



**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

№ 949-р/пк-ск від 11.06.2013

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець
Подпльота Михайло Костянтинович
вул. Ковильна, 68, кв. 74,
м. Сімферополь, АР Крим, 95010

Кримська республіканська установа
"Клінічна психіатрична лікарня №1"
МОЗ АР Крим
вул. Рози Люксембург, 27,
м. Сімферополь, АР Крим, 95000

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного
бюлетеня "Вісник державних
закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонopolного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу фізичної особи-підприємця Подпльоти Михайла Костянтиновича (надалі – Скаржник, ФОП Подпльота М.К.) від 15.05.2013 № 15/05-13 (zareestrovanu в Комітеті 16 травня 2013 року за № 8-20/1492-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Кримською республіканською установою "Клінічна психіатрична лікарня №1" МОЗ АР Крим (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "Вугілля кам'яне (марки ДГР 0-200 - 352,2 т, АКО 25-100 - 30 т)" [оголошення № 076295, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04.03.2013 № 18 (761)] (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) перевірити пропозиції конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі на відповідність їх умовам документації конкурсних торгів;
- 4) зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 17.05.2013 № 770-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 17.05.2013 № 20-29.3/09-1905-дз, Замовник листами від 21.05.2013 № 2002 та № 2003 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.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі б/д б/н, яке відбулось 04.04.2013, свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі подали наступні учасники:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "Донбас Крим" (надалі – ТОВ "Донбас Крим") із ціною пропозицією 294 031,80 грн;
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "Вугілля Дон Прайм" (надалі – ТОВ "Вугілля Дон Прайм") із ціною пропозицією 357 203,40 грн;
- 3) Скаржник (ціна в пропозиції не вказана).

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 26.04.2013 №8/3 пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником у зв'язку з тим, що вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д № 8/4, яка відбулась 26.04.2013, до оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим" та ТОВ "Вугілля Дон Прайм", переможцем зазначеної Процедури закупівлі було визначено ТОВ "Донбас Крим".

Відповідно до оголошення № 129045, опублікованого в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 23.05.2013 № 40 (783) та оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовник 17.05.2013 уклав договір з товариством з обмеженою відповідальністю "Донбас Крим".

Згідно з частиною першою статті 42 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) договір про закупівлю є нікчемним у разі його укладення в період оскарження процедури закупівлі відповідно до статті 18 Закону.

Відповідно до абзацу чотирнадцятого частини четвертої статті 18 Закону укладення договору про закупівлю під час процедури оскарження забороняється.

Згідно з абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону, скарги подаються до органу оскарження, зокрема, не пізніше 14 днів з дня отримання суб'єктом оскарження повідомлення про відповідне рішення чи дію замовника, що порушує права чи законні інтереси суб'єкта скарги, або з дня, коли суб'єкту оскарження стало відомо про порушення його прав чи законних інтересів прийнятим рішенням, дією чи бездіяльністю замовника, але до моменту укладення договору про закупівлю.

Скарга подана до органу оскарження засобами поштового зв'язку 15.05.2013 (відповідно до квитанції кур'єрської служби доставки № 4751587), договір про закупівлю Замовником укладено 17.05.2013, отже, в період оскарження.

За таких умов, договір, укладений 17.05.2013 між Замовником та Переможцем Процедури закупівлі, відповідно до частини першої статті 42 Закону є нікчемним, що не перешкоджає розгляду Скарги по суті.

1. ФОП Подпльота М.К. у Скарзі зазначає, що під час розкриття пропозицій конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі "мали змогу переконатися у відсутності сертифікатів ТК - 92 у учасників ТОВ "Донбас-Крим" та ТОВ "Вугілля Дон Прайм", всупереч вимогам документації з конкурсних торгів Замовника", про що у протоколі розкриття, Скаржником зроблений відповідний запис. Однак, незважаючи на виявлену невідповідність, Замовник відмовився самостійно фіксувати її у протоколі, як того вимагає Закон.

За словами Скаржника, порушуючи основні вимоги Закону, а саме: відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, після того, як Скаржник звернув увагу при розкритті на невідповідність пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим" вимогам Документації (було надано сертифікат, виданий ДП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ"), комітет з конкурсних торгів Замовника відмовився в подальшому оголошувати на прохання Скаржника показники вологості, зольності, та теплоти згорання вугілля, які були зазначені в сертифікатах інших учасників та перевіряти всі, крім Скаржника, пропозиції конкурсних торгів на предмет наявності чи відсутності усіх необхідних документів, передбачених Документацією, тим самим порушуючи вимоги частини третьої статті 27 Закону, про що у протоколі розкриття представником Скаржника був зроблений відповідний запис.

Замовник щодо даного питання пояснень не надав.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Зазначені вимоги скарги стосуються дій (бездіяльності) Замовника під час проведення розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до оголошення про проведення Процедури закупівлі № 076295, яке опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 03.04.2013 № 18 (761) та оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, дата та час розкриття пропозицій конкурсних торгів - 04.04.2013.

Згідно з абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону, скарги подаються до органу оскарження, зокрема, не пізніше 14 днів з дня отримання суб'єктом оскарження повідомлення про відповідне рішення чи дію замовника, що порушує права чи законні інтереси суб'єкта скарги, або з дня, коли суб'єкту оскарження стало відомо про порушення його прав чи законних інтересів прийнятим рішенням, дією чи бездіяльністю замовника, але до моменту укладення договору про закупівлю.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі б/д б/н, яке відбулось 04.04.2013, на процедурі розкриття був присутній представник Скаржника Подпльота М.К., про що свідчить його підпис у протоколі розкриття конкурсних торгів. Отже, Скаржнику стало відомо про дії Замовника, які на думку Скаржника, порушують його законні права та інтереси, 04.04.2013.

Скарга подана до органу оскарження 15.05.2013 (відповідно до квитанції кур'єрської служби доставки № 4751587). Отже, в цій частині скарга подана з порушенням строків, визначених абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

2. Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 26.04.2013 №8/3 пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником на підставі пункту 2.3 Розділу III Документації та пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

ФОП Подпльота М.К. у Скарзі зазначає, що під час розкриття пропозицій конкурсних торгів у пропозиціях конкурсних торгів ТОВ "Донбас-Крим" та ТОВ "Вугілля Дон Прайм" були відсутні сертифікати ТК - 92, всупереч вимогам документації з конкурсних торгів Замовника, про що у протоколі розкриття, Скаржником зроблений відповідний запис.

Скаржник стверджує, "що документи, підтверджуючі якість продукції, що пропонувалися учасниками № 1, та № 2 процедури закупівлі до торгів, у пропозиціях даних учасників були відсутні, незважаючи на те, що їх обов'язкова наявність у складі пропозиції конкурсних торгів учасників була визначена документацією з конкурсних торгів Замовника".

Скаржник у Скарзі повідомляє, що пропозиції конкурсних торгів інших учасників Процедури закупівлі також не відповідали вимогам Документації Замовника. Однак, всупереч нормам статті 29 Закону, не були відхилені Замовником та допущені до процедури оцінки, про що свідчить повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів [оголошення № 121552, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04.03.2013 № 18 (761)].

За словами Скаржника, Замовник, незважаючи на невідповідність всіх учасників Процедури закупівлі вимогам Документації, не відмінив процедуру закупівлі, а навпаки, порушуючи норми статті 30 Закону та право Скаржника на неупереджений і об'єктивний підхід під час розгляду пропозицій з конкурсних торгів, відхиливши пропозицію Скаржника, акцептував пропозицію з конкурсних торгів, яка також не відповідає умовам Документації, але відхилена не була.

На думку Скаржника, під час проведення процедури закупівлі Замовником було застосовано дискримінаційний підхід до Скаржника в порушення основних принципів здійснення державних закупівель, а саме: відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Замовник щодо даного питання повідомляє, що під час проведення процедури розкриття пропозицій конкурсних торгів у учасників ТОВ "Донбас-Крим" та ТОВ "Вугілля Дон Прайм" були у наявності усі документи, у тому числі сертифікати ТК – 92.

У ході розгляду даного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з підпунктом 2.1. пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися з:

- комерційної частини;
- технічної частини;
- частина "забезпечення пропозиції конкурсних торгів".

Відповідно до підпункту 2.1.2. підпункту 2.1. пункту 2 розділу III Документації "Технічна частина пропозиції конкурсних торгів повинна містити інформацію та документи про відповідність запропонованого товару технічним і якісним характеристикам, підготовленим відповідно до вимог пункту 7 цього розділу документації конкурсних торгів та додатку 3 до неї та інші документи передбачені цими розділами документації конкурсних торгів".

Відповідно до підпункту 7.1. пункту 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 у Додатку 3 до цієї документації конкурсних торгів та іншими її розділами.

Відповідно до підпункту 7.3. пункту 7 розділу III Документації для підтвердження відповідності технічним, якісним, кількісним вимогам до предмета закупівлі учасники надають у складі своєї пропозиції конкурсних торгів таблицю відповідності вимогам, складену за нижченаведеною формою:

Технічні вимоги

№ п /п	Назва параметру технічних вимог до предмету закупівлі	Значення параметру необхідного за вимогами замовника		Значення параметру, яке пропонує учасник	
1	Марка вугілля кам'яного	АКО 25-100	ДГР 0-200	АКО 25-100	ДГР 0-200
2	Зольність	до 6,0 %	до 25,0 %		
3	Вологість	до 4,5 %	до 14,0%		

4	Нижча теплота згорання на робочий стан палива	Не менше 7100 ккал/кг	Не менше 6000 ккал/кг		
5	Фракція	25-100 мм	0-200 мм		
6	Кількість	30 тон	352,5 тон		

Відповідно до зазначеного пункту вимог Документації "у складі пропозиції конкурсних торгів учасник повинен надати належним чином завірнену копію технічних умов на предмет закупівлі, сертифікатів ТК-92".

Відповідально до підпункту 2.3. пункту 2 розділу III Документації відсутність документів, передбачених згідно з цією документацією конкурсних торгів, що складають комерційну та технічну частину, також частини пропозиції конкурсних торгів "Забезпечення пропозиції конкурсних торгів", розцінюється як невідповідність пропозиції конкурсних торгів вимогам документації конкурсних торгів. Пропозиції конкурсних торгів, які не відповідають вимогам цієї документації конкурсних торгів, відхиляються.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим", наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься форма "Інформація щодо ціни та інших комерційних умов, які пропонуються учасником", відповідно до якої зазначений учасник пропонує вугілля марки АКО (25-100) та вугілля марки ДГР (0-200).

Також, у складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим" містяться, зокрема:

- сертифікат генетичних технологічних та якісних характеристик на вугілля львівсько-волинське марки ДГ (ДГР 0-200), виданий Технічним комітетом України з стандартизації ТК-92 товариству з обмеженою відповідальністю "Енергооснова";
- сертифікат генетичних технологічних та якісних характеристик на вугілля донецьке антрацит (АКО 25-100мм), виданий Технічним комітетом України з стандартизації ТК-92 товариству з обмеженою відповідальністю "ДЖД".

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим" відповідає вимогам Документації Замовника в цій частині.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Вугілля Дон Прайм", наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься форма "Інформація щодо ціни та інших комерційних умов, які пропонуються учасником", відповідно до якої зазначений учасник пропонує вугілля марки АКО (25-100) та вугілля марки ДГР (0-200).

Також, у складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Вугілля Дон Прайм" містяться, зокрема:

- сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля донецьке антрацит (АКО 25-100мм), виданий Технічним комітетом України з стандартизації ТК-92 товариству з обмеженою відповідальністю "ДЖД";
- сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля львівсько-волинське марки ДГ (ДГР 0-200), виданий Технічним комітетом України з стандартизації ТК-92 товариству з обмеженою відповідальністю "Енергооснова".

Разом з тим, відповідно до зазначеного сертифікату, нижча теплота згорання на робочий стан палива становить 5255 ккал/кг, що не відповідає Технічним вимогам Документації, а саме: - "нижча теплота згорання на робочий стан палива для вугілля марки ДГР (0-200) - не менше 6000 ккал/кг".

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Вугілля Дон Прайм" не відповідає вимогам підпункту 7.3. пункту 7 розділу III Документації в цій частині.

3. ФОП Подпльота М.К. у Скарзі повідомляє, що всупереч частині другій статті 31 Закону про акцепт (повідомлення про результати) конкурсних торгів він не був повідомлений, а дізнався про це з публікації на офіційному загальнодержавному веб-порталі Уповноваженого органу.

Замовник щодо даного питання пояснень не надав.

У ході розгляду даного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до частини першої статті 31 Закону у день визначення переможця замовник акцептує пропозицію конкурсних торгів, що визнана найбільш економічно вигідною за результатами оцінки.

Згідно з частиною другою статті 31 Замовник зобов'язаний протягом одного робочого дня з дня прийняття рішення про визначення переможця надіслати переможцю торгів повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів, а всім учасникам - письмове повідомлення про результати торгів із зазначенням найменування та місцезнаходження учасника - переможця, пропозицію конкурсних торгів якого визнано найбільш економічно вигідною за результатами оцінки.

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції обов'язково безоплатно публікується у державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель.

У складі копій документів, наданих Замовником на розгляд Колегії, міститься повідомлення учасникам про результати процедури закупівлі від 29.04.2013 № 1807, яке мало надсилатись усім Учасникам Процедури закупівлі.

Інформацію щодо підтвердження надсилання зазначеного документу Учасникам Процедури закупівлі Замовник на розгляд Колегії не надав.

Дії замовника в частині неподання ФОП Подпльота М.К. зазначеної вище інформації не завадило Скаржнику звернутися до Колегії за захистом своїх законних прав та інтересів.

4. ФОП Подпльота М.К. у Скарзі просить, зокрема, зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі. Зазначене можливе за умови невідповідності пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, допущених до процедури оцінки Замовником, умовам Документації.

У зв'язку з наведеним та з метою захисту права Скаржника на недискримінаційний підхід під час розгляду його пропозиції конкурсних торгів Колегією були розглянуті пропозиції конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до оцінки пропозицій конкурсних торгів, на їх відповідність умовам Документації і встановлено наступне.

Під час розгляду Колегією копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донбас Крим" дискримінаційного підходу з боку Замовника до пропозиції конкурсних торгів Скаржника не виявлено.

Враховуючи інформацію, що наведена в пункті 2 мотивувальної частини цього рішення, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Вугілля Дон Прайм" не відповідала умовам Документації, у зв'язку з чим Замовник мав її відхилити та відмінити Процедуру закупівлі відповідно до абзацу восьмого частини першої статті 30 Закону у зв'язку з тим, що до оцінки допущено пропозиції менше ніж двох учасників.

Не відхиливши пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Вугілля Дон Прайм", Замовник порушив вимоги пункту третього частини першої статті 29 Закону; не відминивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу восьмого частини першої статті 30 Закону.

Застосувавши дискримінаційний підхід під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а саме: відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника, яка не відповідала умовам Документації, та не відхиливши пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Вугілля Дон Прайм", яка також не відповідала умовам Документації, та допустивши її до процедури оцінки, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням основних принципів здійснення державних закупівель, передбачених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Виходячи з наведеного, Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення Закону, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, 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 задоволення скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 Кримську республіканську установу "Клінічна психіатрична лікарня №1" МОЗ АР Крим відмінити процедуру закупівлі – "Вугілля кам'яне (марки ДГР 0-200 - 352,2 т, АКО 25-100 - 30 т)" [оголошення № 076295, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04.03.2013 № 18 (761)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК