



**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

№ 48-р/пк-ск від 17.01.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Гірничо-
промислова компанія
"Енергоперспектива"

вул. Тарасова, 57, с. Миліші,
Луцький р-н, Волинська обл.,
45631

Міністерство оборони України
пр-т Повітрофлотський, 6,
м. Київ, 03168

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 "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" (надалі – Скаржник, ТОВ ГПК "Енергоперспектива") від 13.12.2013 № 13/12/2013-02 (zareestrovanu в Комітеті 16.12.2013 за № 8-20/3790-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Міністерством оборони України (надалі – Замовник, Міноборони) порядку проведення процедури закупівлі – "вугілля кам'яне ГК 13-100 - 1035 т" [оголошення

№ 167916, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 16.09.2013 № 73 (816)],

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника, допустити пропозицію конкурсних торгів Скаржника до оцінки та здійснити переоцінку пропозицій конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 17.12.2013 № 2011-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 18.12.2013 № 20-29.1/03-5026-дз Замовник листом від 24.12.2013 № 286/2/7547 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

Згідно з копією протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) учасників Процедури закупівлі від 14.11.2013 № 75/176/4 свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

№ з/п	Учасники
1	Товариство з обмеженою відповідальністю "Консалтинг Кепітал" (надалі – ТОВ "Консалтинг Кепітал")
2	Товариство з обмеженою відповідальністю "Вербена" (надалі – ТОВ "Вербена")
3	Товариство з обмеженою відповідальністю "Донбас Регіон Трейд" (надалі – ТОВ "Донбас Регіон Трейд")
4	Скаржник
5	Товариство з обмеженою відповідальністю Торговий Дім "Світ СР" (надалі – ТОВ ТД "Світ СР")

Згідно з протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Міноборони щодо відхилення Пропозицій учасників Процедури закупівлі від 03.12.2013 № 75/176/5 Пропозиції Скаржника, ТОВ "Вербена" та ТОВ ТД "Світ СР" були відхилені Замовником на підставі вимог статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), як такі, що не відповідають умовам документації конкурсних торгів.

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 03.12.2013 № 75/176/7 до процедури оцінки були допущені Пропозиції ТОВ "Консалтинг Кепітал" та ТОВ "Донбас Регіон Трейд"; найбільш економічно вигідною визнано та акцептовано Пропозицію ТОВ "Донбас Регіон Трейд".

У протоколі відхилення Пропозицій учасників Процедури закупівлі від 03.12.2013 № 75/176/5 наведені наступні підстави відхилення Пропозиції ТОВ ГПК "Енергоперспектива":

- "надана в якості забезпечення пропозиції конкурсних торгів банківська гарантія від 12.11.13 № Г/2013/68, що видана ПАТ "ТЕРРА БАНК" є умовною, так як відповідно до її змісту Гарант зобов'язується сплатити Бенефіціару кошти забезпечення пропозиції конкурсних торгів після отримання від банку Бенефіціара підтвердження справжності підписів на вимозі.

Крім цього, у складі пропозиції конкурсних торгів учасника – Товариства з обмеженою відповідальністю "ГПК "Енергоперспектива" відсутні:

- оригінал гарантійного листа, в якому учасник гарантує поставити замовнику товар у необхідній кількості та в установлені строки. Гарантійний лист наданий учасником на постачання вугілля ГКОМ 13-100, а не на вугілля кам'яне ГК 13-100;

- оригінал або нотаріально завірена копія протоколу випробувань на вугілля кам'яне ГК 13-100. Протокол випробувань наданий учасником на вугілля кам'яне ГКОМ 13-100;

- копія Технічних умов на вугілля кам'яне ГК 13-100. Учасником надано копію технічних умов на вугілля ГКОМ 13-100;

- довідка про технічні характеристики товару, що пропонується до постачання, а саме вугілля кам'яного ГК 13-100. Учасником надано довідку про технічні характеристики вугілля кам'яного ГКОМ 13-100.

Якісні показники товару не відповідають вимогам замовника".

1. ТОВ ГПК "Енергоперспектива" у Скарзі зазначає, що Міноборони було некоректно застосовано умовне позначення до предмету закупівлі, оскільки марки вугілля ГК не існує.

У ході ознайомлення із зазначеним пунктом Скарги Колегією встановлено, що наведений пункт Скарги стосується умов документації конкурсних торгів.

Абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону встановлено, що скарги, які стосуються документації конкурсних торгів, можуть подаватися у будь-який строк після публікації повідомлення про їх проведення, але не пізніше закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до умов документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 05.11.2013 № 75/176/3, (надалі – Документація) кінцевим строком для подання пропозицій конкурсних торгів Замовником визначено до 10 год. 00 хв. 14.11.2013.

Однак, Скарга в цій частині до органу оскарження подана з порушенням строків, визначених абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону для оскарження умов Документації.

Враховуючи наведене, на підставі абзацу сьомого частини четвертої статті 18 Закону у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

2. Скаржник не погоджується з підставами відхилення його Пропозиції, у зв'язку з чим просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення Пропозиції ТОВ ГПК "Енергоперспектива", допустити його до процедури оцінки та здійснити переоцінку Пропозицій учасників Процедури закупівлі, та обґрунтовує це наступним.

2.1. Щодо першої підстави відхилення ТОВ ГПК "Енергоперспектива" у Скарзі зазначає, що відповідно до вимог Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, затвердженого Постановою Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639 (zareєстрованого в Міністерстві юстиції України 13.01.2005 за № 41/10321), (надалі – Положення) умовною гарантією є гарантія, за якою банк-гарант у разі порушення принципалом свого зобов'язання, забезпеченого гарантією, сплачує кошти бенефіціару на підставі вимоги бенефіціара та в разі виконання ним відповідних умов або подання документів, зазначених у гарантії.

За словами Скаржника, гарантію слід було б вважати умовною, якби саме на Замовника було покладено обов'язок разом з вимогою надати підтвердження справжності підписів на вимозі. Дана вимога стосувалась виключно банка бенефіціара. Дана вимога, на думку ТОВ ГПК "Енергоперспектива", кореспондується з іншою вимогою Положення, згідно з якою банк-гарант (резидент), отримавши від бенефіціара або банку бенефіціара, або

іншого банку вимогу, має переконатися в достовірності цієї вимоги. У разі отримання вимоги від бенефіціара банк-гарант (резидент) повинен перевірити справжність підписів на вимозі або в разі отримання повідомлення від іншого банку про виставлення бенефіціаром вимоги – перевірити ключі, підписи, формат SWIFT.

У разі потреби банк-гарант (резидент) надсилає запит до банку бенефіціара або іншого банку, через який було передано вимогу, для уточнення достовірності цієї вимоги/повідомлення. Банк-гарант (резидент) приймає вимогу, яка відповідає умовам гарантії, надсилає копію цієї вимоги принципалу (разом з копіями документів, якими вона супроводжувалась, якщо подання таких документів передбачалось умовами гарантії) після отримання відповідних уточнень, що підтверджують її достовірність, або до отримання таких уточнень. Якщо після подання копії вимоги принципалу банк-гарант отримує письмове підтвердження недостовірності пред'явленої вимоги, то банк-гарант надсилає письмове повідомлення про такий факт принципалу та бенефіціару.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги зазначив, що умовами документації конкурсних торгів (надалі – Документація) вимагалось надання учасниками Процедури закупівлі забезпечення Пропозиції у формі безвідкличної та безумовної банківської гарантії.

За словами Міноборони, безумовна гарантія – це гарантія, за якою банк-гарант у разі порушення принципалом свого зобов'язання, забезпеченого гарантією, сплачує кошти бенефіціару за першою його вимогою без подання будь-яких інших документів або виконання будь-яких інших умов. Тому, на думку Замовника, ним було правомірно відхилено Пропозицію Скаржника.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів – це пропозиція, яка подається учасником процедури закупівлі замовнику і складається, зокрема, з документа, що підтверджує внесення забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Згідно з підпунктом 3.1 пункту 3 розділу III Документації "замовником вимагається внесення учасником забезпечення пропозиції конкурсних торгів у формі:

- депозиту (безвідсоткового) – перерахування коштів у сумі забезпечення пропозиції конкурсних торгів, визначеній в підпункті 3.3 цього ж пункту, на реєстраційний рахунок Міністерства оборони України. Платіжне доручення надається учасником одночасно з пропозицією конкурсних торгів. Фактом перерахування коштів є наявність їх на рахунку Міністерства оборони України на день розкриття пропозицій конкурсних торгів;

- або гарантії – безвідкличної, безумовної банківської гарантії, оформленої відповідно до вимог постанови Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639, із зобов'язанням банку у разі виникнення обставин, передбачених підпунктом 4.3 цього Розділу, відшкодувати на рахунок Міністерства оборони України кошти у сумі забезпечення пропозиції конкурсних торгів, визначеній у підпункті 3.3 цього ж пункту".

Відповідно до підпункту 3.3 пункту 3 розділу III Документації розмір забезпечення пропозиції конкурсних торгів становить 74 520,00 грн.

У складі копії Пропозиції Скаржника, наданої на розгляд Колегії Замовником, міститься банківська гарантія від 12.11.2013 № Г/2013/68, видана публічним акціонерним товариством "Терра Банк", згідно з якою Гарант (публічне акціонерне товариство "Терра Банк") зобов'язується сплатити Бенефіціару (Міноборони) кошти в сумі 74 520,00 грн протягом 5 банківських днів після отримання від Бенефіціара письмової вимоги, підписаної уповноваженою особою Бенефіціара та завіреної печаткою, та отримання від банку Бенефіціара підтвердження справжності підписів на вимозі.

Відповідно до абзацу сьомого пункту 2 розділу I Положення безумовна гарантія – гарантія, за якою банк-гарант у разі порушення принципалом свого зобов'язання,

забезпеченого гарантією, сплачує кошти бенефіціару за першою його вимогою без подання будь-яких інших документів або виконання будь-яких інших умов.

Банківська гарантія від 12.11.2013 № Г/2013/68, видана публічним акціонерним товариством "Терра Банк", містить іншу умову, а саме – отримання від банку Бенефіціара підтвердження справжності підписів на вимозі.

Враховуючи викладене, зазначена гарантія не є безумовною, тому Пропозиція Скаржника була правомірно відхилена Замовником з наведеної вище підстави.

2.2. Щодо другої підстави відхилення ТОВ ГПК "Енергоперспектива" у Скарзі зазначає, що згідно з ГОСТ 19242-73 "Угли бурые, каменные и антрацит. Классификация по размеру кусков" (мовою оригіналу) вугілля визначеної Замовником фракції 13-100 можна відображати умовним позначенням класів за розміром к вказівкою марки ГКОМ ("крупный" [розмір кусків від 50 до 100 мм], "орех" [розмір кусків від 25 до 50 мм], "мелкий" [розмір кусків від 13 до 25 мм]) (мовою оригіналу). Позначення вугілля маркою "Г" у відповідності до ДСТУ 3472-96 вказує на вугілля марки "газове". З огляду на визначену фракційність та літеру "Г" (в умовному позначенні) Скаржником зроблено припущення про закупівлю Міноборони вугілля кам'яного ГКОМ 13-100.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги зазначив, що предметом закупівлі згідно з умовами Документації є вугілля кам'яне марки ГК 13-100. У складі Пропозиції Скаржник надав документи для підтвердження відповідності Пропозиції технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам на вугілля ГКОМ 13-100, а не вугілля ГК 13-100.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 3 розділу I Документації предметом закупівлі є вугілля кам'яне (вугілля кам'яне ГК 13-100).

У документі "Комерційна частина пропозиції конкурсних торгів", який міститься у складі копії Пропозиції ТОВ ГПК "Енергоперспектива", наданої на розгляд Колегії Замовником, Скаржник зазначив: "маємо можливість здійснити постачання вугілля кам'яного (вугілля кам'яного ГК 13-100)".

Разом з тим, у таблиці, яка міститься у наведеному документі, у стовпчику "найменування товару" Скаржник зазначив вугілля кам'яне марки Г (ГКОМ 13-100).

Відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів – це пропозиція, яка подається учасником процедури закупівлі замовнику і складається, зокрема, з документів, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі.

Згідно з підпунктом 2.5 документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі – документальне підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі. Перелік документів визначено у підпункті 7.2 пункту 7 цього розділу.

Підпунктом 7.2 пункту 7 розділу III Документації передбачено, що для підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам замовника учасник у складі пропозиції конкурсних торгів повинен надати, зокрема:

- оригінал гарантійного листа, в якому учасник гарантує поставити замовнику товар у необхідній кількості та в установлені строки, а також повинна бути зазначена інформація про виробника товару (його адреса) та посилання на номер оголошення, що опубліковане в Інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель";

- оригінал або нотаріально завірону копію протоколу випробувань (посвідчення якості), виданого не раніше дати виходу оголошення про проведення торгів, опублікованого в Інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" або більш пізню дату незалежною лабораторією;

- копію Технічних умов на товар що закуповується;

- довідку у довільній формі, яка повинна містити інформацію про технічні характеристики та рік виготовлення товару, що пропонується до постачання, назву виробника (виробників) товару, із зазначенням їх адреси та країни походження.

У складі копії Пропозиції Скаржника містяться:

а) гарантійний лист від 25.10.2013 № 25/10/13-06, виданий ТОВ ГПК "Енергоперспектива", згідно з яким Скаржник гарантує постачання вугілля кам'яного марки Г (ГКОМ 13-100);

б) протокол випробувань № ПВ 07/10/13-01, виданий приватним підприємством "Вимірювальна лабораторія з контролю якості вугілля" на вугілля кам'яне марки ГКОМ 13-100;

в) копія Технічних умов ТУ У 10.1-23472138-407:2010 на вугілля, зокрема, марки Г (ГКОМ 13-100);

г) документ "довідка з інформацією про технічні характеристики товару", згідно з якою вугілля кам'яне, що пропонується Скаржником, - марки Г (ГКОМ 13-100),

що не відповідає вимогам пункту 3 розділу I Документації, згідно з яким предметом закупівлі є вугілля кам'яне (вугілля кам'яне ГК 13-100).

У зв'язку з цим, Пропозиція Скаржника була правомірно відхилена Міноборони з наведених вище підстав.

Враховуючи, що Пропозиція Скаржника була правомірно відхилена Замовником, як така, що не відповідає умовам Документації, вона не могла бути допущена до процедури оцінки Пропозицій учасників Процедури закупівлі.

Тому у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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.

З огляду на викладене, у Колегії відсутні підстави для 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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" у задоволенні його скарги від 13.12.2013 № 13/12/2013-02.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ