



**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

№ 1502-р/пк-ск від 28.11.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ТПК ІНСТРУМЕНТАЛЬНИЙ СОЮЗ"
вул. Квітки-Основ'яненко, 5,
м. Дніпропетровськ, 49000

Державне спеціалізоване підприємство
"Чорнобильська АЕС"
вул. 77-ї Гвардійської дивізії, 7/1,
м. Славутич, Київська обл., 07100

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 "ТПК ІНСТРУМЕНТАЛЬНИЙ СОЮЗ" (надалі – Скаржник) від 29.10.2014 № 29/10 (zareestrovanu в Комітеті 31.10.2014 за № 8-20/2646-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним спеціалізованим підприємством "Чорнобильська АЕС" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "28.12.2. Апарат виправляючий, підшипник нижній у зборі з вкладишами до насосу ОПВ 5-87К" [оголошення № 164035, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 10.09.2014 № 82 (10.09.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- встановити порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі;

- зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника;
- зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "КОМПЛІТЕХ";
- зобов'язати Замовника повторно здійснити розгляд пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

Рішенням Колегії від 03.11.2014 № 1366-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 03.11.2014 № 20-29.3/06-3299-дз Замовник листом від 05.11.2014 № 4482/03-03-27/1495 надав копії документів, що стосуються 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 від 09.10.2014 № 119 свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "ОБЕРІГ.КОМ" (надалі – ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ");
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "КОМПЛІТЕХ" (надалі – ТОВ "КОМПЛІТЕХ");
- 3) Скаржник;
- 4) товариство з обмеженою відповідальністю "Компанія "МАШПРОМ" (надалі – ТОВ "Компанія "МАШПРОМ").

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів від 21.10.2014 № 132 Замовником були відхилені пропозиції конкурсних торгів Скаржника та ТОВ "Компанія "МАШПРОМ" відповідно до пункту 2 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів від 21.10.2014 № 133 до оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" та ТОВ "КОМПЛІТЕХ".

За результатами проведеної оцінки Замовником визнано найбільш економічно вигідною і акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "КОМПЛІТЕХ".

1. Скаржник не погоджується з підставами відхилення його пропозиції конкурсних торгів та вважає їх неправомірними.

Згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів від 21.10.2014 № 132 пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником відповідно до пункту 2 частини першої статті 29 Закону – у зв'язку з наявністю підстави, зазначеної у пункті 6 частини першої статті 17 Закону.

Скаржник вважає рішення Замовника про відхилення його пропозиції конкурсних торгів незаконним, прийнятим з порушенням нормативно-правових актів України, таким, що порушує його права і підлягає скасуванню у зв'язку з тим, що не є пов'язано особою з іншими учасниками Процедури закупівлі та не має ознак пов'язаної особи, передбачених пунктом 19 частини першої статті 1 Закону.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що в довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації, яка надана в складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника, зазначено, що Пиляєв Д.Є. є заступником директора 4 роки. При цьому, у наказі

від 01.09.2014 № 8/9, який наданий у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія МАШПРОМ", зазначено про звільнення Пиляєва Д.Є. з посади директора ТОВ "Компанія МАШПРОМ" та переведення на посаду менеджера. Тобто Пиляєв Д.Є. працює в обох підприємствах на управлінських посадах.

На думку Замовника, зазначене вище свідчить про те, що Пиляєв Д.Є. є пов'язаною особою згідно з пунктом 6 частини 1 статті 17 Закону.

Замовник повідомив, що на підставі викладеного вище було прийнято рішення про відмову Скаржнику та ТОВ "Компанія МАШПРОМ" в участі у Процедурі закупівлі згідно з пунктом 6 частини 1 статті 17 Закону.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 частини першої статті 29 Закону замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо наявні підстави, зазначені у статті 17 та частині сьомій статті 28 цього Закону.

Згідно з пунктом 6 частини першої статті 17 Закону замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів учасника у разі, якщо пропозиція конкурсних торгів подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та/або з членом (членами) комітету з конкурсних торгів замовника.

Пунктом 19 частини першої статті 1 Закону визначено, що пов'язана особа – особа, яка відповідає будь-якій із таких ознак:

- юридична особа, яка здійснює контроль над учасником процедури закупівлі, або контролюється таким учасником процедури закупівлі, або перебуває під спільним контролем з таким учасником процедури закупівлі;

- фізична особа або члени її сім'ї, які здійснюють контроль над учасником процедури закупівлі;

- службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, уповноважена здійснювати від імені учасника процедури закупівлі юридичні дії, спрямовані на встановлення, зміну або зупинення цивільно-правових відносин, та члени сім'ї такої службової (посадової) особи;

- фізичні особи – члени комітету з конкурсних торгів замовника та/або члени їх сімей, які здійснюють контроль над учасниками процедури закупівлі, або уповноважені здійснювати від імені учасника процедури закупівлі юридичні дії, спрямовані на встановлення, зміну або зупинення цивільно-правових відносин.

Під здійсненням контролю потрібно розуміти можливість здійснення вирішального впливу або вирішальний вплив на господарську діяльність учасника процедури закупівлі безпосередньо або через більшу кількість пов'язаних фізичних чи юридичних осіб, що здійснюється, зокрема, шляхом реалізації права володіння або користування всіма активами чи їх значною часткою, права вирішального впливу на формування складу, результати голосування, а також вчинення правочинів, які надають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління учасника процедури закупівлі, або володіння часткою (паєм, пакетом акцій), яка становить не менше ніж 25 відсотків статутного капіталу учасника процедури закупівлі.

Для фізичної особи загальна сума володіння часткою у статутному капіталі учасника процедури закупівлі визначається в залежності від обсягу корпоративних прав, що належить такій фізичній особі, членам її сім'ї та юридичним особам, які контролюються такою фізичною особою або членами її сім'ї.

Для цілей цього Закону членами сім'ї вважаються подружжя, діти, батьки, рідні брати і сестри, дідусь, бабуся, онуки, усиновлювачі, усиновлені, а також інші особи за умови їх постійного проживання разом з пов'язаною особою і ведення з нею спільного господарства.

Копія пропозиції конкурсних торгів Скаржника містить документ "довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації від 30.09.2014 № 761", згідно з якою заступником директора Скаржника є Пиляєв Д.Є.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія "МАШПРОМ" міститься копія наказу від 01.09.2014 № 8/9, згідно з яким Пиляєв Д.Є. звільнено з посади директора зазначеного підприємства та переведено на посаду менеджера. При цьому, копія пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія "МАШПРОМ" містить документ "довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації від 22.09.2014 № 220914/2", в якому відсутня інформація про такого працівника, як Пиляєв Д.Є.

Крім того, копія пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія "МАШПРОМ" містить копію протоколу загальних зборів учасників вказаного товариства від 01.09.2014 № 8/9, згідно з яким Пиляєв Д.Є., якому належало 100 % статутного капіталу товариства, передав свою частку іншій особі.

Таким чином, наведені вище матеріали не підтверджують того, що Скаржник є пов'язаною особою з іншими учасниками Процедури закупівлі, зокрема, з ТОВ "Компанія "МАШПРОМ".

Враховуючи викладене вище, пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником неправомірно.

2. Скаржник просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника, про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "КОМПЛІТЕХ" та зобов'язати Замовника повторно здійснити розгляд пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

Зазначене можливе лише за умови відповідності умовам Документації пропозицій конкурсних торгів щонайменше двох учасників Процедури закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав Скаржника, зокрема, на об'єктивну та неупереджену оцінку пропозицій конкурсних торгів, Колегією були розглянуті пропозиції конкурсних торгів Скаржника, ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" та ТОВ "КОМПЛІТЕХ" на їх відповідність умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та встановлено наступне.

Пунктом 2 розділу III Документації встановлено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися зокрема, з підтвердження інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям.

Повний перелік документів, які учаснику необхідно надати в складі пропозиції конкурсних торгів, наведений в додатку 2 Документації.

Пунктом 6 додатку 2 Документації передбачено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати "копії виконаних договорів, аналогічних предмету закупівлі (не менше двох), що свідчать про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів. При наданні договорів, зазначених у цьому пункті учасник може не розголошувати (закрити при виготовленні копій) інформацію, яка становить комерційну таємницю або є конфіденційною".

Згідно з пунктом 3 розділу I Документації предметом закупівлі є – "28.12.2. Частини гідравлічного та пневматичного силового устаткування (Апарат виправляючий, підшипник нижній у зборі з вкладишами до насосу ОПВ 5-87К)".

2.1. У складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься копія договору від 08.05.2013 № 11-16-1-13-1059, укладеного між Скаржником та ДП "НАЕК "Енергоатом", предметом якого є – "запасні частини до насосів (втулка захисна, втулка пружна, муфта, стакан задній, з'ємник)", що не відповідає вказаній вимозі Документації.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника також міститься копія договору від 10.07.2013 № 13-0266-2, укладеного між Скаржником та ДСП "ЧАЕС", предметом якого є – "насос ОПВК-87К, код 28.13.1", що не відповідає вказаній вимозі Документації.

2.2. Копія пропозиції конкурсних торгів ТОВ "КОМПЛІТЕХ" містить копію договору від 04.03.2014 № Б-124, укладеного між вказаним товариством та ПАТ "ДТЕК ЗАХІДЕНЕРГО", предметом якого є – "запасні частини до циркуляційних насосів, код 28.13.3", що не відповідає вказаним вимогам документації.

У складі копії пропозиції ТОВ "КОМПЛІТЕХ" міститься копія договору від 28.03.2014 № 53-129-01-14-00060, укладеного між вказаним товариством та ДП "НАЕК "Енергоатом", предметом якого є – "запасні частини до насосів (вкладиш гумовий, сегменти вкладишу)", що не відповідає вказаній вимозі Документації.

2.3. Копія пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" містить копію договору від 02.01.2013 № 09, укладеного між вказаним товариством та ВП "Рівненська АЕС" ДП "НАЕК "Енергоатом", предметом якого є – "запасні частини до насосів, які передбачені специфікацією до даного договору. Специфікація є невід'ємною частиною договору. При цьому, специфікація до вказаного договору у складі пропозиції ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" не надана. Зазначене є невиконанням вказаних вимог Документації.

У складі копії пропозиції ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" міститься копія договору від 27.08.2012 № ПУ-31194-ДЗ, укладеного між вказаним товариством та ВП "Южно-Українська АЕС" ДП "НАЕК "Енергоатом", предметом якого є – "запасні частини до насосів та компресорів", які зазначені у специфікації, яка є невід'ємною частиною цього договору. При цьому, специфікація до вказаного договору у складі пропозиції ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" не надана. Наведене є невиконанням вказаних вимог Документації.

Таким чином, враховуючи інформацію, викладену у пункті 2 мотивувальної частини цього рішення, пропозиції конкурсних торгів Скаржника, ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" та ТОВ "КОМПЛІТЕХ" не відповідали вимогам Документації, а тому мали бути відхилені Замовником відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів Скаржника, ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" та ТОВ "КОМПЛІТЕХ" з наведених вище підстав, Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону, згідно з яким Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзаців першого та сьомого частини першої статті 30 Закону замовник відмінє торги у разі відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

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

Застосувавши дискримінаційний підхід під час розгляду пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а саме: відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника та не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ОБЕРІГ.КОМ" та ТОВ "КОМПЛІТЕХ", які не відповідали умовам Документації, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням одного з принципів здійснення державних закупівель, визначеного статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушень процедури закупівлі (у 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 в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність для задоволення Скарги частково.

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:

Зобов'язати державне спеціалізоване підприємство "Чорнобильська АЕС" відмінити процедуру закупівлі – "28.12.2. Апарат виправляючий, підшипник нижній у зборі з вкладишами до насосу ОПВ 5-87К" [оголошення № 164035, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 10.09.2014 № 82 (10.09.2014)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ