



**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

№ 1813-р/пк-ск від 07.11.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою  
відповідальністю "Науково-  
виробниче підприємство  
"Атомтеплосталь"

пр-т Трубників, 56,  
м. Нікополь,  
Дніпропетровська обл., 53201

Відокремлений підрозділ "Южно-  
Українська АЕС"  
державного підприємства  
"Національна атомна  
енергогенеруюча компанія  
"Енергоатом"

м. Южноукраїнськ,  
Миколаївська обл., 55000

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 "Науково-виробниче підприємство "Атомтеплосталь" (надалі – Скаржник, ТОВ "НВП "Атомтеплосталь") від 26.09.2013 № 493 (zareєстровану в Комітеті 27.09.2013 за № 8-20/3057-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення відокремленим підрозділ "Южно-Українська АЕС" державного підприємства "Національна атомна енергогенеруюча компанія

"Енергоатом" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "Код 24.20.4. Фітинги до труб чи трубок зі сталі, не литі (труби - 145 од., 0,082 т, деталі трубопроводів - 729 од) [оголошення № 150811, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 22.07.2013 № 57 (800)] (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 на строк до винесення рішення за Скаргою;
- 3) розглянути пропозиції конкурсних торгів всіх учасників Процедури закупівлі, які були допущені Замовником до оцінки, на предмет їх відповідності вимогам документації конкурсних торгів;
- 4) зобов'язати Замовника скасувати повідомлення про відхилення пропозицій конкурсних торгів повідомлення учасникам про результати Процедури закупівлі та провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а у разі неможливості – відмінити процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 30.09.2013 № 1610-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 30.09.2013 № 20-29.3/03-3963-дз Колегією було надіслано запит Замовнику щодо надання копій документів та пояснень по суті Скарги.

Замовник листами від 03.10.2013 № 25/15112 та від 03.10.2013 № 25/15113 надіслав на адресу Колегії копії документів, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі та пояснення по суті Скарги.

Ознайомившись з матеріалами та інформацією, отриманими стосовно Скарги, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) від 30.08.2013 № 21 свої пропозиції конкурсних торгів надали наступні учасники Процедури закупівлі:

- 1) Скаржник з ціною пропозиції 2 626 712,28 грн;
- 2) ТОВ "Енергогарант Сервіс" з ціною пропозиції 4 404 513,26 грн;
- 3) ТОВ "Мавітек" з ціною пропозиції 4 411 123,80 грн.

Згідно з протоколом відхилення пропозиції конкурсних торгів, що є додатком № 1 до протоколу від 06.09.2013 № 30 Замовником було відхилено пропозицію конкурсних торгів Скаржника.

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 06.09.2013 № 30 найбільш економічно вигідною Замовником визнано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Енергогарант Сервіс".

Згідно з протоколом відхилення пропозиції конкурсних торгів, що є додатком № 1 до протоколу від 06.09.2013 № 30 пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена у зв'язку з тим, що "учасник в проєкті договору не вказав термін закінчення дії договору по п. 12.2".

1. На думку ТОВ "НВП "Атомтеплосталь", рішення Замовника про відхилення його пропозиції конкурсних торгів є безпідставним, оскільки документацією конкурсних торгів (надалі – Документація) визначено, що два примірника підписаного уповноваженою особою учасника та скріпленого печаткою проєкту договору про закупівлю, із усіма заповненими реквізитами та додатками відповідно до форми, наведеної у додатку № 3 до цієї документації

конкурсних торгів, надаються учасником у складі документації конкурсних торгів. При цьому учасник не має права змінювати будь-які наведені замовником умови договору, наведеного у додатку № 3.

За твердженням Скаржника, ним було виконано всі умови даного пункту Документації, зокрема, заповнені реквізити (з практики застосування термінів, слів та словосполучень у юриспруденції реквізити - це будь-які відомості щодо суб'єкта: назва платника, адреса тощо) та додатки до договору, Скаржник стверджує, що також не змінював будь-які наведені Замовником умови договору.

Скаржник стверджує, що в додатку 3 Документації в п. 12.2 Замовник сам не визначив термін закінчення дії договору, а відповідно до статті 180 Господарського Кодексу України термін дії договору відноситься до його істотних умов. Крім того, як зазначається в пункті 2 розділу 6 Документації "Вказаний проект договору про закупівлю вимагається замовником виключно з метою виконання вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель" в частині комплектності пропозиції конкурсних торгів, внаслідок чого він не розцінюватиметься ні замовником, ні учасником в якості оферти у розумінні статей 638, 641 Цивільного кодексу України і статті 181 Господарського кодексу України і, отже існування його у складі пропозиції конкурсних торгів не призводитиме до виникнення у Замовника будь-яких обов'язків, у тому числі щодо укладення договору, навіть у разі визнання учасника переможцем конкурсних торгів і акцепту його пропозиції конкурсних торгів". Таким чином, на думку Скаржника, не зазначення в проекті договору терміну закінчення дії договору не може бути прийняте як таке, що не відповідає умовам Документації, оскільки порядок укладення договорів за результатами конкурсних торгів врегульовано статтею 40 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Замовник не надав пояснень стосовно підстави відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити проект договору або основні умови, які обов'язково будуть включені до договору про закупівлю.

Додатком 3 Документації визначена форма проекту договору про закупівлю. Зокрема, пунктом 12.2 розділу 12 проекту договору (Додаток 3 Документації) передбачено: "дія терміну цього договору починає свій перебіг у момент, визначений у п. 12.1. цього Договору, та закінчується \_\_.\_\_\_\_.20\_\_ року".

Замовником у Документації не визначені умови щодо строку дії договору, зокрема, термін закінчення дії договору.

Відповідно до підпункту 16 пункту 2 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів "два примірника підписаного уповноваженою особою учасника та скріпленого печаткою проекту договору про закупівлю, із усіма заповненими реквізитами та додатками відповідно до форми, наведеної у додатку № 3 до цієї документації конкурсних торгів. При цьому учасник не має права змінювати будь-які наведені замовником умови договору, наведеного у додатку № 3. Вказаний проект договору про закупівлю вимагається замовником виключно з метою виконання вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель" в частині комплектності пропозиції конкурсних торгів, внаслідок чого він не розцінюватиметься ні замовником, ні учасником в якості оферти у розумінні ст.ст.638, 641 Цивільного кодексу України і ст.181 Господарського кодексу України, і, отже, існування його у складі пропозиції конкурсних торгів не призводитиме до виникнення у замовника будь-яких обов'язків, у тому числі щодо укладення договору, навіть у разі визнання учасника переможцем конкурсних торгів і акцепту його пропозиції конкурсних торгів (оскільки порядок укладення договорів за результатами конкурсних торгів врегульовано ст.40 Закону

України "Про здійснення державних закупівель"), що не виключає права замовника підписати вказаний договір зі своєї сторони у разі визнання учасника переможцем конкурсних торгів і акцепту його пропозиції конкурсних торгів. Проект договору підписується від імені учасника керівником або особою, що діє на підставі довіреності. У разі підписання договору особою, що діє на підставі довіреності, оригінал чи нотаріально посвідчена копія такої довіреності має бути додана до проекту договору. (Проект договору не прошивається)".

Крім того, відповідно до частини першої статті 40 Закону договір про закупівлю укладається в письмовій формі, а у разі здійснення закупівель за процедурою електронного реверсивного аукціону - у формі електронного документа, відповідно до положень Цивільного та Господарського кодексів України, законів України "Про електронний цифровий підпис", "Про електронні документи та електронний документообіг" з урахуванням особливостей, визначених цим Законом.

Згідно з частиною першою статті 628 Цивільного Кодексу України зміст договору становлять умови (пункти), визначені на розсуд сторін і погоджені ними, та умови, які є обов'язковими відповідно до актів цивільного законодавства.

Статтею 638 Цивільного Кодексу України визначено, що договір є укладеним, якщо сторони в належній формі досягли згоди з усіх істотних умов договору.

Істотними умовами договору є умови про предмет договору, умови, що визначені законом як істотні або є необхідними для договорів даного виду, а також усі ті умови, щодо яких за заявою хоча б однієї із сторін має бути досягнуто згоди.

Договір укладається шляхом пропозиції однієї сторони укласти договір (оферти) і прийняття пропозиції (акцепту) другою стороною.

Відповідно до частини першої статті 641 Цивільного Кодексу України пропозицію укласти договір (оферту) може зробити кожна із сторін майбутнього договору.

Пропозиція укласти договір має містити істотні умови договору і виражати намір особи, яка її зробила, вважати себе зобов'язаною у разі її прийняття.

Частиною третьою статті 641 Цивільного Кодексу України визначено, що пропозиція укласти договір може бути відкликана до моменту або в момент її одержання адресатом. Пропозиція укласти договір, одержана адресатом, не може бути відкликана протягом строку для відповіді, якщо інше не вказане у пропозиції або не впливає з її суті чи обставин, за яких вона була зроблена.

Відповідно до частини першої статті 642 Цивільного Кодексу України відповідь особи, якій адресована пропозиція укласти договір, про її прийняття (акцепт) повинна бути повною і безумовною.

Частиною третьою статті 642 Цивільного Кодексу України визначено, що особа, яка прийняла пропозицію, може відкликати свою відповідь про її прийняття, повідомивши про це особу, яка зробила пропозицію укласти договір, до моменту або в момент одержання нею відповіді про прийняття пропозиції.

Враховуючи відсутність в Документації умов щодо строку дії договору та вимоги підпункту 16 пункту 2 розділу III Документації, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була неправомірно відхилена Замовником з наведеної вище підстави.

2. У Скарзі ТОВ "НВП "Атомтеплосталь" просить, зокрема, розглянути пропозиції конкурсних торгів всіх учасників Процедури закупівлі, які були допущені Замовником до оцінки, на предмет їх відповідності вимогам документації конкурсних торгів.

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.

2.1. У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Енергогарант Сервіс" та ТОВ "Мавітек" містяться по одному примірнику проекту договору, складені не у відповідності до форми наведеної у Додатку 3 Документації, зокрема зазначена не вся інформація, наведена у пункті 4.4 проекту договору про закупівлю, що міститься у Додатку 3 Документації, що не відповідає вимогам підпункту 16 пункту 2 розділу III Документації у цій частині.

2.2. Відповідно до підпункту 18 пункту 2 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів підтвердження виробника предмета закупівлі, або його офіційного представника, щодо спроможності Учасника торгів здійснити постачання предмета закупівлі з належними технічними, якісними та кількісними характеристиками визначеними в Додатку 2 до документації конкурсних торгів (дилерський договір, доручення, лист виробника або офіційного представника).

У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Енергогарант Сервіс" та ТОВ "Мавітек" містяться листи ЗАО "Энергомаш (Белгород)-БЗЭМ", однак вони не підтверджують спроможності Учасника торгів здійснити постачання предмета закупівлі з належними технічними, якісними та кількісними характеристиками визначеними в Додатку 2 до документації конкурсних торгів, що не відповідає вимогам підпункту 18 пункту 2 розділу III Документації.

2.3. Відповідно до пункту 6 розділу III Документації, зокрема, якщо учасник Процедури закупівлі не є виробником предмета закупівлі то він повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів:

- довідку Учасника про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід,
- довідку виробника про чисельність та склад працюючих, які задіяні на виробництві предмета закупівлі з підтвердженням їх відповідної кваліфікації, знань та досвіду.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Енергогарант Сервіс" та ТОВ "Мавітек" містяться довідки ЗАО "Энергомаш (Белгород)-БЗЭМ" з інформацією про персонал, однак у них відсутня інформація про знання та досвід працівників вказаних в довідці, що не відповідає вимогам пункту 6 розділу III Документації у цій частині.

Враховуючи наведене вище, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Енергогарант Сервіс" та ТОВ "Мавітек" 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 "Енергогарант Сервіс" та ТОВ "Мавітек", Замовник порушив вимоги пункту третього частини першої статті 29 Закону; не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону.

З матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, встановлено, що Замовник визнав торги такими, що не відбулися, внаслідок скорочення видатків на здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг.

У ході розгляду Скарги Колегією встановлено, що Замовник неправомірно відхилив пропозицію конкурсних торгів Скаржника з підстави, зазначеної у протоколі відхилення пропозиції конкурсних торгів, що є додатком № 1 до протоколу від 06.09.2013 № 30.

При цьому, неправомірне відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника не впливає на результат Процедури закупівлі (з урахуванням того, що торги були визнані Замовником такими, що не відбулися), у зв'язку з чим права Скаржника не можуть бути захищені шляхом скасування рішення Замовника про відхилення його пропозиції конкурсних торгів.

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 відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Науково-виробниче підприємство "Атомтеплосталь" у задоволенні його скарги від 26.09.2013 № 493.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК