



**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

№ 1991-р/пк-ск від 20.09.2016

вих. лист від №

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Контракт
Продрезерв 5"

вул. 195-ї Стрілкової дивізії, буд. 3,
м. Номосковськ,
Дніпропетровська обл., 51200

Відділ освіти Амур-
Нижньодніпровської районної у місті
Дніпропетровську ради

проспект Мануйлівський
(пр. Воронцова), 31,
м. Дніпро, АНД район, 49023

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 "Контракт Продрезерв 5" (надалі – Скаржник, ТОВ "Контракт Продрезерв 5") від 25.08.2016 № 25/08/16 (зареєстровану в Комітеті 26.08.2016 за № 8-20/2897-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Амур-Нижньодніпровської районної у місті Дніпропетровську ради (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "56.29.2. Послуги з організації харчування учнів" [оголошення № 141330, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 05.07.2016 № 125(05.07.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема:

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;

- 2) прийняти рішення про встановлення порушень з боку Замовника;
- 3) зобов'язати Замовника, зокрема, скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 29.08.2016 № 1876-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 30.08.2016 № 20-29.2/07-3744-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 01.09.2016 № 22/2579 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.

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій від 15.08.2016 № 308 свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "Дніпрпродсервіс" (надалі – ТОВ "Дніпрпродсервіс");
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "Регіональна кейтерингова компанія" (надалі – ТОВ "Регіональна кейтерингова компанія");
- 3) Скаржник;
- 4) приватне підприємство "Импекс Ко" (надалі – ПП "Импекс Ко");
- 5) товариство з обмеженою відповідальністю "Ліра" (надалі – ТОВ "Ліра");
- 6) товариство з обмеженою відповідальністю "Лідер-Вест" (надалі – ТОВ "Лідер-Вест", Переможець).

Згідно з копією протоколу про відхилення пропозицій конкурсних торгів від 16.08.2016 № 327 пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Ліра" була відхилена Замовником.

Згідно з копією протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 17.08.2016 № 329 пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Дніпрпродсервіс", ТОВ "Регіональна кейтерингова компанія", Скаржника, ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" були допущені Замовником до процедури оцінки; найбільш економічно вигідною Замовник визнав пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест".

ТОВ "Контракт Пролрезерв 5" вважає, що під час проведення Процедури закупівлі Замовником порушено норми Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та вчинено незаконну бездіяльність стосовно перевірки документів, поданих учасниками Процедури закупівлі ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" в результаті чого, Замовником було незаконно допущено до оцінки пропозиції конкурсних торгів цих компаній та в подальшому складено незаконний протокол оцінки пропозицій конкурсних торгів від 17.08.2016 № 329 та незаконно акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест".

1. За інформацією ТОВ "Контракт Пролрезерв 5", ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" в складі своїх пропозицій конкурсних торгів надали договори які не можуть свідчити про наявність досвіду виконання аналогічних послуг.

Оскільки, на думку Скаржника, під терміном "аналогічні" послуги мають розумітись саме послуги з організації харчування учнів (код за ДК - 56.29.2).

ТОВ "Контракт Пролрезерв 5" повідомляє, що зазначені компанії не мають досвіду здійснення саме зазначеної діяльності.

Скаржник зауважує, що під час здійснення Процедури закупівлі, Замовник, порушуючи норми частини 7 статті 28 Закону не перевіряв інформацію, надану ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" стосовно наявності досвіду виконання аналогічних договорів, а

саме, не перевірів статус замовника вказаних послуг – чи мав такий замовник статус навчального закладу.

За твердженням ТОВ "Контракт Продрезерв 5", ТОВ "Лідер-Вест" у зазначений період мав в штаті лише 1 найняту особу-директора.

На думку Скаржника, проаналізувавши вказані дані, Замовник міг прийти до висновку про неможливість реального виконання вказаними підприємствами послуг з організації харчування учнів та фіктивність наданих в складі пропозиції конкурсних торгів договорів, разом із тим незаконна бездіяльність Замовника призвела того, що Замовник не відхилив пропозиції учасників, які не відповідали вимогам Документації, а отже порушив статтю 29 Закону.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ПП "Импекс Ко" у складі своєї пропозиції конкурсних торгів на підтвердження наявності досвіду надання послуг їдалень надано інформаційну довідку про виконання аналогічних договорів, копії двох договорів за 2015 рік на надання послуг їдалень завірені замовниками та два оригінали відгуків.

За інформацією Замовника, ТОВ "Лідер-Вест" на підтвердження досвіду роботи у складі пропозиції конкурсних торгів надано: довідку про виконання аналогічних договорів, копії двох договорів за 2014 рік на надання послуг їдалень завірені замовниками та оригінали двох відгуків від замовників.

Замовник зауважує, що документацією конкурсних торгів (надалі – Документація) не передбачалися вимоги щодо статусу отримувача послуг. При цьому, Замовник повідомляє, що встановлення Замовником вимог, що аналогічні договори повинні бути укладені з бюджетною установою порушувало б основоположні принципи вільної та ринкової економіки та створювало приховану дискримінацію учасників Процедури закупівлі.

Таким чином, за твердженням Замовника, у нього були відсутні будь-які підстави вважати документи, надані ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" недостовірними, оскільки документи щодо виконання аналогічних договорів та дані фінансової звітності не збігаються в часі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися з наступних документів та інформації, зокрема, з документально підтвердженої інформації про відповідність кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 Закону та інформації про відсутність підстав для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі на підставі частин 1 та 2 статті 17 Закону (за винятком пунктів 1 і 6 частини 1 статті 17) згідно з вимогами пункту 6 розділу III цієї Документації.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати документально підтверджену інформацію про відповідність кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів:

- інформаційну довідку учасника, складену у довільній формі, про виконання аналогічних договорів (не менше двох) за 2014 р. - 2015 р. (найменування та адреса замовника, № та дата договору, предмет договору, П.І.Б. контактної особи замовника та телефон);

- копії договорів відповідно до наданої інформаційної довідки завірені підписом та печаткою замовників (у разі наявності);

- відгуки від колишніх замовників про належне виконання учасником показаних договорів (надаються на фірмових бланках замовників, які надали ці відгуки, завірені підписом та печаткою замовника (у разі наявності) із зазначенням дати та номеру договору).

1.1. У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "Импекс Ко" містяться:

- інформаційна довідка про виконання аналогічних договорів, у якій зазначена інформація про: 1) договір надання послуг з харчування від 30.01.2015 № 15/01/33 з ТОВ "Дніпропетровський юридичний центр "Правова допомога"; 2) договір надання послуг з харчування від 01.06.2015 № 15/06/01 з ТОВ "Вайв Глобал";

- копії договорів про надання послуг з харчування від 30.01.2015 № 15/01/33 та від 01.06.2015 № 15/06/01;

- відгук ТОВ "Дніпропетровський юридичний центр "Правова допомога" від 08.02.2016 № 05-0216 про договір надання послуг з харчування від 30.01.2015 № 15/01/33;

- відгук ТОВ "Вайв Глобал" від 26.01.2016 № 108 про договір надання послуг з харчування від 01.06.2015 № 15/06/01.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест" містяться:

- довідка про виконання аналогічних договорів, у якій зазначена інформація про: 1) договір, предмет якого – послуги з організації їдалень, від 24.03.2014 № 45 з ФОП Прибитком С.В.; 2) договір, предмет якого – послуги з організації їдалень, від 03.02.2014 № 23 з ФОП Матухно В.А.;

- копії договорів про надання послуг з харчування від 24.03.2014 № 45 та від 03.02.2014 № 23;

- відгук ФОП Прибитка С.В. б/д б/н щодо договору про надання послуг з харчування від 24.03.2014 № 45;

- відгук ФОП Матухно В.А. б/д б/н щодо договору про надання послуг з харчування від 03.02.2014 № 23.

Слід зазначити, що у Документації відсутня вимога щодо підтвердження учасниками Процедури закупівлі наявності у них аналогічних договорів щодо послуг з організації харчування учнів.

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

1.2. 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, наявності 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.

Враховуючи наведене, звернутись за підтвердження інформації наданої учасником Процедури закупівлі є правом, а не обов'язком Замовником, отже у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. За інформацією ТОВ "Контракт Пролрезерв 5", ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" відповідно до звітності не мають в штаті найнятих працівників, а отже не відповідають кваліфікаційному критерію, а саме – наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

За інформацією Скаржника, наявності найнятих осіб відповідно до цивільно-правових договорів також спростовується відсутністю подання даних таких осіб у звіті 1-ДФ та відсутністю нарахунків відповідних податків та зборів по таким особам.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що у складі пропозицій конкурсних торгів зазначеними учасниками надані копії штатних розписів:

- ПП "Импекс Ко" на 83 штатні одиниці;
- ТОВ "Лідер-Вест" на 66 штатних одиниць.

Крім того, за твердженням Замовника, зазначеними учасниками Процедури закупівлі надано копії звітів за формою 1 ДФ за II квартал 2016 року та довідки у довільній формі про найманих працівників за цивільно-правовими договорами.

Окрім цього, за інформацією Замовника, обома учасниками Процедури закупівлі надані листи про те, що жоден з них не планує залучати до надання послуг з організації харчування субпідрядника.

Таким чином, за твердженням Скаржника, ПП "Импекс Ко" та ТОВ "Лідер-Вест" були дотримані вимоги Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати документально підтверджену інформацію про відповідність кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід:

- копія штатного розкладу (для юридичних осіб);
- копія форми 1ДФ (податковий розрахунок) за I або II квартал 2016 року;
- довідка у довільній формі про найманих працівників за цивільно-правовими договорами (П.І.Б., спеціальність, досвід роботи за спеціальністю).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "Импекс Ко" містяться:

- штатний розпис, що вводиться в дію з 10.08.2016, у якому зазначено про 83 штатні одиниці;
- інформаційна довідка про податкову форму 1ДФ б/д б/н, у якій зазначено наступне: "підпункт "б" пункту 176.2 статті 176 Податкового кодексу України передбачає подання особами, які відповідно до цього Кодексу мають статус податкових агентів, до органу державної податкової служби податкового розрахунку суми, доходу, нарахованого (сплаченого) на користь платників податку, а також суми утриманого з них податку, у разі нарахування сум зазначених доходів протягом звітного періоду. Так як на ПП "Импекс Ко" протягом I та II кварталів 2016 року не відбувалася жодна з цих подій (не було ні нарахувань, ні виплат доходу), форма 1ДФ за ці квартали не складалась та не подавалась.
- інформаційна довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації б/д б/н, у якій зазначено про наявність 21 працівника, а також наступна інформація: "зазначені люди знаходяться в кадровому резерві та будуть готові встати до роботи у разі, якщо наша пропозиція буде акцептована", у якій відсутня інформація про найманих працівників за цивільно-правовими договорами, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів ПП "Импекс Ко" не відповідала умовам Документації в цій частині та мала бути відхилена Замовником у відповідності до норм Закону України "Про здійснення державних закупівель".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест" містяться:

- штатний розпис з 25.08.2016, у якому зазначена інформація про 66 працівників;
- довідка б/д б/н, у якій зазначена, зокрема, наступна інформація "ТОВ "Лідер-Вест" повідомляє, що в I або II кварталах 2016 року не мало найманих працівників та відповідно не здійснювало нарахування та виплату їм заробітної плати. У зв'язку з цим, ТОВ "Лідер-Вест" згідно з підпунктом мб" пункту 176.2 статті 176 Податкового кодексу України не здійснювало складання та подання до органів державної податкової служби форми 1ДФ (податковий розрахунок за I або II квартал 2016 року);
- довідка про найманих працівників за цивільно-правовими договорами б/д б/н, у якій зазначена інформація про 27 працівників.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в частині невідповідності пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест" в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "Контракт Продрезерв 5" просить, зокрема, зобов'язати Замовника, зокрема, скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі. Це було б можливим за умови відповідності пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, умовам Документації.

У зв'язку з цим Колегією були розглянуті копії пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів, та встановлено наступне.

2.1. Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати документально підтверджену інформацію про відповідність кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявність обладнання та матеріально-технічної бази:

- інформаційна довідка, складена у довільній формі, про наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для виконання Договору про закупівлю;

- копія висновку державної санітарно-епідеміологічної експертизи на складські приміщення разом з затвердженим переліком асортименту, дійсні на дату розкриття пропозицій;

- копії документів, які підтверджують право розпорядження складськими приміщеннями (власність, оренда, зберігання чи інше), дійсні на дату розкриття пропозицій.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "Импекс Ко" містяться:

- інформаційна довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази б/д б/н, у якій, зокрема, зазначена інформація про складське приміщення за адресою м. Дніпро, вул. Запасна, 7 (договір від 08.08.2016 № 436);

- договір надання платних послуг по зберіганню товарно-матеріальних цінностей від 08.08.2016 № 436, укладений між ПП "Импекс Ко" та ДО "Комбінат салют".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "Импекс Ко" відсутній висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи щодо складського приміщення за адресою м. Дніпро, вул. Запасна, 7, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

2.2. Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати документально підтверджену інформацію про відповідність кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявність фінансової спроможності:

- копія балансу учасника за I квартал або I півріччя 2016 року;

- копія звіту про фінансові результати учасника за I квартал або I півріччя 2016 року;

- копія звіту про рух грошових коштів за 2015 рік (якщо учасник формує такий звіт).

Суб'єкти малого підприємництва і представники іноземних суб'єктів господарської діяльності, для яких національними положеннями (стандартами) встановлюється скорочена за показниками фінансова звітність у складі балансу та звіту про фінансові результати повинні надати письмове підтвердження з посиланням на норми відповідних законодавчих актів України про те, що їх фінансова звітність не містить звіту про рух грошових коштів;

- оригінал або копія довідки з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами станом на 05.07.2016 р. або більш пізню дату.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест" міститься довідка б/д б/н, у якій зазначена наступна інформація: " ТОВ "Лідер-Вест" згідно статті 55 Господарського кодексу України за результатами діяльності за I квартал та I півріччя 2016 року належить до суб'єктів мікропідприємництва.

Порядком подання фінансової звітності, який затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 28 лютого 200 року № 419, встановлено подання суб'єктами мікропідприємництва органами державної податкової служби та органами державної статистики включно річної фінансової звітності, передбаченої для суб'єктів малого підприємництва."

Надані ТОВ "Лідер-Вест" документи не підтверджують неможливість виконання ТОВ "Лідер-Вест" наведених вище умов Документації.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Лідер-Вест" відсутні:

- копія балансу учасника за I квартал або I півріччя 2016 року;
- копія звіту про фінансові результати учасника за I квартал або I півріччя 2016 року, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

2.3. Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати документально підтверджену інформацію про відповідність кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, зокрема, довідку у довільній формі про найманих працівників за цивільно-правовими договорами (П.І.Б., спеціальність, досвід роботи за спеціальністю).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься інформаційна довідка про наявність у Скаржника працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для надання відповідних послуг від 01.08.2016 № 01/08-16, у якій відсутня інформація про найманих працівників за цивільно-правовими договорами, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Отже, пропозиції конкурсних торгів ПП "Импекс Ко", ТОВ "Лідер-Вест" та ТОВ "Контракт Прорезерв 5" не відповідали вимогам Документації та мали бути відхилені Замовником відповідно до статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ПП "Импекс Ко", ТОВ "Лідер-Вест" та ТОВ "Контракт Прорезерв 5", Замовник порушив вимоги частини першої статті 29 Закону.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які можуть бути виправлені шляхом скасування всіх рішень, прийнятих Замовником після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

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 цінкових 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 одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обстави 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 Амур-Нижньодніпровської районної у місті Дніпропетровську ради скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "56.29.2. Послуги з організації харчування учнів" [оголошення № 141330, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 05.07.2016 № 125(05.07.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK