



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

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

№ 378-р/пк-ск від 04.04.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Хотей-Дніпро"
вул. Новоселівська, 3, м.
Дніпропетровськ, 49000

Державне підприємство
матеріально-технічного
забезпечення залізничного
транспорту України
"Укрзалізничпостач"
пр-т Повітрофлотський, 11/15,
м. Київ, 03049

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного
бюлетеня "Вісник державних
закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Хотей-Дніпро" (надалі – Скаржник, ТОВ "Хотей-Дніпро") від 05.03.2014 б/н (zareєстрованою в Комітеті 06.03.2014 за № 8-20/517-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним підприємством

матеріально-технічного забезпечення залізничного транспорту України "Укрзалізничпостач" (надалі – Замовник, ДП МТЗЗТУ "Укрзалізничпостач") порядку проведення процедури закупівлі – "плити фанерні важкогорючі" [оголошення № 220995, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 23.12.2013 № 101 (844)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт переможця Процедури закупівлі та рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

Рішенням Колегії від 07.03.2014 № 272-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 07.03.2014 № 20-29.3/09-678-дз Замовник листами від 17.03.2014 № ЦХП-20/1432 та № ЦХП-20/1432-1 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) від 22.01.2014 № 400/362 свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники:

№	Найменування учасника Процедури закупівлі
1.	Скаржник
2.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Євроінвестстрой" (надалі – Переможець, ТОВ "Євроінвестстрой")
3.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Інтех Компані" (надалі – ТОВ "Інтех Компані")
4.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Юніонсервіс" (надалі – ТОВ "Юніонсервіс")
5.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Метробудкомплект" (надалі – ТОВ "Метробудкомплект")

Згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів (додатком до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 24.02.2014 № 379/400) пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) Скаржника ТОВ "Юніонсервіс" та ТОВ "Метробудкомплект" були відхилені ДП МТЗЗТУ "Укрзалізничпостач", як такі, що не відповідають умовам документації конкурсних торгів.

До оцінки були допущені Пропозиції компаній ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані".

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 24.02.2014 № 379/400 найбільш економічно вигідною визнано Пропозицію ТОВ "Євроінвестстрой".

1. ТОВ "Хотей-Дніпро" у Скарзі просить скасувати рішення про відхилення його Пропозиції.

У зв'язку з цим Колегією були розглянуті підстави відхилення Пропозиції Скаржника та встановлено наступне.

1.1. Щодо першої підстави відхилення (згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів):

"не надано копію протокольного рішення учасників про призначення директора, натомість надано рішення засновника від 31.12.2012 № 1 про зміну назву товариства, що не відповідає умовам п.п. 1 Розділу I п. 3.6. "Кваліфікаційні критерії до учасників" документації конкурсних торгів";

Згідно з підпунктом 1 пункту 3.6 розділу 3 документації конкурсних торгів (надалі – Документація) документальним підтвердженням відомостей про осіб, які мають право підписання договору, для юридичних осіб є, зокрема, копія протокольного рішення учасників (акціонерів, власників), копія наказу про призначення.

У складі копії Пропозиції Скаржника, наданої на розгляд Колегії Замовником, містяться:

- наказ від 03.09.2012 № 1 ТОВ "Хотей-Дніпро", згідно з яким Костренко В. В. згідно з рішенням від 31.08.2012 № 1 засновника (учасника) ТОВ "Хотей-Дніпро" приступає до виконання обов'язків директора зазначеного підприємства;
- рішення від 31.08.2012 № 1 засновника (учасника) ТОВ "Хотей-Дніпро" щодо зміни найменування зазначеного суб'єкта господарювання та реєстрації Статуту в новій редакції.

Копія протокольного рішення учасників (акціонерів, власників) з підтвердженням відомостей про осіб, які мають право підписання договору, у складі копії Пропозиції Скаржника відсутнє.

На засіданні Колегії, яке відбулось 04.04.2014, представник Скаржника зазначив, що ТОВ "Хотей-Дніпро" була допущена технічна помилка під час складення Пропозиції в цій частині.

Таким чином, Пропозиція Скаржника не відповідала наведеній вище вимозі Документації, у зв'язку з чим його Пропозиція була правомірно відхилена Замовником через наведену вище підставу.

1.2. Щодо другої підстави відхилення (згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів):

"учасником надано лист ТОВ "БІТ" від 08.01.2014 № 14 (стор. 64 пропозиції), представника виробника продукції, щодо підтвердження статусу учасника як офіційного представника ТОВ "БІТ" з постачання продукції, та лист виробника продукції ЗАТ "Фанерный завод "Власть труда" від 09.01.2014 № 3368 (стор. 65 пропозиції), про те, що ТОВ "БІТ" є регіональним представником виробника, які не містять інформації щодо дійсності на весь строк поставки продукції, що не відповідає умовам п.п. 3.1 п. 3.7. "Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі" документації конкурсних торгів".

Відповідно до підпункту 3.1 підпункту 3 пункту 3.7 розділу 3 Документації, якщо учасник не є виробником продукції – надати оригінали документів, які підтверджують стосунки із виробником:

- договір з виробником;
- або сертифікат дистриб'ютора, представника, дилера, тощо;
- або лист виробника про представництво його інтересів;
- або інший документ, в якому обов'язково зазначаються стосунки з учасником;
- або нотаріально завірнені копії зазначених документів.

Зазначені документи повинні бути дійсними на весь строк поставки продукції та обов'язково містити гарантії виробника щодо якості продукції.

Згідно з копією Пропозиції ТОВ "Хотей-Дніпро" Скаржником запропоновано для участі у Процедурі закупівлі фанеру важкогорючу виробництва ЗАТ "Фанерный завод "Власть Труда (Россия)" (мовою оригіналу).

У складі копії Пропозиції Скаржника також містяться:

- лист від 09.01.2014 № 3368 ЗАТ "Фанерный завод "Власть Труда" (мовою оригіналу), яким зазначений суб'єкт господарювання підтверджує, що ТОВ ВКП "БІТ" є регіональним представником ЗАТ "Фанерный завод "Власть Труда" (мовою оригіналу);

- лист від 08.01.2014 № 14 ТОВ ВКП "БІТ", яким повідомляє, що ТОВ "Хотей-Дніпро" має статус офіційного торгового представника з постачання продукції виробництва ЗАТ "Фанерный завод "Власть Труда" (мовою оригіналу).

Разом з тим, лист від 08.01.2014 № 14 не містить інформації щодо його дійсності на весь строк поставки продукції, що не відповідає наведеній вище умові Документації.

Враховуючи викладене, Пропозиція Скаржника була правомірно відхилена Замовником через наведену вище підставу.

2. ТОВ "Хотей-Дніпро" у Скарзі зазначає, що ціна акцептованої Пропозиції ТОВ "Євроінвестстрой" відрізняється від ціни, яка зазначена в протоколі розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги зазначив, що в Пропозиції Переможця була виявлена арифметична помилка, про що учасника повідомлено листом та отримано згоду на її виправлення, про що зазначено в протоколі оцінки пропозицій конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 3 статті 28 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) замовник має право на виправлення арифметичних помилок, допущених в результаті арифметичних дій, виявлених у поданій пропозиції конкурсних торгів під час проведення її оцінки, у порядку, визначеному документацією конкурсних торгів, за умови отримання письмової згоди на це учасника, який подав пропозицію конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 5.2 розділу 5 Документації Замовник має право на виправлення арифметичних помилок, допущених в результаті арифметичних дій, виявлених у поданій пропозиції конкурсних торгів під час проведення її оцінки, у порядку, визначеному документацією конкурсних торгів, за умови отримання письмової згоди на це учасника, який подав пропозицію конкурсних торгів.

Пропозиції, визначені як такі, що відповідають вимогам, перевіряються Замовником на наявність арифметичних помилок. Помилки виправляються Замовником у такій послідовності:

а) при розходженні між сумами, вказаними літерами та в цифрах, сума літерами є визначальною;

б) при розходженні між ціною одиниці та підсумковою ціною, одержаною шляхом множення ціни за одиницю на кількість, ціна за одиницю є визначальною, а підсумкова ціна виправляється. Якщо, на погляд Замовника, в ціні за одиницю є явне зміщення десяткового розподільника, в такому випадку призначена підсумкова ціна є визначальною, а ціна за одиницю виправляється.

Якщо учасник не згоден із виправленням помилок, його пропозиція відхиляється.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) від 22.01.2014 № 400/362 цінова пропозиція Переможця становила 6 357 573,54 грн.

У ході розгляду форми конкурсних торгів "Пропозиція конкурсних торгів", яка міститься у складі копії Пропозиції ТОВ "Євроінвестстрой" (загальна вартість якої зазначена 6 357 573,54 грн), наданої на розгляд Колегії Замовником, Колегією встановлено, що Замовник виявив арифметичну помилку в загальній вартості пропозиції.

Після перерахунку загальної вартості пропозиції Переможця Колегією було встановлено, що ціна предмету закупівлі, яку пропонує зазначений учасник Процедури закупівлі, становить 6 002 991,54 грн.

У додаток до пояснень по суті Скарги ДП МТЗЗТУ "Укрзалізничпостач" надало копію листа від 24.02.2014 № ЦХП-20/1069, адресованого Переможцю з пропозицією надати згоду на виправлення арифметичних помилок, та копію листа б/д б/н ТОВ "Євроінвестстрой", адресованого Замовнику, яким Переможець надає згоду на виправлення арифметичних помилок.

Враховуючи наведене вище, дії Замовника в частині виправлення арифметичної помилки, виявленої в Пропозиції ТОВ "Євроінвестстрой", не суперечать вимогам Закону та Документації в цій частині.

У зв'язку з цим, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. ТОВ "Хотей-Дніпро" у Скарзі просить у разі неможливості усунути виявлені порушення зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав Скаржника на недискримінаційний підхід з боку Замовника під час розгляду Пропозиції Скаржника Колегією були розглянуті Пропозиції учасників Процедури закупівлі (ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані"), допущені ДП МТЗЗТУ "Укрзалізничпостач" до процедури оцінки, та встановлено наступне.

3.1. Згідно з пунктом 3.8 [опис окремої частини (частин) предмета закупівлі, щодо яких можуть бути подані пропозиції конкурсних торгів] розділу 3 Документації предметом закупівлі є:

№ з/п	Найменування товару
1	Фанера важкогорюча для вагонобудування (фанера клеєна березова) ФСФ-ТВ (Э) 1525x1830x10мм (сорт II/IV)
2	Фанера важкогорюча для вагонобудування (фанера клеєна березова) ФСФ-ТВ (Э) 1525x1830x15мм (сорт II/IV)
3	Фанера важкогорюча для вагонобудування (фанера клеєна березова) ФСФ-ТВ (Э) 1525x1830x 18мм (сорт II/IV)
4	Фанера важкогорюча для вагонобудування (фанера клеєна березова) ФСФ-ТВ (Э) 1525x1830x19мм (сорт II/IV)
5	Фанера важкогорюча для вагонобудування (фанера клеєна березова) ФСФ-ТВ (Э) 1525x1830x 20мм (сорт II/IV)

Зокрема, за позиціями 3 та 5 предметом закупівлі є фанера важкогорюча для вагонобудування товщиною 18 та 20 мм відповідно.

Відповідно до підпункту 2.1 підпункту 2 пункту 3.7 розділу 3 Документації, якщо продукція виготовляється за ТУ надати:

- повну їх копію;
- або копію титульного листа та окремих розділів (витягів) стосовно супроводжувальних документів з якості та вимог до технічних характеристик, безпеки, правил приймання, експлуатації, зберігання, транспортування, гарантій, методів контролю та випробування, маркування, пакування.

У складі копій Пропозицій ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані" містяться копії ТУ 5518-002-00273235-96 (зі змінами, внесеними сповіщеннями № 1-4), в

таблиці 2 пункту 1 (технічні вимоги) яких наведена наступна товщина плит: 4; 6,5; 8; 9; 10; 15; 16; 19; 21; 25.

Разом з тим, зазначені технічні умови не містять інформації про наявність фанери важкогорючої для вагонобудування товщиною 18 та 20 мм, що не відповідає пункту 3.8 розділу 3 Документації (позиції 3 та 5 відповідно).

3.2. Відповідно до пункту 3.2 розділу 3 Документації Пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі повинна складатися, у тому числі, з Кваліфікаційної частини, що повинна містити забезпечення пропозиції конкурсних торгів, якщо таке вимагається документацією конкурсних торгів.

Згідно з пунктом 3.3 розділу 3 Документації банківська гарантія, в якості забезпечення пропозиції конкурсних торгів, повинна відповідати вимогам зазначеним у додатку 3 Документації.

Відповідно до пункту 5 додатку 3 Документації текст банківської гарантії не може містити, зокрема, умов про ускладнення процедури повернення забезпечення конкурсних торгів (додаткового підтвердження повноважень особи, яка підписала вимоги від імені Бенефіціара, отримання будь-яких підтверджень щодо правомірності стягнення забезпечення конкурсних торгів тощо).

У складі копій Пропозицій ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані" містяться банківські гарантії від 20.01.2014 № 1715/1 та № 1716/1 відповідно, видані публічним акціонерним товариством "Фінростбанк", згідно з пунктом 10 яких в письмовій вимозі Бенефіціара (ДП МТЗЗТУ "Укрзалізничпостач") повинно бути об'єктивно зазначено, в чому полягає порушення та/або не виконання зобов'язань Принципалів (ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані" відповідно), що підтверджується доданими до неї відповідними документами.

Зазначена вимога наведених вище гарантії не відповідає вимогам пункту 5 додатку 3 Документації.

Враховуючи викладене, Пропозиції ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані" не відповідали наведеним вище умовам Документації, а тому Замовник мав відхилити їх пропозиції конкурсних торгів відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедуру закупівлі на підставі абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону (відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом).

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів зазначених вище учасників, Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону.

Застосувавши дискримінаційний підхід до Скаржника, а саме – відхиливши Пропозицію ТОВ "Хотей-Дніпро" та не відхиливши Пропозиції ТОВ "Євроінвестстрой" та ТОВ "Інтех Компані", які не відповідали умовам Документації, Замовник порушив один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі,

передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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 абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та частиною четвертою статті 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 державне підприємство матеріально-технічного забезпечення залізничного транспорту України "Укрзалізничпостач" відмінити процедуру закупівлі – "плити фанерні важкогорючі" [оголошення № 220995, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 23.12.2013 № 101 (844)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ