



**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

№ 308-р/пк-ск від 13.03.2015

вих. лист від

№

Приватне підприємство "Добтехпал"
вул. Промислова, 15, Промзона, 1,
с. Добропілля, Добропільський р-н,
Донецька обл., 85032

Відділ культури і туризму
Краматорської міськради Донецької
області
бульв. Машинобудівників, 37,
м. Краматорськ, Донецька обл.,
84313

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу приватного підприємства "Добтехпал" (надалі – Скаржник, ПП "Добтехпал") від 11.02.2015 № 3-02/15 (zareestrovanu в Комітеті 13.02.2015 за № 8-20/301-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом культури і туризму Краматорської міськради Донецької області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "вугілля кам'яне – 201,5 тонн" [оголошення № 204389, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 05.12.2014 № 144 (05.12.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп";
- зобов'язати Замовника повторно провести оцінку пропозицій конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 13.02.2015 № 142-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 13.02.2015 № 20-29.2/06-354-дз Замовник листом від 23.02.2015 № 01-27/98 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.

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яке відбулось 12.01.2015, свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

- 1) фізична особа-підприємець Лактіонова Галина Гаврилівна (надалі – ФО-П Лактіонова Г. Г.);
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "Контел-Груп" (надалі – ТОВ "Контел-Груп");
- 3) фізична особа-підприємець Симоненко Олег Андрійович (надалі – ФО-П Симоненко О. А.);
- 4) Скаржник.

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів від 03.02.2015 № 18 Замовником відхилена пропозиція конкурсних торгів ФО-П Лактіонової Г. Г. на підставі статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яка відбулась 03.02.2015, до процедури оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп", ФО-П Симоненка О. А. та Скаржника. За результатами проведеної оцінки Замовником визнано найбільш економічно вигідною і акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп".

1. ПП "Добтехпал" у Скарзі повідомило, що місцезнаходження ТОВ "Контел-Груп" (вул. Челюскінців, 157, м. Донецьк) знаходиться у зоні антитерористичної операції.

За інформацією Скаржника, на момент подачі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" не перереєструвалося, що, на думку Скаржника, призводить до перешкоджання сплати податків та платежів до місцевого та державного бюджету України на доходи, отримані від Замовника.

За словами Скаржника, механізм перереєстрації нормативно врегульований:

- статтею 4 Закону України "Про тимчасові заходи на період проведення антитерористичної операції";
- наказом Міністерства юстиції України від 05.11.2014 № 1849/5 "Про проведення реєстраційних дій щодо юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, місцезнаходженням/місцем проживання яких є територія проведення антитерористичної операції" (набрав чинності 19.11.2014);
- наказом Міністерства фінансів України від 17.11.2014 № 1127 "Про затвердження змін до Порядку обліку платників податків і зборів" (набрав чинності 19.11.2014).

Замовник з цього питання повідомив, що існування механізму проведення реєстраційних дій щодо юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, місцезнаходженням/місцем проживання яких є територія проведення антитерористичної операції, дозволяє (а не примушує) перереєструвати бізнес із зони антитерористичної операції в інші регіони України з метою забезпечення сплати податків платниками у разі зміни місцезнаходження/місця проживання з території Луганської та Донецької областей на інші території України та не є обов'язковим.

За інформації Замовника, у ході розгляду пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" Замовником був надісланий запит до вказаного учасника щодо підтвердження юридичної адреси.

За словами Замовника, ТОВ "Контел-Груп" листом від 28.01.2015 № 15/23 надало копію виписки з Єдиного держаного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, в якій зазначено, що місцезнаходження юридичної особи: вул. Героїв Майдану, 10, м. Хмельницький, Хмельницька область, дата видачі виписки – 12.01.2015.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" міститься, зокрема, копія виписки з Єдиного держаного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців, видана 03.12.2013, відповідно до якої місцезнаходження юридичної особи: вул. Челюскінців, 157, м. Донецьк, Донецька область (вимога додатку 3 документації конкурсних торгів).

Відповідно до абзацу другого статті 4 Закону України "Про тимчасові заходи на період проведення антитерористичної операції" проведення реєстраційних дій щодо зміни місцезнаходження юридичних осіб та місця проживання фізичних осіб-підприємців, місцезнаходженням/місцем проживання яких є територія проведення антитерористичної операції, здійснюється щодо юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців державними реєстраторами реєстраційних служб територіальних органів Міністерства юстиції України в областях та місті Києві.

Замовник надав на розгляд Колегії, зокрема:

- копію листа від 27.01.2015 № 01-26/41, відповідно до якого Замовник просить ТОВ "Контел-Груп" підтвердити юридичну (поштову) адресу вказаного учасника;
- копію листа від 28.01.2015 № 15/23, відповідно до якого ТОВ "Контел-Груп" надає, як роз'яснення, копію виписки з Єдиного держаного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців;
- копію виписки з Єдиного держаного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців, видану 12.01.2015, відповідно до якої місцезнаходження юридичної особи: вул. Героїв Майдану, 10, м. Хмельницький, Хмельницька область.

Слід зазначити, що розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулось 12.01.2015.

Скаржник не довів, яким чином вказані вище дії Замовника порушують його права та законні інтереси.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. ПП "Добтехпал" у Скарзі повідомило, що ТОВ "Контел-Груп" у складі пропозиції конкурсних торгів надало довідку про наявність працівників у кількості двох осіб – директора та бухгалтера, а також копію договору оренди транспортних засобів разом з екіпажем.

За інформацією Скаржника, ТОВ "Контел-Груп" не вказало в довідці інформацію про наявність працівників (екіпажу) та документально не підтвердило наявність працівників, найманих на орендований транспортний засіб (екіпаж), що, на його думку, призводить до порушення ТОВ "Контел-Груп" трудового законодавства та ставить під сумнів належне виконання умов договору відносно поставки товару до місць, вказаних Замовником.

Замовник з цього питання повідомив, що приведений у документації конкурсних торгів зразок не є обов'язковим.

Зі словами Замовника, матеріально-технічна база, у тому числі, автомобілі, які будуть залучатися ТОВ "Контел-Груп" до виконання постачання, є орендованою. Тому інформація про працівників підприємств-контрагентів є комерційною таємницею.

За інформацією Замовника, ставити під сумнів неналежне виконання умов договору відносно поставки товару до місць, вказаних Замовником, не має підстав, оскільки постачання товару буде супроводжувати директор Робак С. В.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 1.1 пункту 1 додатку 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку про наявність транспортних засобів та можливість доставки товару за зразком, який не обов'язковим (учасник може доповнювати).

У зазначеному зразку міститься примітка наступного змісту: "учасник зазначає право власності на транспортний засіб або власна, або орендована, або договір про надання послуг тощо".

При цьому, документація конкурсних торгів не містить вимог стосовно надання вказаних у примітці документів.

Згідно з підпунктом 2.2 пункту 2 додатку 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку, складену у довільній формі, про наявність працівників, які мають необхідні знання та досвід за зразком, який не обов'язковим (учасник може доповнювати).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" містяться наступні документи:

- довідка про наявність транспортних засобів та можливість доставки товару, графі примітка якої міститься посилання на договір оренди транспортних засобів від 02.06.2014 № 26;

- довідка про наявність працівників, які мають необхідні знання та досвід, в якій зазначена інформація про двох працівників – директора та економіста з фінансової роботи.

Таким чином, ТОВ "Контел-Груп" не порушені вимоги документації конкурсних торгів в цій частині.

3. У Скарзі ПП "Добтехпал" повідомило, що на виконання технічної частини документації конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" надало копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля коксуючих марок, які використовують промислові підприємства, тоді як для закладів освіти Замовника потрібне вугілля для комунально-побутових потреб.

Замовник з цього питання повідомив, що газове вугілля використовується в основному, як енергетичне і комунально-побутове паливо.

За інформацією Замовника, у закладах відділу освіти і культури встановлені котли, які призначені для спалювання твердого палива, брикетованого твердого палива, коксу, вугілля кам'яного, деревини.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів 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 (технічні вимоги наведені у додатку 2) та інші документи, передбачені відповідними розділами та додатками документації конкурсних торгів.

Відповідно до технічних вимог, які визначені додатком 2 документації конкурсних торгів, Замовник планує закупити вугілля марки Г (або еквівалент) з показниками зольності не більше 16 %, вологості – не більше 12 %, теплотою згорання – 5500-6000 кКал/кг.

Цим же додатком визначено, зокрема, що "для підтвердження відповідності товару технічним вимогам учасник у складі своєї конкурсної пропозиції повинен надати копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик та посвідчення про якість".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" міститься копія сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105" на концентрат для коксування (Г 0-100 кокс).

Разом з цим, відповідно до вказаного сертифікату показник нижчої теплоти згорання на робочий стан палива становить 6722 кКал/кг.

Таким чином, вказаний вище сертифікат не підтверджує відповідність товару технічним вимогам Замовника.

Отже, ТОВ "Контел-Груп" порушені вимоги документації конкурсних торгів в цій частині.

4. ПП "Добтехпал" у Скарзі повідомило наступне: "фінансовий звіт ТОВ "Контел-Груп" не передбачає нарахування податку на прибуток, отриманий у 2013 році на фінансовий результат, що, на думку Скаржника, ставить під сумнів фінансову спроможність вказаного учасника".

Замовник з цього питання повідомив, що документи, які були надані у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп", підтверджують відповідність вказаного учасника кваліфікаційним вимогам Замовника.

За інформацією Замовника, ТОВ "Контел-Груп" не має заборгованості зі сплати податків і зборів до бюджету.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпунктів 4.1, 4.2 та 4.4 пункту 4 додатку 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати:

- копію балансу учасника (форма № 1 або форма № 1м) за III квартал 2014 року (для юридичних осіб).

- копію звіту про фінансові результати учасника (форма № 2 або форма № 2м) за III квартал 2014 року (для юридичних осіб).

- копію звіту про рух грошових коштів (форма № 3) за 2013 рік (для юридичних осіб).

Вказаний пункт документації конкурсних торгів містить примітку наступного змісту: "у разі, якщо учасник не подає звіт про рух грошових коштів, він має надати в складі пропозиції конкурсних торгів щодо цього підтвердження з посиланням на норми відповідних законодавчих актів України про те, що його фінансова звітність не містить звіту про рух грошових коштів".

Документацією конкурсних торгів не передбачене надання інформації стосовно нарахування податку на прибуток на фінансовий результат.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 17 Закону замовник може прийняти рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та може відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації), у разі якщо учасник або учасник попередньої кваліфікації має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" міститься довідка про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, що контролюються органами доходів і зборів.

Враховуючи викладене, ТОВ "Контел-Груп" не порушені вимоги документації конкурсних торгів в цій частині.

5. ПП "Добтехпал" просить у Скарзі, зокрема, зобов'язати Замовника повторно провести оцінку пропозицій конкурсних торгів.

Це було б можливим за умови відповідності вимогам документації конкурсних торгів пропозицій конкурсних торгів щонайменше двох учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів.

Враховуючи інформацію, наведену у пункті 3 мотивувальної частини цього рішення, Колегія встановила, що пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп" не відповідала умовам документації конкурсних торгів, а тому мала бути відхилена Замовником відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

Не відхиливши пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Контел-Груп", Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону, згідно з якими Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Колегією були також розглянуті копії пропозицій конкурсних торгів ФО-П Симоненка О. А. та Скаржника, допущених Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів, та встановлено наступне.

Згідно з пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів 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 (технічні вимоги наведені у додатку 2) та інші документи, передбачені відповідними розділами та додатками документації конкурсних торгів.

Відповідно до технічних вимог, які визначені додатком 2 документації конкурсних торгів, Замовник планує закупити вугілля марки Г (або еквівалент) з показниками зольності не більше 16 %, вологості – не більше 12 %, теплотою згорання – 5500-6000 кКал/кг.

Цим же додатком визначено, зокрема, наступне "для підтвердження відповідності товару технічним вимогам учасник у складі своєї конкурсної пропозиції повинен надати копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик та посвідчення про якість".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься копія сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик ПП "Мегалюкс" на вугілля кам'яне (Г 0-100).

Разом з цим, відповідно до вказаного сертифікату показник нижчої теплоти згорання на робочий стан палива становить 6209 кКал/кг.

Таким чином, вказаний вище сертифікат не підтверджує відповідність товару технічним вимогам Замовника.

Крім цього, у складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника відсутнє посвідчення про якість.

Отже, Скаржником порушені вимоги документації конкурсних торгів в цій частині.

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів Скаржника не відповідала умовам документації конкурсних торгів, а тому мала бути відхилена Замовником відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

Не відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника, Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону, згідно з якими Замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу восьмого частини першої статті 30 Закону, згідно з яким замовник відмінює торги у разі, якщо до оцінки допущено пропозиції менше, ніж двох учасників.

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

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема

зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обстави свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 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 Відділ культури і туризму Краматорської міськради Донецької області відмінити процедуру закупівлі – "вугілля кам'яне – 201,5 тонн" [оголошення № 204389, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 05.12.2014 № 144 (05.12.2014)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. БАРАШ