацією по відношенню до інших суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника.

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 зазначеної вище умови Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи інформацію, наведену вище, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

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 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 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 Службу у справах дітей та сім'ї Київської обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 55.20.1. Послуги щодо тимчасового розміщування під час відпусток та інші послуги щодо тимчасового розміщування (послуги позаміських дитячих закладів оздоровлення та відпочинку, 55.20.11-00.00)" [оголошення № 000730 оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 04.01.2016 № 1(04.01.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK