



**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

№ 1093-р/пк-ск від 08.07.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ОЗОН-3000"
проспект 40-річчя Жовтня, 100/2,
м. Київ, 03127

Державне підприємство "Шахта
"Південнодонбаська № 3
ім. М. С. Сургая"
м. Вугледар,
Донецька обл., 85670

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 "ОЗОН-3000" (надалі – Скаржник, ТОВ "ОЗОН-3000") від 03.06.2015 № 03/06/1 (zareєстровану в Комітеті 04.06.2015 за № 8-20/1430-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним підприємством "Шахта "Південнодонбаська № 3 ім. М. С. Сургая" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "Код 05.10.1. Вугілля кам'яне (послуги з вуглезбагачення)" [оголошення № 099977, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 30.03.2015 № 222(30.03.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) скасувати рішення Замовника про визначення переможця Процедури закупівлі;
- 2) зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 05.06.2015 № 848-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 08.06.2015 № 20-29.3/06-1950-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 11.06.2015 № 191 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі від 15.05.2015 № 35 свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "Збагачувальна фабрика № 105" (надалі – ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105");
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "Техпрімтайм" (надалі – ТОВ "Техпрімтайм");
- 3) публічне акціонерне товариство "Центральна збагачувальна фабрика "Комсомольська" (надалі – ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська");
- 4) Скаржник;
- 5) товариство з обмеженою відповідальністю "Донецьквуглезбагачення" (надалі – ТОВ "Донецьквуглезбагачення").

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 22.05.2015 № 4/0 найбільш економічно вигідною була визнана пропозиція конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська".

1. ТОВ "ОЗОН-3000" у Скарзі зазначає, що Замовник під час проведення Процедури закупівлі та визнання переможця Процедури закупівлі допустив грубі порушення вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

За твердженням Скаржника, оскільки переможцем Процедури закупівлі ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" не було надано документів, які б свідчили про наявність антикорупційної програми та уповноваженого з антикорупційної програми цієї юридичної особи, Замовник відповідно до вимог статті 17 Закону зобов'язаний був відмовити ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" в участі у Процедурі закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що вказана норма була внесена до Закону 26.04.2015, а Процедура закупівлі розпочата 30.03.2015, тобто, на думку Замовника, не поширюється на вказану Процедуру закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 1¹ частини першої статті 17 Закону Замовник приймає рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації) у разі, якщо відомості про юридичну особу, яка є учасником або учасником попередньої кваліфікації, внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, або зазначена юридична особа не має антикорупційної програми чи уповноваженого з антикорупційної програми юридичної особи у випадку, коли вони є обов'язковими відповідно до закону.

Документація (зі змінами) не містить вимоги стосовно того, що учасники Процедури закупівлі повинні були подавати у складі своїх пропозицій конкурсних торгів

документальне підтвердження наявності антикорупційної програми чи уповноваженого з антикорупційної програми юридичної особи.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. ТОВ "ОЗОН-3000" у Скарзі зазначає, що ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" має значну заборгованість за обов'язковими платежами до бюджету, у зв'язку з чим Замовник повинен був відхилити вказану пропозицію конкурсних торгів.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що відповідно до вимог Закону Замовник може, але не зобов'язаний прийняти рішення про відмову учаснику в участі у Процедурі закупівлі та може відхилити пропозицію конкурсних торгів учасника у разі, якщо учасник має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 5.2 пункту 6 розділу III Документації (зі змінами) учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів, зокрема, оригінал або завірену нотаріально довідку з податкової інспекції про відсутність заборгованості по обов'язковим платежам до бюджету, дійсну на момент розкриття пропозицій конкурсних торгів. Довідка повинна бути видана відповідним податковим органом не раніше, ніж за 10 календарних днів до первісної дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до оголошення про проведення Процедури закупівлі першою датою розкриття було заплановано 27.04.2015.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" міститься довідка про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, що контролюються органами доходів і зборів від 22.04.2015 № 199, видана Красноармійською об'єднаною державною податковою інспекцією Головного управління Мін доходів у Донецькій області, в якій зазначено, що станом на 22.04.2015 у ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" не має заборгованості із сплати податків, зборів, платежів.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. ТОВ "ОЗОН-3000" у Скарзі зазначає, що ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" не має усіх необхідних дозволів Держгірпромнагляду на початок робіт підвищеної небезпеки, виконання певних робіт і послуг, не має висновків санітарно-епідеміологічної експертизи на концентрат, що випускається цим підприємством.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що пропозиція конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" містить необхідні дозволи та висновки.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 7 пункту 6 розділу III Документації (зі змінами) учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів, зокрема:

- копії відповідних ліцензій та/або дозволів Держгірпромнагляду на початок робіт підвищеної небезпеки, виконання певних робіт і послуг у випадках, передбачених законодавством України;

- копії технічних умов (ТУ), сертифікатів якості, висновки санітарно-епідеміологічної експертизи на концентрат, що випускається Учасником, якщо таке передбачено законодавством України.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" містяться дозволи на експлуатацію машин, механізмів, устаткування підвищеної небезпеки та на виконання робіт підвищеної небезпеки.

Також у складі копії пропозиції конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" містяться ТУ У 05.1-30641927-050:2013 на вугілля кам'яне для пиловидного спалювання та висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 29.11.2013 № 05.03.02-07/109344 на вказане вище ТУ.

Виходячи з наведеного, пропозиція конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" не відповідала умовам Документації в частині надання копій відповідних ліцензій та/або дозволів Держгірпромнагляду на початок робіт підвищеної небезпеки.

4. ТОВ "ОЗОН-3000" у Скарзі зазначає, що серед трьох учасників Процедури закупівлі, які запропонували однакову ціну, Замовник чомусь вибрав переможцем пропозицію конкурсних торгів ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" і не навів при цьому жодної аргументації на користь такого вибору.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що рішення про визначення переможця Процедури закупівлі ухвалювалось після ретельного вивчення та аналізу наданих пропозицій конкурсних торгів, в частині фінансово-господарської діяльності учасників Процедури закупівлі, які мали однакову ціну пропозицій.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу V Документації Замовником визначаються критерії та методика оцінки відповідно до частини п'ятої статті 28 Закону та зазначаються у додатку 7 Документації.

У додатку 7 Документації визначені критерії та методика оцінки пропозицій конкурсних торгів та зазначено, що оцінка пропозицій конкурсних торгів учасників здійснюється на основі критерію: "Ціна".

Переможцем обирається учасник, пропозиція якого набрала найбільшу кількість балів.

У випадку однакового значення показника, переможець визначається шляхом голосування членів комітету конкурсних торгів простою більшістю голосів. Якщо результати голосування розділилися порівну, вирішальний голос має Голова комітету.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі від 15.05.2015 № 35 свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105" з ціною пропозицією 56 625 000,00 грн;
- 2) ТОВ "Техпрімтайм" з ціною пропозицією 60 400 000,00 грн;
- 3) ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" з ціною пропозицією 56 625 000,00 грн;
- 4) Скаржник з ціною пропозицією 56 625 000,00 грн;
- 5) ТОВ "Донецьквуглезбагачення" з ціною пропозицією 59 947 000,00 грн.

У протоколі оцінки пропозицій конкурсних торгів від 22.05.2015 № 4/0 зазначено, зокрема, що фінансові та виробничі показники ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська" у 2014 році кращі, ніж показники інших учасників: ТОВ "ОЗОН-3000" та ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105". У зв'язку із однаковими ціновими пропозиціями конкурсних торгів, запропоновано членам комітету з конкурсних торгів врахувати під час голосування викладені показники.

За результатами голосування найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ПАТ "ЦЗФ "Комсомольська".

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

5. Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що пропозиція конкурсних торгів Скаржника не відповідала умовам Документації.

Разом з цим пропозиція конкурсних торгів Скаржника не була відхилена Замовником, а навпаки допущена ним до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для розгляду зазначеного питання.

6. ТОВ "ОЗОН-3000" у Скарзі просить, зокрема, встановити наявність порушення Процедури закупівлі, скасувати рішення Замовника про визначення переможця Процедури закупівлі та зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з цим були розглянуті пропозиції конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі на відповідність умовам Документації та встановлено наступне.

6.1. Відповідно до підпункту 3 пункту 6 розділу III Документації (зі змінами) учасники Процедури закупівлі для підтвердження наявності досвіду виконання аналогічних договорів повинні надати у складі пропозицій конкурсних торгів довідку у довільній формі та копії договорів.

Виходячи з наведеного, зазначена вище довідка повинна містити інформацію стосовно виконання щонайменше двох аналогічних договорів та пропозиції конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі повинні містити щонайменше копії двох аналогічних договорів.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донецьквуглезбагачення" міститься копія одного аналогічного договору, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Техпрімтайм" та ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105" відсутні копії відповідних договорів, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

6.2. Відповідно до підпункту 4 пункту 6 розділу III Документації (зі змінами) учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі своїх пропозицій конкурсних торгів баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів за останній звітний період.

Відповідно до статті 13 Закону України "Про бухгалтерський облік та фінансову звітність" звітним періодом для складання фінансової звітності є календарний рік.

Проміжна (місячна, квартальна) звітність, яка охоплює певний період, складається наростаючим підсумком з початку звітного періоду.

Процедура закупівлі була розпочата Замовником у 2015 році (розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулося 15 травня 2015 року), отже учасники Процедури закупівлі для підтвердження наявності у них фінансової спроможності повинні були надати копію балансу та копію фінансового звіту за 2014 рік.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Техпрімтайм" відсутні баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів за 2014 рік, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

6.3. Відповідно до підпункту 5.2 пункту 6 розділу III Документації (зі змінами) учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів, зокрема, оригінал або завірену нотаріально довідку з податкової інспекції про відсутність заборгованості по обов'язковим платежам до бюджету, дійсну на момент розкриття пропозицій конкурсних торгів. Довідка повинна бути видана відповідним податковим органом не раніше, ніж за 10 календарних днів до первісної дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до оголошення про проведення Процедури закупівлі першою датою розкриття було заплановано 27.04.2015.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Донецьквуглезбагачення" та ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105" містяться довідки з податкових інспекцій, в яких зазначено, що вказані учасники мають заборгованість.

Крім того, довідка, яка міститься у складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донецьквуглезбагачення" видана 27.02.2015.

Враховуючи наведене, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Донецьквуглезбагачення" та ТОВ "Збагачувальна фабрика № 105" не відповідали умовам Документації в цій частині.

6.4. Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна містити, зокрема, документально підтверджену інформацію про відповідність Учасника кваліфікаційним критеріям (пункт 6 розділу III Документації).

Відповідно до підпункту 7 пункту 6 розділу III Документації (зі змінами) Замовником зазначаються наступні кваліфікаційні критерії до учасників:

- копії відповідних ліцензій та/або дозволів Держгірпромнагляду на початок робіт підвищеної небезпеки, виконання певних робіт і послуг у випадках, передбачених законодавством України;

- копії технічних умов (ТУ), сертифікатів якості, висновки санітарно-епідеміологічної експертизи на концентрат, що випускається Учасником, якщо таке передбачено законодавством України.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів Скаржника, ТОВ "Донецьквуглезбагачення" та ТОВ "Техпрітайм" містяться дозволи на експлуатацію машин, механізмів, устаткування підвищеної небезпеки та на виконання робіт підвищеної небезпеки, однак у порушення вимог Документації відсутні ліцензії та/або дозволи Держгірпромнагляду на початок робіт підвищеної небезпеки, видані на вказаних учасників.

6.5. У підпункті 7 пункту 6 розділу III Документації передбачене надання у складі пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі листа учасника щодо наявності у нього акредитованої лабораторії або документа, що підтверджує наявність договірних стосунків з незалежною акредитованою лабораторією щодо послуг з визначенням показників якості вугілля з наданням необхідного підтверджуючого документу від акредитованої лабораторії про її акредитацію або копії цього документу завірену підписом та печаткою особи на ім'я якої видано оригінал.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів Скаржника та ТОВ "Донецьквуглезбагачення" відсутні листи щодо наявності у них акредитованої лабораторії або документи, що підтверджують наявність договірних стосунків з незалежною акредитованою лабораторією, щодо послуг з визначенням показників якості вугілля з наданням необхідного підтверджуючого документу від акредитованої лабораторії про її акредитацію, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, пропозиції конкурсних торгів всіх учасників Процедури закупівлі не відповідали наведеним вище умовам Документації, а тому Замовник мав відхилити їх відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедuru закупівлі відповідно до абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону у зв'язку з відхиленням всіх пропозицій конкурсних торгів.

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

Не відмінивши Процедuru 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 абзацу другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" "за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у 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 в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінкових 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 отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини 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 державне підприємство "Шахта "Південнодонбаська № 3 ім. М. С. Сургая" відмінити процедуру закупівлі – "Код 05.10.1. Вугілля кам'яне (послуги з вуглезбагачення)" [оголошення № 099977, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 30.03.2015 № 222(30.03.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

В. ПОЛЮХОВИЧ