



**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

№ 1247-р/пк-ск від 10.06.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю  
"Ас"

вул. Шевцової, 22а, м. Волноваха,  
Волноваський р-н, Донецька обл., 85700

Відділ освіти Дергачівської  
районної державної адміністрації  
Харківської області

вул. Петровського, 6, м. Дергачі,  
Дергачівський р-н, Харківська обл., 62300

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 "Ас" (надалі – Скаржник, ТОВ "Ас") від 04.05.2016 № 125 (zareєстровану в Комітеті 06.05.2016 за № 8-20/1531-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Дергачівської районної державної адміністрації Харківської області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 09123000-7. Природний газ" [оголошення № 053067, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 24.02.2016 № 37 (24.02.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

**ВСТАНОВИЛА:**

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника та відмінити рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "Газоторгова компанія" (надалі – ТОВ "Газоторгова компанія"), а також зобов'язати Замовника повторно провести процедуру оцінки пропозицій конкурсних торгів та визнати пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Ас" найбільш економічно вигідною.

Рішенням Колегії від 10.05.2016 № 924-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 11.05.2016 № 20-29.2/07-1930-дз Замовник листом від 19.05.2016 № 997 надав матеріали та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів № 98, яке відбулось 06.04.2016, свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)	товариство з обмеженою відповідальністю "Облгазпостач" (надалі – ТОВ "Облгазпостач")
2)	товариство з обмеженою відповідальністю "Енергогазрезерв" (надалі – ТОВ "Енергогазрезерв")
3)	Скаржник
4)	ТОВ "Газоторгова компанія"
5)	товариство з обмеженою відповідальністю "Харківгаз збут" (надалі – ТОВ "Харківгаз збут")

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.04.2016 № 106 Пропозиція Скаржника була відхилена Замовником як така, що містить підстави, зазначені у статті 17 та частині сьомій статті 28 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), відповідно до пункту 2 частини першої статті 29 Закону та підпункту 2 пункту 4.1 частини 4 розділу V документації конкурсних торгів; Пропозиція ТОВ "Харківгаз збут" була відхилена Замовником "як така, що не відповідає кваліфікаційним критеріям, встановленим ст. 16 Закону".

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів № 107, яка відбулась 27.04.2016, до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції ТОВ "Газоторгова компанія", ТОВ "Енергогазрезерв" та ТОВ "Облгазпостач"; найбільш економічно вигідною Замовник визнав Пропозицію ТОВ "Газоторгова компанія".

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.04.2016 № 106 Пропозиція Скаржника була відхилена Замовником з наступної підстави: "на виконання вимог п. 3 ст. 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII, комітетом з конкурсних торгів було перевірено інформацію, яка міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

Пропозиція конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "Ас" містить лист від 28.03.2016 № 71 на ім'я комітету з конкурсних торгів "Інформація про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі та відхилення пропозиції", у якому серед іншого зазначено, що у Єдиному реєстрі юридичних осіб та осіб-підприємців наявна інформація, передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців", про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи-резидента України, яка є учасником.

В свою чергу, в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань відсутня інформація про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) ТОВ "Ас".

Таким чином, товариством з обмеженою відповідальністю "Ас" у складі пропозиції конкурсних торгів подано недостовірну інформацію, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі".

На думку Скаржника, у відповідності до умов Документації його Пропозиція мала бути визнана Замовником найбільш економічно вигідною, оскільки ТОВ "Ас" запропонувало найнижчу ціну, проте, як зазначає Скаржник, Замовник акцептував Пропозицію іншого учасника Процедури закупівлі.

Як вважає ТОВ "Ас", незаконне рішення Замовника щодо акцепту Пропозиції ТОВ "Газоторгова компанія" може призвести до бюджетних втрат. Скаржник не погоджується з рішенням Замовника стосовно відхилення Пропозиції ТОВ "Ас", вважає підставу відхилення його Пропозиції необґрунтованою та упередженою і просить, зокрема, скасувати рішення про відхилення Пропозиції Скаржника та відмінити рішення про акцепт Пропозиції ТОВ "Газоторгова компанія", а також зобов'язати Замовника повторно провести процедуру оцінки Пропозицій, пояснюючи це наступним.

За інформацією Скаржника, ним була надана достатня кількість установчих документів для з'ясування обставин щодо встановлення особи, яка є кінцевим бенефіціарним власником (контролером) юридичної особи – учасника закупівлі.

Як зазначає Скаржник, відповідно до листа Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 15.01.2016 № 3302-06906-06 інформація стосовно особи, яка є кінцевим бенефіціарним власником (контролером) юридичної особи - учасника закупівлі міститься у статуті, виписці або витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців.

За твердженням ТОВ "Ас", з наданих у складі його Пропозиції документів та інформації, яка міститься у відкритому для загального доступу Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, можна встановити, що засновником ТОВ "Ас" є одна фізична особа – Станкеєва Л. В.

Як повідомляє Скаржник, зазначена особа у відповідності до норм законодавства набуває статус кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи – ТОВ "Ас".

На думку Скаржника, у складі його Пропозиції надана та підтверджена вся необхідна інформація про юридичну особу, в тому числі, стосовно кінцевого бенефіціарного власника (контролера), у зв'язку з чим Замовник не мав права відхилити Пропозицію Скаржника з підстави ненадання або неточного за формою надання інформації про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) ТОВ "Ас".

Замовник з цього питання зазначив, що відповідно до Закону замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів учасника у разі, якщо в Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців відсутня інформація, передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців", про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України, яка є учасником.

Як зазначає Замовник, у Пропозиції Скаржника міститься лист від 28.03.2016 № 71, в якому, серед іншого, зазначено, що в Єдиному реєстрі юридичних осіб та осіб-підприємців наявна інформація, передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців", про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України, яка є учасником.

Разом з цим, за твердженням Замовника, в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань (відповідно до витягу із зазначеного реєстру від 13.04.2016 № 1000838055) відсутня інформація про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) ТОВ "Ас".

Таким чином, як зазначає Замовник, Скаржник у складі своєї Пропозиції подав недостовірну інформацію, яка є суттєвою при визначенні результатів Процедури

закупівлі, у зв'язку з чим Замовник вважає, що Пропозиція ТОВ "Ас" була відхилена ним правомірно.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 8 частини першої статті 17 Закону встановлено, що 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) у разі, якщо, зокрема, у Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців відсутня інформація, передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців", про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України, яка є учасником (учасником попередньої кваліфікації).

Наведена умова також визначена у підпункті 6.2 пункту 6 розділу III Документації.

Разом з цим, Документація не містить вимог стосовно необхідності надання учасником Процедури закупівлі у складі його Пропозиції інформації та/або документів, які підтверджують наявність інформації в Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців, передбаченої частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців", про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України такого учасника.

Слід зазначити, що у складі копії Пропозиції Скаржника, наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься лист від 28.03.2016 № 71, в якому ТОВ "Ас", зокрема, повідомляє про наявність в Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців вищевказаної інформації.

Відповідно до частини сьомої статті 28 Закону замовник має право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником, до органів державної влади, підприємств, установ, організацій відповідно до їх компетенції. У разі отримання достовірної інформації про його невідповідність вимогам кваліфікаційних критеріїв, наявність підстав, зазначених у частині першій статті 17 цього Закону, або факту зазначення у пропозиції конкурсних торгів (ціновій пропозиції) будь-якої недостовірної інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів такого учасника.

Законом України від 26.11.2015 № 835-VIII (який набрав чинності 13.12.2015) "Про внесення змін до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та деяких інших законодавчих актів України щодо децентралізації повноважень з державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань" були внесені зміни, серед іншого, до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та викладено його у новій редакції, зокрема:

- назву зазначеного Закону було змінено на: "Закон України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань";

- частину другу статті 17 зазначеного Закону було викладено у наступній редакції:

"2. Для державної реєстрації створення юридичної особи - державного органу подається заява про державну реєстрацію створення юридичної особи.

Для державної реєстрації створення, припинення юридичної особи - місцевої ради, виконавчого комітету місцевої ради, а також змін до відомостей про неї подається заява про державну реєстрацію створення, припинення юридичної особи, внесення змін до відомостей про неї.

Для державної реєстрації створення, припинення юридичної особи - виконавчого органу місцевої ради (крім виконавчого комітету), а також змін до відомостей про неї подається заява про державну реєстрацію створення, припинення юридичної особи, внесення змін до відомостей про неї, а також акт місцевої ради про створення, припинення виконавчого органу, акт сільського, селищного, міського голови про призначення керівника такого органу.

Державна реєстрація при реорганізації органів місцевого самоврядування як юридичних осіб після добровільного об'єднання територіальних громад здійснюється з урахуванням особливостей, передбачених Законом України "Про добровільне об'єднання територіальних громад".

Враховуючи викладене, чинним законодавством не передбачений обов'язок (можливість) замовника приймати рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації) у разі, якщо, зокрема, у Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців відсутня інформація, про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України, яка є учасником (учасником попередньої кваліфікації), оскільки зазначена інформація не передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" у редакції зі змінами, внесеними Законом України від 26.11.2015 № 835-VIII "Про внесення змін до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та деяких інших законодавчих актів України щодо децентралізації повноважень з державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань".

Таким чином, Пропозиція ТОВ "Ас" була відхилена Замовником неправомірно з підстави, зазначеної у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.04.2016 № 106.

Враховуючи інформацію, наведену вище, зокрема, стосовно того, що Пропозиція ТОВ "Ас" була відхилена Замовником неправомірно з підстави, наведеної у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.04.2016 № 106, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття Пропозицій учасників Процедури закупівлі.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність 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 на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

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 Відділ освіти Дергачівської районної державної адміністрації Харківської області скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 09123000-7. Природний газ" [оголошення № 053067, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 24.02.2016 № 37 (24.02.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК