



**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

№ 717-р/пк-ск від 27.06.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Гірничо-промислова
компанія
"Енергоперспектива"
вул. Тарасова, 57,
с. Милуші, Луцький р-н,
Волинська обл., 45631

Відділ освіти Козятинської
районної державної
адміністрації Вінницької
області
вул. Грушевського, 28,
м. Козятин,
Вінницька обл., 22100

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 "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" (надалі – Скаржник, ТОВ "ГПК "Енергоперспектива") від 29.05.2014 № 29/05/2014-01 (zareestrovanu в Комітеті 29.05.2014 за № 8-20/1175-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Козятинської районної державної адміністрації Вінницької області (надалі – Замовник, Відділ освіти) порядку проведення процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне

– 3 найменування" [оголошення № 079508, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 17.03.2014 № 22 (868)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника:

- скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника;
- провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 30.05.2014 № 580-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 30.05.2014 № 20-29.2/06-1434-дз Замовник листами від 05.06.2014 № 01-53/440 та № 01-53/442 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

На дату початку проведення Процедури закупівлі діяв Закон України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289-VI (надалі – Закон № 2289).

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) б/н, яке відбулося 16.04.2014, свої пропозиції конкурсних торгів надали наступні учасники Процедури закупівлі:

- товариство з обмеженою відповідальністю "Гірниче підприємство "Антрацитвугілля" (надалі – ТОВ "ГП "Антрацитвугілля");
- Скаржник;
- приватне акціонерне товариство "Вінницяоблпаливо" (надалі – ПрАТ "Вінницяоблпаливо", Переможець);
- товариство з обмеженою відповідальністю торговий дім "СВІТ СР" (надалі – ТОВ ТД "СВІТ СР").

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 19.05.2014 № 20 та протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 19.05.2014 б/н пропозиції конкурсних торгів Скаржника та ТОВ ТД "СВІТ СР" були відхилені Відділом освіти на підставі частини другої статті 29 Закону № 2289, так як є наявні підстави, зазначені у частині сьомій статті 28 Закону, а саме – є підтверджений факт зазначення у пропозиції конкурсних торгів недостовірної інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі.

Згідно з вищезазначеними протоколами до оцінки Замовником були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" та ПрАТ "Вінницяоблпаливо".

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 19.05.2014 № 21 та протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 19.05.2014 б/н Відділом освіти найбільш економічно вигідною була визнана та акцептована пропозиція конкурсних торгів ПрАТ "Вінницяоблпаливо".

Згідно з протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 19.05.2014 № 20 "Скаржник не може здійснювати постачання вугілля кам'яного марки ДГЖАКОМ (13-100) через відсутність будь-яких відносин з виробником стосовно

здійснення постачання даного вугілля організацій, які гарантували постачання протягом 2014 року для навчальних закладів Козятинського району Вінницької області.

Сімнадцятого квітня 2014 року комітет з конкурсних торгів Замовника надіслав звернення до зазначеного в складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника виробника вугілля кам'яного ДГЖАКОМ (13-100) – ТОВ "ГЗФ "Центральна" стосовно підтвердження достовірності сертифікату та співробітництва ПП "Нова Перспектива", від якого був наданий гарантійний лист, щодо надання гарантій стосовно відвантаження учаснику такого вугілля протягом 2014 року для потреб навчальних закладів Козятинського району Вінницької області чи інших учасників. Також, 17.04.2014 були надіслані листи до ТОВ "Гірнична компанія "Енергія" та ПП "Нова Перспектива" з проханням підтвердити наявність вугілля кам'яного марки ДГЖАКОМ (13-100) та надати підтверджуючі документи про закуплене вугілля у вигляді посвідчення якості.

П'ятнадцятого травня 2014 року листом від 05.05.2014 б/н ТОВ "Гірнична компанія "Енергія" надало інформацію про те, що лист від 15.04.2014 № 15/04-01 та сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100), завірений печаткою ТОВ "Гірнична компанія "Енергія", та надані ТОВ ТД "Світ СР" для участі у торгах вважати недійсними.

Тридцятого квітня 2014 року листом від 29.04.2014 № 189 ТОВ "ГЗФ Центральна" надало інформацію про недостовірність наданої Скаржником інформації, оскільки співпраці ПП "Нова Перспектива" з виробником – ТОВ "ГЗФ "Центральна", наведеного в складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" не має, а отже Скаржник не мав права подавати гарантійний лист через відсутність відносин організації ПП "Нова Перспектива", яке виступало гарантом поставки та які мали б мати зв'язки з виробником – ТОВ "ГЗФ "Центральна" відповідно до поданих документів, або учасник торгів мав би подати інформацію та відповідні документи про наявність на складі зазначеного товару в необхідній кількості.

ПП "Нова Перспектива" листа-відповіді не надало, тому вважається, що інформація, надана ТОВ "ГПК "Енергоперспектива", є недостовірною".

1. На думку Скаржника, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" відхилена Замовником незаконно та безпідставно, у зв'язку з чим Скаржник просить скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГПК "Енергоперспектива".

У Скарзі ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" повідомляє, що у складі своєї пропозиції конкурсних торгів Скаржник надав гарантійний лист від ПП "Нова перспектива", згідно з яким підприємство надало гарантію відвантаження вугілля кам'яного марки ДГЖАКОМ (13-100) протягом 2014 року для потреб навчальних закладів Козятинського району Вінницької області. Те, що виробник вугілля кам'яного – ТОВ "ГЗФ "Центральна", сертифікат якого був наданий у складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника, повідомив про відсутність співпраці з ПП "Нова Перспектива" та відсутність відповіді від ПП "Нова Перспектива" на запит Замовника жодним чином не вказує на подання Скаржником у складі пропозиції конкурсних торгів недостовірної інформації.

ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" повідомляє, що відповідно до статті 173 Господарського кодексу України господарським визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених цим Кодексом, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утриматися від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.

За словами Скаржника, у даному випадку гарантійний лист і передбачає господарське зобов'язання ПП "Нова Перспектива" виконати постачання вугілля кам'яного ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" для потреб Замовника, адже ПП "Нова Перспектива", має право закуповувати вугілля не тільки у виробника, але й брати на себе зобов'язання стосовно постачання вугілля, не маючи його у наявності, але маючи намір його закупити з подальшим продажем з метою отримання доходу.

Як зазначає Скаржник, документацією конкурсних торгів не передбачалось те, що в особи, яка надає гарантійний лист, повинно бути в наявності вугілля або повинна бути співпраця з виробником. Натомість, документацією конкурсних торгів визначено перелік осіб, які можуть надати гарантійний лист, а саме: офіційний представник, дилер, дистриб'ютор, покупець. Значення поняття "покупець" впливає із змісту статті 265 Господарського кодексу України згідно з якою: "за договором поставки одна сторона – постачальник зобов'язується передати (поставити) у зумовлені строки (строк) другій стороні – покупцеві товар (товари), а покупець зобов'язується прийняти вказаний товар (товари) і сплатити за нього певну грошову суму".

Згідно з листом ПП "Нова Перспектива" від 28.05.2014 № 28/05/2014-01, між ПП "Нова Перспектива" та ТОВ "Енергооснова" укладено договір поставки від 03.01.2014 № 03/01/14-03/п, згідно з яким ПП "Нова Перспектива" є покупцем вугілля кам'яного, в тому числі, марки ДГЖАКОМ (13-100).

На думку Скаржника, ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" повністю виконало вимоги документації конкурсних торгів, а висновки Замовника щодо недостовірності наданої інформації є помилковими та передчасними.

У поясненнях по суті Скарги Відділ освіти повідомив, що під час розгляду пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" було виявлено, що Скаржником надано не чітку копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100) від грудня 2010 року № 170, виробника ТОВ "ГЗФ "Центральна" завірений печаткою ПП "Нова Перспектива" та гарантійний лист від ПП "Нова Перспектива" стосовно надання гарантії на відвантаження даної марки вугілля на адресу Замовника.

За словами Відділу освіти, у зв'язку із нечіткістю зазначеного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик у Замовника виникли сумніви стосовно його дійсності.

Сімнадцятого квітня 2014 року комітетом з конкурсних торгів Замовника було надіслано звернення до виробника вугілля кам'яного ДГЖАКОМ (13-100) – ТОВ "ГЗФ "Центральна" щодо підтвердження достовірності наданого сертифікату та співробітництва з ПП "Нова перспектива", від якого був наданий гарантійний лист щодо надання гарантій стосовно відвантаження учаснику такого вугілля протягом 2014 року. Також були надіслані листи до ТОВ "Гірнична компанія "Енергія" та ПП "Нова Перспектива" з проханням підтвердити наявність вугілля кам'яного марки ДГЖАКОМ (13-100) та надати підтверджуючі документи про закуплене вугілля у вигляді посвідчення якості.

Як повідомив Замовник, ТОВ "ГЗФ "Центральна" було надано інформацію про недостовірність наданої Скаржником інформації, оскільки виробник не співпрацює з ПП "Нова Перспектива".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Згідно з пунктом 2 розділу III документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.02.2014 № 11, (надалі – Документація), пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з "документального підтвердження відповідності

товару за пропозицією конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником у Документації".

У пункті 7 розділу III Документації Замовником наведена інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації "учасники процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником (технічні вимоги наведені в додатку 2 Документації).

Такими документами є: копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на всі марки вугілля кам'яного, що передбачені для закупівлі замовником, завірені печаткою безпосереднього виробника (або його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем).

У додатку 2 Документації Відділом освіти встановлені технічні вимоги до предмета закупівлі та у підпункті "г" зазначено: "у разі, якщо учасник не виробляє товар, який пропонує для постачання, він повинен додатково надати в складі пропозиції конкурсних торгів правові документи щодо виробництва, постачання товару, а саме – оригінал або нотаріально завірену копію гарантійного листа, адресованого на ім'я замовника торгів, щодо надання безпосереднім виробником (або його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем) марок вугілля, що становлять предмет закупівлі, гарантій стосовно відвантаження учаснику такого вугілля протягом 2014 року для потреб навчальних закладів Козятинського району Вінницької області".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника, наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься, зокрема, копія сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик № 170, виданого у грудні 2010 року на вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100), виробником якого зазначена ТОВ "ГЗФ "Центральна".

Також, Скаржником було надано лист від 14.04.2014 № 14/04/14-01 від ПП "Нова перспектива", адресований комітету з конкурсних торгів Замовника, стосовно гарантій відвантаження ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" протягом 2014 року вугілля кам'яного марки ДГЖАКОМ (13-100) у кількості 30 тонн для потреб навчальних закладів Козятинського району Вінницької області.

Відповідно до частини сьомої статті 28 Закону № 2289-VI замовник "має право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником, до державних органів, 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 будь-якої недостовірної інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів такого учасника".

Згідно з пунктом 6 розділу III Документації, зокрема, 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 кваліфікаційним критеріям, наявність підстав, зазначених у частині першій статті 17 Закону, або факту зазначення у пропозиції конкурсних торгів будь-якої недостовірної інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів такого учасника".

Відповідно до пункту 3 розділу V Документації, зокрема, відповідальність за достовірність наданої інформації в своїй пропозиції несе учасник.

У складі матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, містяться копії наступних документів:

- листа від 17.04.2014 № 01-53/300, адресованого директору ТОВ "ГЗФ "Центральна", в якому Замовник просить ТОВ "ГЗФ "Центральна" повідомити комітет з конкурсних торгів стосовно того, чи заключалися угоди на постачання вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100) з ТОВ "ГК "Енергія", ПП "Нова Перспектива" чи іншими покупцями протягом 2013-2014 років;

- листа ТОВ "ГЗФ "Центральна" від 29.04.2014 № 189, в якому, зокрема, зазначено, що ТОВ "ГЗФ "Центральна" дійсно має зазначений сертифікат на дану марку вугілля, виданий ТК-92.

ТОВ "ГЗФ "Центральна" зазначило, що у 2013-2014 роках воно не укладало угод на постачання та продаж вугілля цієї марки та не давало згоди Скаржнику та ТОВ ТД "СВІТ СР" на представництво.

У вказаному листі зазначено, що станом на 29.04.2014 за гарантійними листами на постачання вугілля для замовників у Вінницькій області зверталось лише ПрАТ "Вінницяоблпаливо", тому використання копії сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100) іншими учасниками Процедури закупівлі, зокрема, Скаржником, є неправомірним та розцінюється, як надання завідомо недостовірної інформації;

- листа від 17.04.2014 № 01-53/299, адресованого ПП "Нова Перспектива", в якому Замовник просить підтвердити наявність вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100) та надати підтверджуючі документи на закуплене вугілля у вигляді посвідчення якості.

Згідно з підпунктом 2 пункту 4 розділу V Документації Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів, у разі, якщо наявні підстави, зазначені у статті 17 та частині сьомій статті 28 Закону.

Враховуючи викладене вище, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена Замовником, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" просить, зокрема, зобов'язати Замовника провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі та допустити до оцінки пропозицію конкурсних торгів Скаржника.

Відповідно до частин четвертої та п'ятої статті 28 Закону відповідно замовник проводить оцінку пропозицій конкурсних торгів, які не було відхилено згідно із Законом.

Замовник визначає переможця торгів з числа учасників, пропозиції конкурсних торгів яких не було відхилено згідно із Законом (у кількості не менше двох), на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених у документації конкурсних торгів.

Враховуючи, що пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена Замовником, як така, що не відповідає вимогам Документації, вона не могла бути допущена Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

У ході ознайомлення з пропозиціями конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до процедури оцінки (ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" та ПрАТ "Вінницяоблпаливо"), дискримінаційного підходу до Скаржника з боку Замовника виявлено не було.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" у задоволенні його скарги від 29.05.2014 № 29/05/2014-01.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ