



**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

№ 1753-р/пк-ск від 23.10.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Екодім-
Комфорт"

пр-т Гагаріна, 115, оф. 5А,
м. Дніпропетровськ, 49050

Державне спеціалізоване
підприємство "Чорнобильський
спецкомбінат"

вул. Радянська, 70, м. Чорнобиль,
Київська обл., 07270

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 "Екодім-Комфорт" (надалі – Скаржник, ТОВ "Екодім-Комфорт") від 12.09.2013 № 01-12/09 (zareestrovanu в Комітеті 12.09.2013 за № 8-20/2918-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним спеціалізованим підприємством "Чорнобильський спецкомбінат" (надалі – Замовник, ДСП "Чорнобильський спецкомбінат") порядку проведення процедури закупівлі – "послуги з демонтажу, фрагментації, сортування та дезактивації великогабаритних металоконструкцій антенного комплексу об'єкта "Чорнобиль - 2" – 5 000 т" [оголошення № 143862, опубліковане в

інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 01.07.2013 № 51 (794)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить зобов'язати Замовника скасувати рішення про визначення переможця та переглянути акцепт пропозицій конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 13.09.2013 № 1522-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 13.09.2013 № 20-29.3/03-3738-дз Замовник листом від 19.09.2013 № 234-4378 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 05.09.2013 б/н свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники:

№	Найменування учасника Процедури закупівлі	Ціна пропозиції, грн
1.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Метал-Хорс" (надалі – ТОВ "Метал-Хорс")	4 500 000
2.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Інженерні системи" (надалі – ТОВ "Інженерні системи", Переможець)	3 700 000
3.	Скаржник	10 000 000
4.	Товариство з обмеженою відповідальністю "МП "ПМК" (надалі – ТОВ "МП "ПМК")	10 400 000
5.	Товариство з обмеженою відповідальністю "Центрметекспорт" (надалі – ТОВ "Центрметекспорт")	9 800 000

Згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів від 04.09.2013 б/н пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) ТОВ "Центрметекспорт" та ТОВ "Метал-Хорс" були відхилені Замовником на підставі пункту 3 статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), як такі, що не відповідали вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 04.09.2013 № 69 результатами оцінки найбільш економічно вигідною визнано Пропозицію ТОВ "Інженерні системи".

1. ТОВ "Екодім-Комфорт" у Скарзі зазначає, що за наявною інформацією Пропозиція Переможця не відповідає вимогам, встановленим Замовником у Документації.

1.1. Скаржник повідомляє, що не всі сторінки Пропозиції Переможця містять нумерацію, підпис уповноваженої особи та відбиток печатки учасника.

Замовник пояснень стосовно наведеного пункту Скарги не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу III Документації "усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника процедури закупівлі повинні бути пронумеровані з обох сторін

та містити підпис уповноваженої посадової особи учасника процедури закупівлі, а також відбитки печатки*".

Наведений пункт Документації містить також примітку "*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)".

У ході ознайомлення з копією Пропозиції Переможця, наданою на розгляд Колегії Замовником, виявлено, що зворотні сторінки аркушів Пропозиції ТОВ "Інженерні системи" не містять відбитки печатки, нумерацію сторінок та підпис уповноваженої особи учасника Процедури закупівлі.

Враховуючи викладене, Пропозиція Переможця не відповідає наведеним вище умовам Документації.

1.2. ТОВ "Екодім-Комфорт" у Скарзі зазначає, що Документацією передбачалось надання безумовної та безвідкличної банківської гарантії. За словами Скаржника, банківська гарантія Переможця передбачала субсидіарну відповідальність банку, що не відповідає умовам Документації.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги зазначив, що банківська гарантія передбачала взяття банком на себе безумовних та безвідкличних зобов'язань.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 2 розділу III Документації передбачено, що Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити, зокрема, документ, що підтверджує надання учасником забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Відповідно до підпункту 3.1 пункту 3 розділу 3 Документації Замовником вимагається внесення учасником забезпечення пропозиції конкурсних торгів у формі:

- "депозиту (безвідсоткового) – перерахування коштів у сумі забезпечення пропозиції конкурсних торгів, визначеній в підпункті 3.3 цього ж пункту, на реєстраційний рахунок Державного спеціалізованого підприємства "Чорнобильський спецкомбінат". Платіжне доручення надається учасником одночасно з пропозицією конкурсних торгів. Фактом перерахування коштів є наявність їх на рахунку Державного спеціалізованого підприємства "Чорнобильський спецкомбінат" на день розкриття пропозицій конкурсних торгів;

- або гарантії – безвідкличної, безумовної банківської гарантії, оформленої відповідно до вимог постанови Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639, із зобов'язанням банку у разі виникнення обставин, передбачених підпунктом 4.1 цього Розділу, відшкодувати на рахунок Державного спеціалізованого підприємства "Чорнобильський спецкомбінат" кошти у сумі забезпечення пропозиції конкурсних торгів, визначеній у підпункті 3.3 цього ж пункту".

У складі копії Пропозиції Переможця міститься банківська гарантія № G0813/3909 публічного акціонерного товариства комерційного банку "Приватбанк" (надалі – ПАТ КБ "Приватбанк"), видана ТОВ "Інженерні системи", згідно з якою ПАТ КБ "Приватбанк" бере на себе безвідкличні безумовні зобов'язання негайно сплатити ДСП "ЧАЕС" за першою письмовою вимогою платежу суму в розмірі 250 000 грн за умовами одночасного письмового підтвердження, що ТОВ "Інженерні системи" не виконало своїх зобов'язань, що передбачаються його Пропозицією.

Відповідно до абзацу сьомого частини другої Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, затвердженого постановою Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639 (zareєстрованою в Міністерстві юстиції України 13.01.2005 за № 41/10321), безумовна гарантія – це гарантія, за якою банк-гарант у разі порушення принципалом свого зобов'язання, забезпеченого гарантією, сплачує кошти бенефіціару за першою його вимогою без подання будь-яких інших документів або виконання будь-яких інших умов.

Також, згідно з наведеною вище банківською гарантією ПАТ КБ "Приватбанк" несе субсидіарну відповідальність згідно зі статтею 619 Цивільного Кодексу України (надалі – ЦК України).

Відповідно до статті 619 ЦК України:

1) договором або законом може бути передбачена поряд із відповідальністю боржника додаткова (субсидіарна) відповідальність іншої особи;

2) до пред'явлення вимоги особі, яка несе субсидіарну відповідальність, кредитор повинен пред'явити вимогу до основного боржника.

Якщо основний боржник відмовився задовольнити вимогу кредитора або кредитор не одержав від нього в розумний строк відповіді на пред'явлену вимогу, кредитор може пред'явити вимогу в повному обсязі до особи, яка несе субсидіарну відповідальність.

3) кредитор не може вимагати задоволення своєї вимоги від особи, яка несе субсидіарну відповідальність, якщо ця вимога може бути задоволена шляхом зарахування зустрічної вимоги до основного боржника.

4) особа, яка несе субсидіарну відповідальність, повинна до задоволення вимоги, пред'явленої їй кредитором, повідомити про це основного боржника, а у разі пред'явлення позову, – подати клопотання про залучення основного боржника до участі у справі.

У разі недотримання цих вимог особою, яка несе субсидіарну відповідальність, основний боржник має право висунути проти регресної вимоги особи, яка несе субсидіарну відповідальність, заперечення, які він мав проти кредитора.

За таких умов, банківська гарантія № G0813/3909 не є безумовною, як це вимагалось Документацією, адже містить наведені вище умови виплати коштів у сумі забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Таким чином, Пропозиція Переможця не відповідала наведеній вище умові Документації.

2. ТОВ "Екодім-Комфорт" у Скарзі просить зобов'язати Замовника, зокрема, переглянути акцепт пропозицій конкурсних торгів.

Це було б можливим за умови відповідності Пропозицій щонайменше двох учасників Процедури закупівлі, допущених до процедури оцінки, умовам Документації.

У зв'язку з цим Колегією були розглянуті Пропозиції учасників, допущених Замовником до процедури оцінки, та встановлено наступне.

2.1. Підпунктом 3.1 пункту 3 додатку 1 Документації передбачено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати інформаційну довідку про обсяги виконаних аналогічних договорів з демонтажу (монтажу) висотних металоконструкцій, де зазначається найменування послуг (робіт); рік (роки) надання послуг; найменування замовника; контактні телефони.

Враховуючи викладене, кількість договорів, наведених у довідці, має становити не менше, ніж два договори.

У складі копії Пропозиції Скаржника міститься довідка про обсяги виконаних договорів, згідно з якою ТОВ "Екодім-Комфорт" виконано один договір (замовником якого виступав ПП "Укрспецмонтаж-5"), що не відповідає наведеній вище умові Документації.

2.2. Підпунктом 7.13 пункту 7 додатку 1 Документації передбачена необхідність надання нотаріально завіреної копії ліцензії на провадження будівельної діяльності з переліком видів робіт, в якому обов'язково повинні бути зазначені види робіт з реконструкції та капітального ремонту, дійсної на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів (в разі, якщо учасник буде залучати субпідрядників в додатку до ліцензії повинно бути відкрито розділ генпідряду) та чинної протягом 2013 - 2014 років.

Пунктом 3 приміток додатку 1 Документації передбачено: "у разі, якщо Учасник не має будь-яких документів, тоді у цьому випадку він повинен надати довідку у довільній формі про відсутність цих документів".

Згідно з довідками, які містяться у складі копій Пропозицій ТОВ "Інженерні системи", ТОВ "МП "ПМК" та Скаржника, зазначені учасники Процедури закупівлі повідомили Замовника про залучення співвиконавців (субпідрядників) для виконання робіт, які є предметом зазначеної процедури закупівлі, а саме:

- ТОВ "Інженерні системи" – співвиконавцем є приватне акціонерне товариство "Укренергомонтаж";
- ТОВ "МП "ПМК" – співвиконавцями є державне спеціалізоване підприємство "Харківський державний міжобласний спецкомбінат" та товариство з обмеженою відповідальністю "науково-виробниче підприємство "Моноліт";
- ТОВ "Екодім-Комфорт" – співвиконавцем є приватне підприємство "Укрспецмонтаж-5".

У складі копій Пропозицій ТОВ "Інженерні системи", ТОВ "МП "ПМК" та Скаржника відсутні нотаріально завірених ліцензій, в яких зазначені види робіт з реконструкції та капітального ремонту з відкритим розділом генпідряду, що не відповідає наведеним вище умовам Документації, та відсутні довідки у довільній формі про відсутність цих документів.

З урахуванням інформації, наведеної вище, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Інженерні системи", ТОВ "МП "ПМК" та Скаржника не відповідали вимогам Документації, а тому Замовник мав відхилити їх пропозиції конкурсних торгів відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедуру закупівлі на підставі абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону (відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів).

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів зазначених вище учасників, Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

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

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, 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 часткового 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:

Зобов'язати державне спеціалізоване підприємство "Чорнобильський спецкомбінат" відмінити процедуру закупівлі – "послуги з демонтажу, фрагментації, сортування та дезактивації великогабаритних металоконструкцій антенного комплексу об'єкта "Чорнобиль - 2" – 5 000 т" [оголошення № 143862, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 01.07.2013 № 51 (794)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК