



**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

№ 128-р/пк-ск

від 10.02.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю

"Торгово-промислова компанія "Н.З.Техно" а/с 5, м. Київ, 04050 Комунальна установа

"Обласна база спеціального медичного постачання" Житомирської обласної ради вул.

Комерційна, 2, м. Житомир, 10019 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 товариства з обмеженою відповідальністю "Торгово-промислова компанія "Н.З.Техно" (надалі – Скаржник, ТОВ ТПК "Н.З.Техно") від 24.12.2014 № 12-25 (zareestrovanu в Комітеті 25.12.2014 за № 8-20/3196-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення комунальною установою "Обласна база спеціального медичного постачання" Житомирської обласної ради (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "32.50.2. Апарати для штучної вентиляції легенів для новонароджених (2 одиниці)" [оголошення № 192076, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.11.2014 № 130 (17.11.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, прийняти рішення про наявність порушення Замовником Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та документації

конкурсних торгів (надалі – Документація) та зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 26.12.2014 № 1646-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 26.12.2014 № 20-29.3/06-3931-дз Замовник листом від 31.12.2014 № 512 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

ТОВ ТПК "Н.З.Техно" листом від 26.01.2015 № 01-02 надало заяву про надання додаткових матеріалів.

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

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яке відбулось 19.12.2014, свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)Скаржник (дві Пропозиції: від 01.12.2014 № 146 та від 19.12.2014 № 157)2)товариство з обмеженою відповідальністю "Топсервіс-Медтехніка" (надалі – ТОВ "Топсервіс-Медтехніка")3)товариство з обмеженою відповідальністю "Медична торгівельна компанія" (надалі – ТОВ "Медична торгівельна компанія")Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 22.12.2014 № 105 Пропозиції Скаржника були відхилені, яка такі, що не відповідають вимогам Документації.

Згідно з копією протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 23.12.2014 № 106, до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції ТОВ "Топсервіс-Медтехніка" та ТОВ "Медична торгівельна компанія". Найбільш економічно вигідною Замовник визнав Пропозицію ТОВ "Медична торгівельна компанія".

На думку Скаржника, Замовник під час проведення Процедури закупівлі допустив наступні порушення:

- не надав відповіді на запит учасника щодо окремих питань Процедури закупівлі;
- не виконав вимоги Антимонопольного комітету України щодо усунення допущених порушень (стосовно обґрунтування нагальної потреби);
- здійснив розкриття Пропозицій "менш, ніж через сім днів з моменту опублікування кінцевої дати подання пропозицій та їх розкриття";
- наявність змови двох учасників Процедури закупівлі: ТОВ "Топсервіс-Медтехніка" та ТОВ "Медична торгівельна компанія".

Зазначене вище Скаржник пояснює наступним.

1. ТОВ ТПК "Н.З.Техно" у Скарзі повідомляє, що 16.12.2014 Замовником у розділі "Додаткова інформація" оголошення про заплановану закупівлю наведено текст, який не містить дійсних підстав для проведення скороченої процедури.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Абзацом другим частини третьої статті 21 Закону передбачено, що у разі обґрунтованої нагальної потреби у закупівлі продукції харчової промисловості, лікарських засобів і виробів медичного призначення строк для подання пропозицій конкурсних торгів може бути скорочено до 10 робочих днів (далі – скорочена процедура). Причиною скорочення строку не може бути бездіяльність замовника щодо проведення відповідних процедур закупівель. Обґрунтування нагальної потреби зазначаються в оголошенні про проведення процедури відкритих торгів та у звіті про результати проведення процедури закупівлі та не повинні свідчити про наміри замовника послабити конкуренцію між учасниками.

В оголошенні про заплановану закупівлю № 192076, яке оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.11.2014 № 130 (17.11.2014), у рядку "Додаткова інформація" зазначене наступне: "термін подання пропозицій конкурсних торгів скорочено до 10 робочих днів відповідно до абз. 2 п. 3 ст. 21 Закону України "Про здійснення державних закупівель" у зв'язку з нагальною потребою у забезпеченні обласної дитячої лікарні апаратами для штучної вентиляції легень для новонароджених та переселенців. Три попередні процедури відкритих конкурсних торгів були відмінені, а нагальна потреба в закупівлі апаратів для штучної вентиляції легень залишилась незмінною. Комітетом з конкурсних торгів прийнято рішення скоротити строк для подання пропозицій конкурсних торгів до 10 робочих днів (протокол №100 від 12.12.2014р.)".

Скаржником не доведено та не обґрунтовано, яким чином зазначені вище дії Замовника порушують його права чи законні інтереси. Крім того, це не завадило йому взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. ТОВ ТПК "Н.З.Техно" зазначає, що 12.12.2014 на його електронну адресу надійшов лист від Замовника, в якому містились зміни до Документації. Відповідно до зазначених змін розкриття Пропозицій призначено на 19.12.2014.

При цьому, як зазначає Скаржник, на офіційному веб-порталі Уповноваженого органу зміни до Документації були оприлюднені 17.12.2014, що є порушенням Закону.

Крім цього, ТОВ ТПК "Н.З.Техно" повідомляє, що у розділах "подання пропозицій" та "розкриття пропозицій" оголошення про заплановану закупівлю датою подання та розкриття Пропозицій визначено 01.12.2014.

Замовник стосовно зазначеного пункту Скарги повідомив, що вищевказані зміни до Документації були подані ним для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в день прийняття відповідно рішення, а саме – 12.12.2014.

Замовник також зазначив, що Скаржника було повідомлено про ці зміни до Документації засобами поштового зв'язку та за електронною поштою в той самий день.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з абзацами першим та п'ятим частини першої статті 10 Закону Замовник безоплатно подає для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в порядку, встановленому цим Законом, зокрема, зміни до документації конкурсних торгів або кваліфікаційної документації та роз'яснення до неї (у разі наявності) – протягом трьох робочих днів з дня прийняття рішення про їх внесення, але не пізніше як за сім днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів або кваліфікаційних пропозицій.

Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 12.12.2014 № 100 рішення про внесення зміни до Документації були прийняте Замовником 12.12.2014 та, зокрема, кінцевим строком розкриття та подання Пропозицій було визначено 19.12.2014.

Таким чином, Замовник повинен був подати для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу зазначені вище зміни до Документації щонайменше 12.12.2014.

Замовник на розгляд Колегії надав роздруківку з "кабінету замовника" (з веб-сайту Уповноваженого органу), відповідно до якої документ з інформацією щодо закупівлі – "Зміни до документації конкурсних торгів або кваліфікаційної документації" за Процедурою закупівлі був прийнятий та поставлений в чергу 12.12.2014.

ТОВ ТПК "Н.З.Техно" листом від 26.01.2015 № 01-02 надало на розгляд Колегії копію листа державного підприємства "Зовнішторгвидав України" від 24.12.2014 № 206/7098/06, відповідно до якого, зокрема, файл, який містить вищевказані зміни до

Документації, був поставлений в чергу та оприлюднений на веб-порталі Уповноваженого органу 16.12.2014.

Таким чином, Замовником порушені вищевказані вимоги Закону в частині подання для оприлюднення змін до Документації.

Слід зазначити, що у Скарзі ТОВ ТПК "Н.З.Техно" повідомило, зокрема, що відповідні зміни до Документації воно отримало електронною поштою 12.12.2014.

При цьому, зазначені вище дії Замовника не завадили Скаржнику взяти участь у Процедурі закупівлі та подати свою Пропозицію, а також звернутись до органу оскарження зі Скаргою за захистом своїх прав чи законних інтересів.

Скаржником не доведено та не обґрунтовано, яким чином зазначені вище дії Замовника, зокрема, стосовно порушення ним строків, передбачених Законом для оприлюднення змін до Документації, порушують його права чи законні інтереси, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. Скаржник повідомляє, що 15.12.2014 він звертався до Замовника з листом щодо надання роз'яснень. За інформацією Скаржника, всупереч статті 23 Закону відповіді на вказаний запит Замовник не надав.

При цьому, ТОВ ТПК "Н.З.Техно" зазначає, що в отриманому ним 23.12.2014 листі від 19.12.2014 № 321 Замовник повідомив про те, що усі вимоги Закону ним виконані.

Крім цього, Скаржник зауважив, що не отримавши від замовника роз'яснення стосовно того, яким чином будуть кваліфіковані раніше подані учасником документи, строк дії яких станом на 19.12.2014 міг вже сплинути (чи будуть вони прийняті до уваги як належні, чи визнаватимуться Замовником як такі, що не відповідають кваліфікаційним вимогам), він подав дві Пропозиції для участі у Процедурі закупівлі.

При цьому, за інформацією ТОВ ТПК "Н.З.Техно", представник Скаржника під час розкриття Пропозицій повідомив членів комітету з конкурсних торгів Замовників про те, що "дані пакети не можна вважати двома пропозиціями одного учасника, оскільки "новий" пакет документів містить дійсні довідки та інші документи, що вимагались ДКТ. А пакет, який подавався нашим підприємством на розкриття пропозицій, яке мало відбутись 01.12.2014 року не слід вважати пропозицією".

Замовник стосовно зазначеного пункту Скарги повідомив, що вищевказаний лист Скаржника надійшов на адресу Замовника 18.12.2014, за один день до закінчення строку подання Пропозицій, тобто із порушенням строку, встановленого Законом для звернення за роз'ясненнями під час проведення скороченої процедури закупівлі.

Разом з цим, Замовник зазначив, що відповідь на вищевказаний лист ТОВ ТПК "Н.З.Техно" була надана листом від 19.12.2014 № 321 лише в частині усунення порушень згідно з рішенням Колегії.

Крім того, Замовник зазначив, що відповідно до норм Закону учасник має право внести зміни або відкликати свою Пропозицію до закінчення строку її подання, проте Скаржник, на відміну від інших учасників Процедури закупівлі, таким правом не скористався, чим порушив вимоги статті 25 Закону та Документації, згідно з якими кожен учасник має право подати тільки одну Пропозицію.

У ході розгляду зазначеного вище питання Колегія встановила наступне.

Абзацом першим частини першої статті 23 Закону встановлено, що фізична/юридична особа має право не пізніше ніж за 10 днів (за 5 днів – у разі скороченої процедури) до закінчення строку подання пропозицій конкурсних торгів звернутися до замовника за роз'ясненнями щодо документації конкурсних торгів. Замовник повинен надати роз'яснення на звернення протягом трьох днів з дня його отримання та оприлюднити його на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 цього Закону.

Відповідно до змін до Документації, затверджених протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 12.12.2014 № 100, копія яких була надана Замовником на розгляд Колегії, кінцевим строком подання Пропозицій встановлено 19.12.2014.

Замовник на розгляд Колегії надав копію листа-запиту ТОВ ТПК "Н.З.Техно" від 15.12.2014 № 12-16, який згідно зі штампом реєстрації Замовника було зареєстровано ним 18.12.2014 за № 1787.

Таким чином, Скаржник порушив строк, визначений Законом, протягом якого він мав право звернутися до Замовника за роз'ясненнями.

Отже, Замовником не порушені вимоги Закону в цій частині.

При цьому, зазначені вище дії Замовника не завадили Скаржнику взяти участь у Процедурі закупівлі та подати свою Пропозицію (яка була розглянута Замовником у встановленому законодавством порядку), а також звернутись до органу оскарження зі Скаргою за захистом своїх прав чи законних інтересів.

Скаржником не доведено та не обґрунтовано, яким чином зазначені вище дії Замовника порушують його права чи законні інтереси, тому у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

4. ТОВ ТПК "Н.З.Техно" у Скарзі зазначає, що під час розкриття Пропозицій було виявлено, зокрема, що у складі Пропозицій ТОВ "Топсервіс-Медтехніка" та ТОВ "Медична торгівельна компанія" встановлено "істотну схожість в оформленні документів обох учасників", що, на думку Скаржника, свідчить про обмін інформацією під час підготовки Пропозицій.

Скаржник вважає, що дії зазначених вище учасників Процедури закупівлі, які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час участі у відкритих торгах за бюджетні кошти, мають ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегія встановила наступне.

Відповідно до статті 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Згідно з пунктом 17 частини першої статті 1 Закону Антимонопольний комітет України є органом оскарження.

Розгляд Скарги в частині порушення Замовником, зокрема, законодавства про захист економічної конкуренції не відноситься до повноважень Колегії, визначених Законом, отже, у Колегії відсутні правові підстави для розгляду Скарги в цій частині.

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

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Торгово-промислова компанія "Н.З.Техно" у задоволенні його скарги від 24.12.2014 № 12-25.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ