



**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

№ 1365-р/пк-ск від 20.08.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Каховгідромонтаж"
вул. Фабрична, 1, м. Нова Каховка,
Херсонська обл., 74900

Міське комунальне підприємство
"Херсонтеплоенерго"
Острівське шосе, 1, м. Херсон, 73003

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 (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Каховгідромонтаж" (надалі – Скаржник) від 22.07.2013 № 26 (zareestrovany в Комітеті 23 липня 2013 року за № 8-20/2342-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення міським комунальним підприємством "Херсонтеплоенерго" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "Реконструкція Таврійської котельні для зниження рівнів впливу фізичних та біологічних факторів на атмосферне повітря" [оголошення № 132013, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 червня 2013 року № 43 (786)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника скасувати рішення про визначення переможця Процедури закупівлі та відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 24.07.2013 № 1215-р/пк-ск Скарга прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 24.07.2013 № 20-29.3/06-2963-дз Замовник листами від 25.07.2013 № 1826-32, № 1827-32 та № 1828-32 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 03.07.2013 б/н свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

- 1) Скаржник з ціною пропозицією – 2 110 877,88 грн;
- 2) спеціалізоване приватне акціонерне товариство "Екосейв" (надалі – СПрАТ "Екосейв") з ціною пропозицією – 2 464 106,00 грн;
- 3) товариство з обмеженою відповідальністю "Група компаній "Теплотехніка" (надалі – ТОВ "ГК "Теплотехніка") з ціною пропозицією – 2 515 345,20 грн.

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 04.07.2013 б/н Замовником відхилена пропозиція конкурсних торгів Скаржника відповідно до частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), як така, що не відповідає умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів від 10.07.2013 б/н до оцінки допущені пропозиції конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та "ГК "Теплотехніка".

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

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів було опубліковано в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 15 липня 2013 року № 55 (798), оголошення № 150394.

1. Скаржник вважає, що Замовник безпідставно відхилив його пропозицію конкурсних торгів.

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 04.07.2013 б/н пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником на підставі частини першої статті 29 Закону, як така, що не відповідає умовам Документації, за двома підставами.

1.1. Перша підстава відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника: "У комерційній частині пропозиції не надано виписку з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців (оригінал або нотаріально завірону копію), що не виконує вимогу п. 11.1 Додатку 8 документації конкурсних торгів".

Щодо цієї підстави відхилення Скаржник зазначив, що виписка з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців була надана в складі пропозиції конкурсних торгів.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що пропозиція конкурсних торгів Скаржника не містить виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися з комерційної та технічної частин.

До комерційної частини, зокрема, входить документально підтверджена інформація про відповідність Замовника кваліфікаційним критеріям згідно статей 16, 17 Закону, визначена у Додатках 4, 5, 6, 7, 8.

Додатком 8 визначений перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції Учасника кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам Замовника відповідно до статей 16, 17 Закону.

Підпунктом 1 пункту 11 додатку 8 Документації передбачено надання учасниками Процедури закупівлі витягу та виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців – оригінали або нотаріально завірени копії.

Копія пропозиції конкурсних торгів Скаржника містить витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців. При цьому, виписка з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців у складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника відсутня, що є невиконанням вказаних вимог Документації.

Отже, з цієї підстави пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником правомірно.

1.2. Друга підстава відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника: "У технічній частині пропозиції не надано завірену уповноваженою особою та скріплену печаткою Учасника копію Дозволу, виданого територіальним відділенням Держгірпромнагляду, на експлуатацію обладнання, інструментів, механізмів та машин підвищеної небезпеки, що не виконує вимогу п.2.2. документації конкурсних торгів".

Скаржник щодо цієї підстави відхилення повідомив, що надав у складі пропозиції конкурсних торгів копію дозволу, виданого Територіальним управлінням Державної служби гірничого нагляду та промислової безпеки України у Херсонській області.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що Скаржником у складі пропозиції конкурсних торгів надано кошторисну документацію, зокрема, підсумкову вартість експлуатації машин, згідно якої для виконання робіт буде використовуватись техніка підвищеної небезпеки, а саме: автокрани, підйомники.

При цьому, Замовник зазначає, що Скаржник буде здійснювати роботи без залучення субпідрядників.

Зі слів Замовника, дозвіл, наданий Скаржником, не містить інформації, що Скаржнику дозволяється експлуатувати або застосовувати автокрани та підйомники, які відносяться до обладнання, інструментів, механізмів та машин підвищеної небезпеки.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися з комерційної та технічної частин.

До технічної частини входять, зокрема:

- завірена уповноваженою особою та скріплена печаткою Учасника копія Дозволу на виконання робіт з підвищеної небезпеки, виданого територіальним відділенням Держгірпромнагляду, із зазначенням дозволених видів робіт підвищеної небезпеки;

- завірена уповноваженою особою та скріплена печаткою Учасника копія Дозволу, виданого територіальним відділенням Держгірпромнагляду, на експлуатацію обладнання, інструментів, механізмів та машин підвищеної небезпеки.

Порядок видачі дозволів на виконання робіт підвищеної небезпеки та на експлуатацію (застосування) машин, механізмів, устаткування підвищеної небезпеки (надалі – Порядок) затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 26.10.2011 № 1107.

Додатком 3 до Порядку визначений перелік машин, механізмів, устаткування підвищеної небезпеки.

Згідно з пунктом 19 цього переліку до машин, механізмів, устаткування підвищеної небезпеки відносяться – вантажопідіймальні крани і машини, ліфти, ескалатори, траволатори, канатні дороги, підйомники, зокрема будівельні, та фунікулери.

Згідно з відомістю ресурсів до локального кошторису № 2, що міститься у складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника, для виконання робіт будуть використані, зокрема, крани автомобільні, підйомачі шахтні, підйомачі щоглові будівельні, підйомники щоглові.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься копія дозволу, виданого Територіальним управлінням Державної служби гірничого нагляду та промислової безпеки України у Херсонській області, з дозволом Скаржнику виконувати роботи підвищеної небезпеки.

Разом з цим, копія пропозиції конкурсних торгів Скаржника не містить дозволу, виданого територіальним відділенням Держгірпромнагляду, на експлуатацію обладнання, інструментів, механізмів та машин підвищеної небезпеки, зокрема, зазначених вище, що є невиконанням вказаних вимог Документації.

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів Скаржника з цієї підстави відхилена Замовником правомірно.

Отже, Колегією встановлено, що пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником правомірно.

2. Скаржник просить зобов'язати Замовника скасувати рішення про визначення переможця Процедури закупівлі та відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав та законних інтересів Скаржника на недискримінаційний підхід під час розгляду Замовником пропозиції конкурсних торгів Скаржника Колегією були проаналізовані копії пропозицій конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка" на відповідність умовам Документації та встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу I Документації передбачено, що пропозиції конкурсних торгів Учасників повинні бути складені українською мовою.

Копії пропозицій конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка" містять графіки виконання робіт та документи щодо розрахунків цін пропозицій, складені російською мовою, що є порушенням вказаних вимог Документації.

Пунктом 1 розділу III Документації передбачено, що всі сторінки пропозиції конкурсних торгів Учасника процедури закупівлі повинні бути пронумеровані та містити підпис уповноваженої посадової особи Учасника процедури закупівлі, а також відбитки печатки.

Зазначена вимога містить примітку, відповідно до якої "ця вимога не стосується учасників, які здійснюють діяльність без печатки згідно з чинним законодавством, за винятком оригіналів чи нотаріально завірених документів, виданих учаснику іншими організаціями (підприємствами, установами)".

Замовником на розгляд Колегії надано оригінал пропозиції конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв", в якій пронумеровані не сторінки, а аркуші, та не всі сторінки пропозиції містять підпис уповноваженої посадової особи СПрАТ "Екосейв", а також відбитки печатки, що є порушенням вказаних вимог Документації.

Пунктом 2 розділу III Документації передбачено, що кожна пропозиція конкурсних торгів повинна мати у своєму складі "Реєстр документів, наданих у складі пропозиції конкурсних торгів" (Додаток 1).

Додатком 1 Документації передбачено, що реєстр документів має бути підписаний керівником або уповноваженою особою учасника та містити відбиток печатки.

Реєстр документів, наданих у складі пропозиції конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв", не підписаний директором цього учасника та не містить відбитку печатки, що є невиконанням вказаної вимоги Документації.

Пунктом 2 розділу III Документації передбачено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається Учасником процедури закупівлі, повинна складатися з комерційної та технічної частин.

До комерційної частини входить, зокрема, документально підтверджена інформація про відповідність Замовника кваліфікаційним критеріям згідно статей 16, 17 Закону, визначена у Додатках 4, 5, 6, 7, 8.

Додатком 8 визначений перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції Учасника кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам Замовника відповідно до статей 16, 17 Закону.

Підпунктом 4.1 пункту 4 додатку 8 Документації передбачено надання учасниками Процедури закупівлі довідки з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами, (виданої не пізніше ніж за місяць до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів).

Розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулось 03.07.2013.

Таким чином, учасники повинні надати зазначені довідки, видані до 03.06.2013.

Копії пропозиції конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка" містять довідки Філії публічного акціонерного товариства "Державний експортно-імпорتنний банк України" в місті Херсоні, датовані 27.06.2013 та 25.06.2013 відповідно, що є порушенням вказаної вимоги Документації.

Відповідно до пункту 8 додатку 8 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі пропозицій конкурсних торгів довідку Міністерства юстиції України про відсутність підприємства Учасника в Єдиній базі даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство - оригінал або нотаріально завірнену копію, (видану не пізніше ніж за місяць до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів).

Розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулось 03.07.2013.

Таким чином, учасники повинні надати зазначені довідки видані до 03.06.2013.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка" містяться Інформаційні довідки з Єдиного реєстру підприємств щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, датовані 21.06.2013 та 27.06.2013 відповідно, що є порушенням вказаної вимоги Документації.

Пунктом 10 додатку 8 Документації передбачено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати документ, підтверджуючий, що Учасника не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення, а саме: довідку Міністерства юстиції України про те, що відомості про Учасника відсутні в Єдиному державному реєстрі осіб, які вчинили корупційні правопорушення у сфері державних закупівель, (видану не пізніше ніж за місяць до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів).

Копії пропозицій конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка" містять інформаційні довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, з відомостями про відсутність інформації у вказаному реєстрі щодо керівників цих учасників, датовані 14.06.2013 та 21.06.2013 відповідно, що є невиконанням вказаних вимог Документації.

Відповідно до пункту 6 додатку 8 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати документ, для підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід щодо виконання поставок товару, що є предметом закупівлі (зазначається кількість працівників, посада, П.І.Б., освіта, наявність сертифікатів, дипломів або інших документів про підвищення кваліфікації чи проходженні курсів), за формою, визначеною Додатком 4.

Додатком 4 Документації затверджена форма "Довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід", та передбачено, що до виконання зазначеного обсягу робіт у вказаний термін необхідно залучити спеціалістів з досвідом роботи не менше 5 років за наступними кваліфікаціями:

- монтажники-висотники 5 розряду -5 осіб.;
- монтажники-висотники 4 розряду - 3 особи.;
- зварювальники 5 розряду, які мають відповідні посвідчення та досвід роботи на висоті – 3 особи;
- стропальники, які мають відповідні посвідчення - 2 особи.

Зазначений персонал повинен пройти профільне навчання та бути атестованим для виконання визначеного документацією конкурсних торгів обсягу робіт.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГК "Теплотехніка" міститься довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід. В зазначеній довідці відсутня інформація про наявність у ТОВ "ГК "Теплотехніка" працівників, визначених додатком 4 Документації.

Отже, ТОВ "ГК "Теплотехніка" не підтвердило наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка" не відповідали умовам Документації, а тому мали бути відхилені Замовником відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

Не відхиливши пропозицію конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка", з вище зазначених 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 абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону замовник відмінює торги у разі, зокрема, відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

Не відмінивши 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, яка не відповідала умовам Документації, та не відхиливши пропозиції конкурсних торгів СПрАТ "Екосейв" та ТОВ "ГК "Теплотехніка", які також 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 основних принципів здійснення державних закупівель, визначеного статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, 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 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 міське комунальне підприємство "Херсонтеплоенерго" відмінити процедуру закупівлі – "Реконструкція Таврійської котельні для зниження рівнів впливу фізичних та біологічних факторів на атмосферне повітря" [оголошення № 132013, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 червня 2013 року № 43 (786)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК