



**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

№ 583-р/пк-ск від 28.03.2016

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"Курорти Приазов'я"
вул. Мелітопольське шосе, 84/1,
м. Бердянськ, Запорізька
область, 71100

Департамент у справах молоді та
спорту Харківської обласної
державної адміністрації
пл. Свободи, 5, Будинок
Держпром, 7 під., 9 пов.,
м. Харків, 61022

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 "Курорти Приазов'я" (надалі – Скаржник, ПП "Курорти Приазов'я") від 24.02.2016 № 77/04 (zareєстрованою в Комітеті 26.02.2016 за № 8-20/653-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом у справах молоді та спорту Харківської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 86.10.1. Послуги санаторіїв та інших оздоровчих закладів з відновлення здоров'я дітей, що потребують особливої соціальної уваги та підтримки" [оголошення № 034442, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 09.02.2016 № 26 (09.02.2016)] (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, здійснити перевірку документації конкурсних

торгів Замовника на предмет порушення законодавства та зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 01.03.2016 № 384-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 02.03.2016 № 20-29.2/07-784-дз Замовник листом від 04.03.2016 № -01-32/724 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 23.03.2015 № 122/07 Скаржник надіслав на адресу Колегії доповнення до Скарги.

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

1. ПП "Курорти Приазов'я" ознайомившись з документацією конкурсних торгів дійшло висновку, що дана закупівля ділиться на лоти за місцем надання послуг, і частиною 7 "Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі" розділ 3 "Підготовка пропозицій конкурсних торгів" встановлена наступна вимога, а саме – по лотах №№ 2 та 3 відстань закладу оздоровлення від зони проведення АТО та зони активного збройного конфлікту має складати не менше 200 км.

Як зазначає Скаржник, він має дитячий заклад оздоровлення та відпочинку санаторного типу "Факел", що знаходиться за адресою Запорізька область, місто Бердянськ, на узбережжі Азовського моря та має ліцензію на медичну діяльність, що повністю відповідає умовам лотів №№ 2 та 3 "Послуги дитячого закладу оздоровлення" документації конкурсних торгів Замовника.

Скаржник зазначає, що обмеження за місцем надання послуг віддаленням 200 км від зони АТО та зони активного збройного конфлікту, яка не є сталою, не має чіткого визначення та змінюється кожного дня, чим прямо впливає на відкритість та прозорість даної тендерної процедури закупівлі, обмежує добросовісну конкуренцію серед учасників, додає суб'єктивного фактору при оцінці кожного учасника, і може вплинути на цінові пропозиції, які будуть допущені до участі в закупівлі.

Скаржник вважає, що така умова має неоднозначне трактування та носить дискримінаційний характер, що направлена на штучне звуження кола учасників, чим порушує законодавство у сфері державних закупівель.

Як зазначає Скаржник, він отримав відповідь на своє звернення від Замовника листом від 15.02.2016 № 01-32/496, яке не містить роз'яснень щодо обмеження за місцем надання послуг, та в якому лише наведене поняття "дискримінація" і зазначені повноваження Антимонопольного комітету України.

ПП "Курорти Приазов'я" вважає, що у даному випадку обмеження носить упереджений характер та застосовується вибірково до Запорізької області, тому що за більшістю лотів документації конкурсних торгів місцем надання послуг визначено Харківська область (лоти № 5-13), незважаючи на те, що Харківська область також межує із зоною АТО по Луганській та Донецькій областях, та є у безпосередній близькості до активних збройних конфліктів, при цьому обмеження за відстанню до зони АТО в Документації не зазначено.

Скаржник зазначає, що місто Бердянськ знаходиться на відстані не менше 70 км від зони проведення АТО та менше 200 км від зони активного збройного конфлікту.

Листом від 23.03.2016 № 122/07 ПП "Курорти Приазов'я" надало додаткові матеріали до Скарги, в якому повідомило, що жодних спеціальних вимог до місця надання послуг дитячим закладам оздоровлення та відпочинку санаторного типу та обмежень щодо місцезнаходження таких закладів законодавством у сфері оздоровлення та відпочинку дітей не визначено.

Замовник в своїх поясненнях зазначає, що робота комітету з конкурсних торгів Департаменту проводиться виключно в рамках чинного законодавства та в інтересах 4250 дітей соціально незахищених категорій, для яких планується придбати путівки в різних куточках України, і в жодному разі не несе наміру порушити права окремих осіб та надавати преференції іншим.

Замовник зазначає, що з метою проведення якісного та безпечного оздоровлення дітей соціально незахищених категорій області Департаментом проводилась попереднє вивчення ситуації та моніторинг попиту батьків щодо оздоровлення їх дітей на території інших областей України, у тому числі, зони віддаленості від зони проведення антитерористичної операції.

Як зазначає Замовник, за результатами моніторингу, проведеного серед батьків дітей шкільного віку, встановлено, що 98,8% респондентів відмовились направляти дітей в 100 км зону від зони проведення антитерористичної операції (лише батьки з 5 адміністративних одиниць області із 34, на яких проводилось опитування, заявили, що готові направляти дітей до закладу, розташованого від зони АТО ближче 100 км).

Замовник повідомив, що переважна більшість батьків обрали для направлення своїх дітей в більш безпечну зону, а саме: Запорізька область (Якимівський район), Херсонську область, Карпати та Одеську область.

Замовник зазначає, що Уряд визначив перелік населених пунктів, на території яких здійснювалася антитерористична операція (розпорядження КМУ від 02.12.2015 № 1275-р), тому цей нормативно-правовий акт і привів до конкретизації місця надання послуг за лотами 2-3 (Запорізька область) та лотами 5-13 (Харківська область) даної Процедури закупівлі.

Як зазначає Замовник, у передмісті м. Маріуполь проходять збройні конфлікти та визначено відстань 200 км для закладів Запорізької області.

Замовник зазначає, що у передмісті м. Ізюм відсутні збройні конфлікти, однак найменша відстань до активної зони конфлікту складає 134 км (Каліново, Донецька область), тому від м. Ізюм та кордону області визначена відстань 70 км для закладів Харківської області, що становить також 200 км до місця надання послуг з оздоровлення.

Замовник зазначає, що у Харківській області не приймають участь у тендері табори Куп'янського району, Борівського району, Барвінківського району Харківської області, які знаходяться в 200 км зоні від зони активного конфлікту.

Замовник зазначає, що відповідно до розділу IV наказу Міністерства України у справах сім'ї, молоді та спорту "Про затвердження Державного соціального стандарту оздоровлення та відпочинку дітей" від 13.08.2009 № 2881, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 10.09.2009 № 854/16870, Департамент, як орган, на який покладені функції оздоровлення дітей соціально незахищених категорій зобов'язаний забезпечити повну безпеку для життя та здоров'я дітей, а не розраховувати на зміни у зоні активного збройного конфлікту, як це пропонує ПП "Курорти Приазов'я".

Замовник вважає, що висновки ПП "Курорти Приазов'я" необґрунтовані, а тому лоти №№ 2-3 Запорізької області та лоти №№ 5-13 Харківської області в тендерній документації знаходяться в рівних умовах.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I документації конкурсних торгів (надалі – Документації) місце надання послуг: Україна, зокрема, лоти № 2 та № 3 – узбережжя Азовського моря Запорізької області.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документів, що підтверджують відповідність учасника встановленим кваліфікаційним вимогам відповідно до п. 6 та п. 7 цього розділу.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації документальне підтвердження кваліфікації учасника для виконання договору у випадку акцепту його пропозиції, повинно запевнити замовника, зокрема, у тому, що учасник за лотами №№ 2-13 за своїм статусом відноситься до одного з типів закладів оздоровлення, визначених Законом України "Про

оздоровлення та відпочинок дітей" (позаміські, санаторного типу, дитячі центри).

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації документальне підтвердження кваліфікації учасника для виконання договору у випадку акцепту його пропозиції повинне заповнити замовника, зокрема, у тому, що учасник відповідає технічним, якісним та кількісним вимогам, встановленим до предмету закупівлі.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації заклад, що надає послуги, повинен бути, зокрема, стаціонарним дитячим закладом оздоровлення та відпочинку (за лотами №№ 2-13).

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації за лотами №№ 2-3 відстань закладу оздоровлення від зони проведення АТО та зони активного збройного конфлікту має складати не менше 200 км.

Замовник не довів та документально не підтвердив необхідність встановлення у Документації наведеної вище вимоги, зокрема, в частині визначення саме такої відстані від зони проведення бойових дій.

Крім того, Документація не містить визначення понять "зони проведення АТО" та "зони активного збройного конфлікту".

Встановлення зазначеної вище вимоги обмежує право на участь у Процедурі закупівлі суб'єктів господарювання за лотами №№ 2-3, які можуть надавати вказані в Документації послуги, що є дискримінацією по відношенню до даних 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.

2. ПП "Курорти Приазов'я" ознайомившись з документацією конкурсних торгів дійшло висновку, що дана закупівля ділиться на лоти за місцем надання послуг, і частиною 7 "Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі" розділ 3 "Підготовка пропозицій конкурсних торгів" встановлена наступна вимога, а саме – відстань закладу оздоровлення від територіально-адміністративного кордону Донецької та (або) Луганської областей має складати не менше 70 км.

Як зазначає Скаржник, він має дитячий заклад оздоровлення та відпочинку санаторного типу "Факел", що знаходиться за адресою Запорізька область, місто Бердянськ, на узбережжі Азовського моря та має ліцензію на медичну діяльність, що повністю відповідає умовам лоту №№ 2 та 3 "Послуги дитячого закладу оздоровлення" документації конкурсних торгів Замовника.

Скаржник вважає, що така умова має неоднозначне трактування та носить дискримінаційний характер, що направлений на штучне звуження кола учасників, чим порушується законодавство у сфері державних закупівель.

Замовник зазначає, що відповідно до розділу IV наказу Міністерства України у справах сім'ї, молоді та спорту "Про затвердження Державного соціального стандарту оздоровлення та відпочинку дітей" від 13.08.2009 № 2881, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 10.09.2009 № 854/16870, Департамент, як орган, на який покладені функції оздоровлення дітей соціально незахищених категорій зобов'язаний забезпечити повну безпеку для життя та здоров'я дітей.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I документації конкурсних торгів (надалі – Документації) місце надання послуг: Україна, зокрема, лоти № 2 та № 3 – узбережжя Азовського моря Запорізької області.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документів, що підтверджують відповідність учасника встановленим кваліфікаційним вимогам відповідно до п. 6 та п. 7 цього розділу.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації документальне підтвердження кваліфікації учасника для виконання договору у випадку акцепту його пропозиції, повинно заповнити замовника, зокрема, у тому що учасник за лотами №№ 2-13 за своїм статусом відноситься до одного з типів закладів оздоровлення, визначених Законом України "Про оздоровлення та відпочинок дітей" (позаміські, санаторного типу, дитячі центри).

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації документальне підтвердження кваліфікації учасника для виконання договору у випадку акцепту його пропозиції повинне заповнити замовника, зокрема, у тому, що учасник відповідає технічним, якісним та кількісним вимогам, встановленим до предмета закупівлі.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації заклад, що надає послуги, повинен бути, зокрема, стаціонарним дитячим закладом оздоровлення та відпочинку (за лотами №№ 2-13).

Відповідно до абзацу 9 пункту 7 розділу III Документації відстань закладу оздоровлення від територіально-адміністративного кордону Донецької та (або) Луганської областей має складати не менше 70 км.

Листом від 23.03.2016 № 122/07 ПП "Курорти Приазов'я" надало додаткові матеріали до Скарги, в якому міститься документ, а саме – свідоцтво про державну реєстрацію дитячого закладу оздоровлення та відпочинку від 12.10.2015 (серія III-AP № 00587), де зазначено місцезнаходження дитячого закладу оздоровлення та відпочинку санаторного типу "Факел" – вул. Бахчисарайська, 6, м. Бердянськ, Запорізька область.

Замовник не довів та документально не підтвердив необхідність встановлення у Документації наведеної вище вимоги, зокрема, необхідність визначення саме такої відстані до територіально-адміністративного кордону Донецької та/або Луганської областей.

Встановлення зазначеної вище вимоги обмежує право на участь у Процедурі закупівлі суб'єктів господарювання, які можуть надавати вказані в Документації послуги, що є дискримінацією по відношенню до даних 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.

Враховуючи інформацію, наведену у мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

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 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 Департамент у справах молоді та спорту Харківської обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "код 86.10.1. Послуги санаторіїв та інших оздоровчих закладів з відновлення здоров'я дітей, що потребують особливої соціальної уваги та підтримки" [оголошення № 034442, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 09.02.2016 № 26 (09.02.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК