



**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

№ 832-р/пк-ск від 23.07.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ОС-НОВА 2007"
вул. Павлика Морозова, 41,
с. Кавуни, Арбузинський р-н,
Миколаївська обл., 55310

Відділ освіти Тарутинської
райдержадміністрації Одеської
області
просп. Миру, 26, смт Тарутине,
Одеська обл., 68500

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 товариства з обмеженою відповідальністю "ОС-НОВА 2007" (надалі – Скаржник, ТОВ "ОС-НОВА 2007") від 20.06.2014 № 181 (zareestrovanu в Комітеті 24 червня 2014 року за № 8-20/1391-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Тарутинської райдержадміністрації Одеської області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "вугілля кам'яне (АКО 1010 т. АМ 128,06 т.)" [оголошення № 085008, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24 березня 2014 року № 24 (870)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) призупинити Процедуру закупівлі;

3) зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси";

4) зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 24.06.2014 № 682-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 24.06.2014 № 20-29.2/06-1728-дз Замовник листами від 27.06.2014 № 390 та від 07.07.2014 № 410 (надісланий на адресу Комітету факсимільним зв'язком) надав копії документів щодо проведення ним Процедури закупівлі та пояснення по суті Скарги.

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

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яке відбулось 13.06.2014, свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

1) товариство з обмеженою відповідальністю "Донбас Крим" (надалі – ТОВ "Донбас Крим");

2) публічне акціонерне товариство "Південатоменергокомплект" (надалі – ПАТ "Південатоменергокомплект");

3) приватне підприємство "Артал" (надалі – ПП "Артал");

4) приватне акціонерне товариство "Виробниче об'єднання "Облпаливо" (надалі – ПрАТ "ВО "Облпаливо");

5) товариство з обмеженою відповідальністю "Торговий дім "Еко-вугілля України" (надалі – ТОВ "ТД Еко-вугілля України");

6) товариство з обмеженою відповідальністю "Донвуглересурси" (надалі – ТОВ "Донвуглересурси");

7) Скаржник.

Відповідно до протоколу про відхилення пропозиції конкурсних торгів від 16.06.2014 № 1 Замовником відхилені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим", ПАТ "Південатоменергокомплект", ПП "Артал", ПрАТ "ВО "Облпаливо" та ТОВ "ТД Еко-вугілля України", як такі, що не відповідають умовам Документації.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів від 16.06.2014 № 1 до процедури оцінки допущені пропозиції конкурсних ТОВ "Донвуглересурси" та Скаржника. За результатами проведеної оцінки Замовником визнано найбільш економічно вигідною і акцептовано пропозицію конкурсних ТОВ "Донвуглересурси".

1. ТОВ "ОС-НОВА 2007" у Скарзі повідомило, що під час розкриття пропозицій конкурсних торгів в приміщенні, де відбувалось процедура розкриття, був присутній начальник УДСБЕЗ Тарутинського району Делі-Іванов, який не є членом комітету з конкурсних торгів Замовника, якого не було представлено учасникам та не було названо підстави його присутності, та кого не було вписано до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Скаржник вважає, що Замовник з незаконних підстав допустив до участі у процедурі розкриття пропозицій конкурсних торгів представника УДСБЕЗ Тарутинського району та не вписав його до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Згідно з абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10 квітня 2014 року № 1197-VII (надалі – Закон № 1197-VII) скарги подаються до органу оскарження не пізніше 10 днів з дня, коли суб'єкт оскарження дізнався або повинен був дізнатися про порушення його прав чи законних інтересів

прийнятим рішенням, дією чи бездіяльністю замовника, генерального замовника, але до дня укладення договору про закупівлю.

Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 18 Закону № 1197-VII датою подання суб'єктом оскарження скарги до органу оскарження вважається дата її реєстрації органом оскарження.

Скарга подана до органу оскарження та зареєстрована в Комітеті 24.06.2014.

Під час розкриття пропозицій конкурсних торгів, яке відбулось 13.06.2014, були присутні директор ТОВ "ОС-НОВА 2007" Суховій Л. В. та представник Крільова Г. А.

Таким чином, Скаржник дізнався про порушення його прав чи законних інтересів з боку Замовника під час розкриття пропозицій конкурсних торгів – 13.06.2014.

Скарга була подана до органу оскарження та зареєстрована в Комітеті 24.06.2014, отже, з порушенням строків, передбачених абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону № 1197-VII.

Згідно з абзацами першим та третім частини шостої статті 18 Закону № 1197-VII орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо скарга не відповідає вимогам частини першої або четвертої цієї статті.

Відповідно до абзаців першого та другого частини сьомої статті 18 Закону № 1197-VII орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому-п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Враховуючи викладене, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

2. ТОВ "ОС-НОВА 2007" у Скарзі повідомило, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" була відсутня довідка про відсутність фактів притягнення представника ТОВ "Донвуглересурси" Лещук О. Г. згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель.

Замовник з цього питання повідомив, що Лещук О. Г. являється довіреною особою ТОВ "Донвуглересурси", а не представником, тому інформаційна довідка була надана на директора ТОВ "Донвуглересурси" Новікова А.С., який представляє інтереси підприємства.

За словами Замовника, Документацією не вимагалось надання інформаційної довідки на довірену особу.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до частини другої статті 89 Господарського кодексу України посадовими особами товариства визнаються голова та члени виконавчого органу, голова ревізійної комісії (ревізор), а у разі створення ради товариства (спостережної ради) - голова і члени цієї ради. Обмеження щодо поєднання однією особою зазначених посад встановлюються законом.

Згідно з частиною другою статті 23 Закону України "Про господарські товариства" посадовими особами органів управління товариства визнаються голова та члени виконавчого органу, голова ревізійної комісії, а у товариствах, де створена наглядова рада товариства, - голова та члени наглядової ради товариства.

Службовими особами, відповідно до пункту 1 Примітки до статті 364 Кримінального кодексу України, є особи, які постійно, тимчасово чи за спеціальним повноваженням здійснюють функції представників влади чи місцевого самоврядування, а також обіймають постійно чи тимчасово в органах державної влади, органах місцевого самоврядування, на державних чи комунальних підприємствах, в установах чи організаціях посади, пов'язані з виконанням організаційно-розпорядчих чи адміністративно-господарських функцій, або виконують такі функції за спеціальним повноваженням, яким особа наділяється повноважним органом державної влади, органом місцевого самоврядування, центральним органом державного управління із спеціальним статусом, повноважним органом чи повноважною особою підприємства, установи, організації, судом або законом.

Відповідно до підпункту а) підпункту 1 пункту 6 розділу III документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 03.06.2004 № 29, (надалі – Документація) для підтвердження відсутності підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, учасник у складі своєї пропозиції повинен надати "відомості про наявність чи відсутність фактів притягнення фізичної особи, яка є учасником, або службової (посадової) особи, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення – відомості з Реєстру Головного управління юстиції Міністерства юстиції України в Автономній Республіці Крим, головних управлінь юстиції в областях, містах Києві та Севастополі у вигляді інформаційної довідки, отриманої не раніше 24.04.2014".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" містяться наступні документи:

- копія наказу від 21.06.2014 № 14-к про призначення Новікова А. С. директором ТОВ "Донвуглересурси";
- інформація про службових (посадових) осіб учасника, яких уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення Процедури закупівлі, відповідно до якої ТОВ "Донвуглересурси" уповноважує директора Новікова А. С. представляти інтереси підприємства під час проведення Процедури закупівлі;
- інформаційна довідка з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення Головного управління юстиції у Донецькій області від 04.06.2014, видана на ім'я Новікова А. С.;
- довіреність від 11.06.2014 б/н, відповідно до якої ТОВ "Донвуглересурси" уповноважує Лещук О. Г., зокрема, представляти інтереси підприємства у Процедурі закупівлі.

Таким чином, у складі пропозиції конкурсних торгів Переможця відсутня інформація про те, що Лещук О. Г. є службовою (посадовою) особою учасника.

Таким чином, ТОВ "Донвуглересурси" не порушило вимог Документації в цій частині.

3. ТОВ "ОС-НОВА 2007" у Скарзі повідомило, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" не містились відомості про відсутність фактів засудження представника ТОВ "Донвуглересурси" Лещук О. Г. за злочин, пов'язаний з порушенням Процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку.

Замовник з цього питання повідомив, що Документацією не вимагалось надання відомостей про відсутність або наявність фактів засудження довіреної особи учасника (Лещук О. Г.).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту б) підпункту 1 пункту 6 розділу III Документації для підтвердження відсутності підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, учасник у складі своєї пропозиції повинен надати відомості про наявність чи відсутність фактів засудження фізичної особи, яка є учасником, або службової (посадової) особи, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку – відомості про відсутність або наявність судимості, надані Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення МВС/управліннями (відділами) інформаційно-аналітичного забезпечення головних управлінь, управлінь МВС України в Автономній Республіці Крим, областях, містах Києві та Севастополі, отримані не раніше 24.04.2014 року.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" міститься довідка Управління інформаційно-аналітичного забезпечення ГУМВС України в Харківській області, видана на ім'я Новікова А. С. (директору ТОВ "Донвуглересурси").

Враховуючи інформацію, наведену у пункті 2 мотивувальної частини цього рішення, Лещук О.Г. не є службовою (посадовою) особою ТОВ "Донвуглересурси".

Таким чином, ТОВ "Донвуглересурси" не порушило вимоги Документації в цій частині.

4. У Скарзі ТОВ "ОС-НОВА 2007" повідомило, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" містяться копії паспортів на керівника та представника не в повному обсязі, а лише їх окремі сторінки.

Замовник з цього питання повідомив, що у пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" містяться копії усіх сторінок паспорту керівника та уповноваженої особи.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 3 пункту 6 розділу III Документації для підтвердження відсутності підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, учасник у складі своєї пропозиції повинен надати копію паспорту (для фізичних осіб) або копія паспорту керівника та уповноваженого представника(-ів) (для юридичних осіб).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" містяться копії усіх сторінок паспортів директора Новікова А. С. та уповноваженої особи Лещук О. Г.

Таким чином, ТОВ "Донвуглересурси" не порушені вимоги Документації в цій частині.

5. У Скарзі ТОВ "ОС-НОВА 2007" повідомило, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" відсутній гарантійний лист з інформацією про строк, протягом якого пропозиція конкурсних торгів вважається дійсною.

Замовник з цього питання повідомив, що зазначений гарантійний лист міститься у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 5 розділу III Документації визначено, зокрема, що пропозиції конкурсних торгів вважаються дійсними протягом 180 днів з дати розкриття пропозицій конкурсних торгів. До закінчення цього строку замовник має право вимагати від учасників продовження строку дії пропозицій конкурсних торгів. Учасник у складі пропозиції конкурсних торгів повинен надати інформацію у вигляді гарантійного листа про строк, протягом якого пропозиція конкурсних торгів вважається дійсною.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" міститься гарантійний лист щодо дійсності пропозиції, в якому ТОВ "Донвуглересурси" підтверджує, що пропозиція конкурсних торгів вважається дійсною протягом 180 днів.

Таким чином, ТОВ "Донвуглересурси" не порушені вимоги пункту 5 розділу III Документації.

6. ТОВ "ОС-НОВА 2007" у Скарзі повідомило, що у складі пропозицій конкурсних торгів всіх учасників було відсутнє документальне підтвердження наявності складських територій з покриттям, яке унеможливило б попадання у вугілля сміття та додаткової вологи, розташованих на території смт Тарутине, Тарутинського району або не більше, ніж 60 км від смт Тарутине.

Зі слів Скаржника, всі учасники Процедури закупівлі надали документальне підтвердження наявності однієї складської території, а не складських територій, як вимагалось Документацією.

Замовник з цього питання повідомив, що ТОВ "Донвуглересурси" було надано документальне підтвердження орендованих складських приміщень в смт Сарата.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 4 Документації визначено, зокрема, що учасник має надати документальне підтвердження наявності складських територій з покриттям, "яке унеможливлює попадання у вугілля сміття та додаткової вологи розташованих на території смт Тарутине, Тарутинського району або не більше ніж 60 км від смт Тарутине, автомобільних ваг (у разі наявності власних складських територій підтверджується наданням копії витягів про право власності на складські території, копіями технічних паспортів ваг з інформацією про останню перевірку, завірених мокрою печаткою учасника. У випадку відсутності власних складських територій та ваг на території смт Тарутине, Тарутинського району або не більше ніж 60 км від смт Тарутине, копії договорів оренди складських територій та копії договорів оренди ваг, завірених печаткою учасника".

Таким чином, учасники Процедури закупівлі повинні були надати не менше двох копій договорів оренди складських територій.

Колегією були розглянуті копії пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" та Скаржника, допущені Замовником до процедури оцінки.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" міститься копія договору оренди від 01.04.2014 № 1-01/04, укладеного між ТОВ "Саратазаготпром" та ТОВ "Донвуглересурси", відповідно до якого ТОВ "Донвуглересурси" приймає у строкове оплатне володіння і користування, зокрема, склад-майданчик, розташований за адресою: смт Сарата, вул. Промзона 1.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься копія договору оренди від 24.01.2013 б/н, укладеного між КП "Арцизьке районне підприємство "Антрацит" та ТОВ "ОС-НОВА 2007", відповідно до якого ТОВ "ОС-НОВА 2007" приймає у строкове платне користування частину території складу, який знаходиться за адресою: Одеська обл., Арцизький р-н, м. Арциз, вул. Бондарева, 1;

Таким чином ТОВ "Донвуглересурси" і Скаржником були порушені зазначені вище вимоги Документації.

7. У Скарзі ТОВ "ОС-НОВА 2007" повідомило, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" був наданий лише один договір оренди техніки.

Замовник з цього питання повідомив, що ТОВ "Донвуглересурси" у складі пропозиції конкурсних торгів було надано копію договору про оренду транспортних засобів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до додатку 4 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати, зокрема, "документальне підтвердження наявності власних або орендованих транспортних засобів для перевезення вугілля та навантажувачів з наданням копій технічних паспортів на техніку. У разі оренди транспортних засобів – копії договорів оренди з копіями технічних паспортів на техніку, всі копії документів повинні бути завірених мокрою печаткою учасника".

Таким чином, учасники Процедури закупівлі повинні були надати не менше двох копій договорів оренди.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" міститься копія договору на оренду автомобілів з причепом від 04.04.2014 № 20, укладеного між Брітковим В. І. та ТОВ "Донвуглересурси", відповідно до якого Брітков В. І. передає ТОВ "Донвуглересурси" в тимчасове користування вантажний сідловий тягач, причіп, шасі та автомобіль КАМАЗ Т3.

Таким чином, ТОВ "Донвуглересурси" порушені вимоги Документації в цій частині.

Отже, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" та Скаржника не відповідали умовам документації конкурсних торгів, а тому мали бути відхилені Замовником відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 1 червня 2010 року № 2289-VI (надалі – Закон № 2289-VI).

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донвуглересурси" та Скаржника, Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону № 2289-VI, згідно з якими Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону № 2289-VI, згідно з яким замовник відмінює торги у разі відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

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

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону № 1197-VII за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону № 1197-VII.

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 Тарутинської райдержадміністрації Одеської області відмінити процедуру закупівлі – "вугілля кам'яне (АКО 1010 т АМ 128,06 т)" [оголошення № 085008, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24 березня 2014 року № 24 (870)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ