



**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

№ 1230-р/пк-ск від 26.07.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ТФ Кабель"
Оболонська набережна, 7,
корп. 2, літ. А,
м. Київ, 04210

Відкрите акціонерне
товариство
"Запоріжжяобленерго"

вул. Сталеварів, 14,
м. Запоріжжя, 69035

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "ТФ Кабель" (надалі – Скаржник, ТОВ "ТФ Кабель") від 27.06.2013 № 1058 (zareєстровану в Комітеті 01.07.2013 за № 8-20/2076-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення відкритим акціонерним товариством

"Запоріжжяобленерго" (надалі – Замовник, ВАТ "Запоріжжяобленерго") порядку проведення процедури закупівлі – "Код 27.32.1. Проводи та кабелі електронні й електричні, інші" (4 лоти) [оголошення № 109303, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 15.04.2013 № 30 (773)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- 2) зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника;
- 3) зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозицій конкурсних торгів;
- 4) розглянути пропозиції конкурсних торгів інших учасників Процедури закупівлі на їх відповідність умовам документації конкурсних торгів;
- 5) зобов'язати Замовника визнати Скаржника переможцем Процедури закупівлі за лотами, на які ціни Скаржника є найнижчими;
- 6) у разі неможливості виправити допущені Замовником порушення Процедури закупівлі – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 02.07.2013 № 1077-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 02.07.2013 № 20-29.3/03-2652-дз Замовник листами від 08.07.2013 № 12340/001-79 та від 08.07.2013 № 001-82/5136 надав пояснення по суті Скарги та копії документів, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 28.05.2013 № 101 свої пропозиції конкурсних торгів за різними лотами надали такі учасники Процедури закупівлі:

№	Найменування учасника Процедури закупівлі
---	---

лота	"Мастер-Кабель Україна" (надалі – ТОВ "Мастер-Кабель Україна") товариство з обмеженою відповідальністю	Скаржник	"Компанія "Лікурґ" (надалі – ТОВ "Компанія "Лікурґ") товариство з обмеженою відповідальністю	"Електрична інноваційна група" (надалі – ТОВ "Електрична інноваційна група") товариство з обмеженою відповідальністю	"Торговий дім Одеського кабельного заводу "Одескабель" (надалі – ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель") товариство з обмеженою відповідальністю	"Експрес Кабель" (надалі – ТОВ "Експрес Кабель") товариство з обмеженою відповідальністю
1	1 134 000,00	887 859,36	-	-	894 600,72	912 492,00
2	302 400,00	236 763,36	-	-	232 080,19	239 042,88
3	1 349 400,00	1 074 216,97	-	-	1 123 960,27	1 157 183,46
4	2 857 598,28	2 313 267,04	2 399 908,68	2 449 784,04	-	-

Згідно з пунктом 5 протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів від 17.06.2013 № 101-в пропозиції конкурсних торгів Скаржника та ТОВ "Мастер-Кабель Україна" відхилені Замовником як такі, що не відповідають умовам документації конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 6 протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 17.06.2013 № 101/О до процедури оцінки Замовником було допущено пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ", ТОВ "Електрична інноваційна група", ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель".

Згідно з пунктом 9 вищезазначеного протоколу за результатами проведеної оцінки найбільш економічно вигідними Замовником визнано:

- за лотами 1, 2, 3 – пропозицію конкурсних торгів ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель";
- за лотом 4 – пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ".

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів від 17.06.2013 № 101-в пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником як така, що не відповідає умовам документації конкурсних торгів, а саме:

- в довідці, яка містить відомості про підприємство, відсутня інформація про організаційно-правову форму підприємства, не вказані телефони для контактів керівництва;
- відсутня довідка про наявність чи відсутність судимості з Управління інформаційних технологій при УМВС України (видана на особу, що уповноважена Учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі).

Скаржник не погоджується з підставами відхилення своєї пропозиції конкурсних торгів та аргументує це наступним.

1. Стосовно відсутності у довідці, яка містить відомості про підприємство, інформації про організаційно-правову форму підприємства та телефонів для контактів з керівництвом, ТОВ "ТФ Кабель" повідомляє, що в довідці, наданій Скаржником у складі своєї пропозиції конкурсних торгів, містилась вся необхідна інформація.

За словами ТОВ "ТФ Кабель", у зазначеній довідці вказана інформація про організаційну форму Скаржника і телефони, за допомогою яких можна зв'язатися з керівництвом ТОВ "ТФ Кабель".

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що у довідці, яка містить відомості про підприємство, наданій Скаржником, відсутня інформація про організаційно-правову форму юридичної особи та контактні телефони безпосередньо керівництва ТОВ "ТФ Кабель" (директора та члена правління).

Розглянувши зазначену підставу відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника, Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до частини першої статті 83 Цивільного кодексу України юридичні особи можуть створюватися у формі товариств, установ та в інших формах, встановлених законом.

Згідно з частиною другою статті 83 Цивільного кодексу України товариством є організація, створена шляхом об'єднання осіб (учасників), які мають право участі у цьому товаристві. Товариство може бути створено однією особою, якщо інше не встановлено законом.

Товариства поділяються на підприємницькі та непідприємницькі.

Згідно зі статтею 84 Цивільного кодексу України товариства, які здійснюють підприємницьку діяльність з метою одержання прибутку та наступного його розподілу між учасниками (підприємницькі товариства), можуть бути створені лише як господарські товариства (повне товариство, командитне товариство, товариство з обмеженою або додатковою відповідальністю, акціонерне товариство) або виробничі кооперативи.

Відповідно до пункту 2 розділу III документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.05.2013 № 79-79/3659 (надалі – Документація) пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися з комерційної частини та технічної частини.

Комерційна частина повинна включати, зокрема документи, які вимагаються для підтвердження відповідності учасника Процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям та вимогам Замовника згідно з Додатком 1.

Згідно з підпунктом 4.1 пункту 4 додатку 1 Документації для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів серед інших документів повинні були надати довідку, складену в довільній формі, яка містить відомості про підприємство, зокрема:

- а) реквізити (адреса – юридична/фактична, факс, телефон для контактів);

б) керівництво (посада, прізвище, ім'я, по батькові, телефон для контактів) – для юридичних осіб;

в) форма власності та юридичний статус, організаційно-правова форма (для юридичних осіб).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника, наданій Замовником на розгляд Колегії, міститься копія документа "Відомості про Учасника – ТОВ "ТФ Кабель" б/д б/н, у якому зазначена організаційно-правова форма підприємства – товариство з обмеженою відповідальністю.

Також, у зазначеному документі, під порядковим номером 7 Скаржником вказаний номер телефону.

Разом з цим, телефонного номеру для контактів з керівництвом зазначена довідка не містить.

Враховуючи викладене, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена Замовником з наведеної вище підстави.

2. Щодо відсутності довідки про наявність чи відсутність судимості з Управління інформаційних технологій при УМВС України Скаржник зазначає, що у складі своєї пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ТФ Кабель" надало довідки про відсутність судимостей на всіх осіб, які уповноважені представляти інтереси Скаржника під час проведення процедури закупівлі, а саме: довідки, видані на Президента ТОВ "ТФ Кабель", члена правління Скаржника (особи, які уповноважені Статутом Скаржника), а також на головного фінансового менеджера ТОВ "ТФ Кабель", який готував пропозицію конкурсних торгів Скаржника та підписував документи.

Замовник повідомляє, що Документацією передбачалося надання учасниками Процедури закупівлі оригіналів або нотаріально завірених копій довідок про наявність чи відсутність судимостей з Управління інформаційних технологій при УМВС України (видані на ім'я директора та головного бухгалтера організації Учасника; суб'єкта підприємницької діяльності - фізичну особу Учасника та особу, що уповноважена Учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі).

За словами ВАТ "Запоріжжяобленерго", від Скаржника, під час розкриття пропозицій конкурсних торгів, був присутній Калін Дмитро Вікторович, про що свідчить відмітка вказаної особи у протоколі розкриття від 28.05.2013 № 101.

Повноваження Каліна Д.В. підтверджуються оригіналом довіреності від 27.05.2013 № 311, згідно з якою Калін Д.В., зокрема, має право подавати пропозиції конкурсних торгів та підписувати юридичні документи щодо виконання зобов'язань за результатами торгів.

Як зазначає Замовник, у складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника не міститься довідки про відсутність чи наявність судимості у Каліна Д.В. – представника за довіреністю від 20.05.2013 № 13.

У ході розгляду зазначеного пункту Скарги, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 3.13 пункту 3 додатку 1 Документації для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні були надати "оригінал або нотаріально завірених копію довідки про наявність чи відсутність судимості з Управління інформаційних технологій при УМВС України (видану на ім'я директора та головного бухгалтера організації Учасника; суб'єкта підприємницької діяльності-фізичну особу Учасника та особу, що уповноважена Учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі)".

Розглянувши копію пропозиції конкурсних торгів Скаржника, Колегією було встановлено, що на виконання зазначеної вимоги Документації ТОВ "ТФ Кабель" надало:

- довідку про відсутність судимості № 522-01052013/00999, видану Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення Міністерства внутрішніх справ України на Президента ТОВ "ТФ Кабель" – Курганова Є.В.;

- довідку про відсутність судимості № 387-07052013/00999, видану Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення Міністерства внутрішніх справ України на Члена Правління ТОВ "ТФ Кабель" – Гендзік Томаша Ришарда;

- довідку про відсутність судимості № 894-18052013/00999, видану Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення Міністерства внутрішніх справ України на головного бухгалтера ТОВ "ТФ Кабель" – Вільданову О.В.;

- довідку про відсутність судимості № 523-01052013/00999, видану Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення Міністерства внутрішніх справ України на головного фінансового менеджера ТОВ "ТФ Кабель" – Нелепу І.Г., який, відповідно до довіреності від 20.05.2013 № 13, яка міститься у складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника, є "представником Товариства у будь-яких підприємствах/установах/організаціях незалежно від форми власності, що здійснюють закупівлі за державні/власні кошти з усіх питань, що стосуються Товариства як учасника процедур закупівель".

За словами Замовника, під час розкриття пропозицій конкурсних торгів від ТОВ "ТФ Кабель" був присутній Калін Д.В.

Варто зазначити, що у протоколі розкриття пропозицій конкурсних торгів від 28.05.2013 № 101 ВАТ "Запоріжжяобленерго" не вказано прізвищ осіб, які були присутні від учасників Процедури закупівлі під час розкриття пропозицій конкурсних торгів, зокрема від Скаржника.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника відсутня довіреність або інший документ, яким учасник Процедури закупівлі уповноважує Каліна Д.В. представляти його інтереси під час проведення Процедури закупівлі.

Враховуючи викладене, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була неправомірно відхилена Замовником з наведеної вище підстави.

3. У Скарзі ТОВ "ТФ "Кабель" просить, зокрема, розглянути пропозиції конкурсних торгів інших учасників Процедури закупівлі на їх відповідність умовам Документації.

У зв'язку з цим, а також з метою захисту прав та законних інтересів Скаржника на недискримінаційний підхід під час розгляду його пропозиції конкурсних торгів, Колегією були розглянуті пропозиції конкурсних торгів учасників, допущених Замовником до оцінки пропозицій конкурсних торгів (ТОВ "Компанія Лікурґ", ТОВ "Електрична інноваційна група", ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель"), та встановлено наступне.

3.1. Пунктом 2 розділу 3 Документації передбачено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з технічної частини.

Технічна частина повинна включати інформацію про технічні, якісні та кількісні характеристики товару та документальне підтвердження, складене у відповідності з вимогами, зазначеними у розділі 3 пункту 7 Документації.

У пункті 7 розділу 3 Документації Замовником наведено "технічне завдання щодо закупівлі проводів та кабелів електронних й електричних, інших" за кожною з позицій чотирьох лотів.

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 28.05.2013 № 101, ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель" брали участь у Процедурі закупівлі за лотами №№ 1, 2, 3.

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації предмет закупівлі за лотами 1, 2 та за кожною з позицій лоту 3 повинен відповідати такій технічній вимозі як – температура навколишнього середовища експлуатація проводу від -60°C до +50°C.

У складі копії технічної частини пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Експрес Кабель", наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься, зокрема, опис товару, запропонованого вказаним учасником Процедури закупівлі, відповідно до якого,

температура експлуатації проводів становить від -45°C до $+50^{\circ}\text{C}$, що не відповідає вимогам Документації в цій частині.

Відповідно до технічного завдання, наведеного Замовником у пункті 7 розділу 3 Документації, кожна з позицій лоту 3 повинна характеризуватись наступними технічними показниками, зокрема:

- стійкість до вигину при температурі -40°C ;
- стійкість до дії сонячної радіації інтенсивністю не менше 1120 Вт/м^2 ;
- гарантійний термін служби – не менше 30 років.

Запропонований ТОВ "Експрес Кабель" товар характеризується наступними показниками, зокрема:

- стійкість до вигину при температурі -20°C .
- мінімальний термін служби предмета закупівлі – 25 років.

Крім того, надані зазначеним учасником Процедури закупівлі документи у технічній частині його пропозиції конкурсних торгів не містять інформації про такі технічні, якісні та кількісні характеристики запропонованого товару як: стійкість до дії сонячної радіації та випробувальна напруга на пробій.

Отже, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Експрес Кабель" не відповідала вимогам пункту 7 розділу 3 Документації.

3.1.1. Розглянувши копії документів, які входять до складу технічної частини пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель", Колегією було встановлено, що температура навколишнього середовища при експлуатації запропонованого Переможцем Процедури закупівлі за лотами 1, 2, 3 проводу становить від -50°C до $+50^{\circ}\text{C}$, що не відповідає вимогам Документації.

Крім того, у технічних та експлуатаційних характеристиках, запропонованого до постачання Переможцем товару зазначено, що допустима інтенсивність сонячної радіації становить 1000 Вт/м^2 , що не відповідає вимогам пункту 7 розділу 3 Документації.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель" не відповідали вимогам пункту 7 розділу 3 Документації.

3.2. З матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, було встановлено, що ТОВ "Компанія Лікурґ" та ТОВ "Електрична інноваційна група" подавали свої пропозиції конкурсних торгів за лотом 4.

Згідно з пунктом 7 розділу 3 Документації предметом закупівлі за лотом 4 є провід СІП (для СРМ) з наступними технічними характеристиками за кожною з позицій, зокрема:

- випробувальна напруга на прохід – 3,5 кВ.;
- дроти стійкі до дії сонячної радіації інтенсивністю не менше 1120 Вт/м^2 ;
- стійкі до вигину при температурі -40°C .
- допустима температура нагріву струмопровідних жил проводів в нормальному режимі експлуатації 90°C ;
- термін служби – не менше 30 років.

Розглянувши копії пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ" та ТОВ "Електрична інноваційна група", надані Замовником на розгляд Колегії було встановлено, що у складі технічних частин пропозицій конкурсних торгів зазначених учасників Процедури закупівлі містяться копії наступних документів:

- сертифікату відповідності № 1.177.0038628-13;
- технічних сертифікатів за кожною з позицій лоту 4.

Надані учасниками Процедури закупівлі у складі своїх технічних частин пропозицій конкурсних торгів документи не містять інформації про технічні, якісні та кількісні характеристики товару та документального підтвердження, складеного у відповідності з вимогами, зазначеними у розділі 3 пункту 7 Документації.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ" та ТОВ "Електрична інноваційна група" не відповідали вимогам пункту 7 розділу 3 Документації.

Враховуючи наведене вище, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ", ТОВ "Електрична інноваційна група", ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель" не відповідали умовам Документації, у зв'язку з чим Замовник мав їх відхилити, та, відповідно до абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону, відмінити торги у зв'язку з відхиленням всіх пропозицій конкурсних торгів.

Отже, не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ", ТОВ "Електрична інноваційна група", ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель", Замовник порушив вимоги пункту третього частини першої статті 29 Закону; не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого 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 пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Компанія Лікурґ", ТОВ "Електрична інноваційна група", ТОВ "ТД ОКЗ "Одескабель" та ТОВ "Експрес Кабель", які також не відповідали умовам Документації та допустивши їх до процедури оцінки, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням принципів здійснення державних закупівель, передбачених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Отже, 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 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.

Виходячи з наведеного, наявні підстави для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та 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 відкрите акціонерне товариство "Запоріжжяобленерго" відмінити процедуру закупівлі – "Код 27.32.1. Проводи та кабелі електронні й електричні, інші"

(4 лоти) [оголошення № 109303, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 15.04.2013 № 30 (773)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С.МОРОЗ