



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита В. Липківського, 45, м. Київ-35, 03680,
тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42; <http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1401-р/пк-ск

від 17.08.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю

"Сервісний центр Кенвуд"

вул. Костянтинівська, 73, м. Київ, 04080

Військова частина 3077

Національної гвардії України

вул. Щорса, 38, м. Київ, 01133

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 "Сервісний центр Кенвуд" (надалі – Скаржник, ТОВ СЦ "Кенвуд") від 03.08.2015 № 01/03/08 (zareestrovanu в Комітеті 04.08.2015 за № 8-20/2215-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Військовою частиною 3077 (надалі – Замовник) порядку проведення переговорної процедури

закупівлі – "26.30.1. Апаратура радіо- та телепередавальна; камери телевізійні" [оголошення № 169726, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 27.07.2015 № 301 (27.07.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про застосування переговорної процедури закупівлі в одного учасника – товариства з обмеженою відповідальністю "Доля і Ко. ЛТД" (надалі – ТОВ "Доля і Ко. ЛТД").

Рішенням Колегії від 04.08.2015 № 1302-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 04.08.2015 № 20-29.3/06-2923-дз Замовник листом від 11.08.2015 № 281 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. Скаржник повідомив, що як вбачається з оприлюдненої в інформаційному бюлетені № 301 (27.07.2015) інформації, очікувана ціна закупівлі повністю співпадає з ціновою пропозицією ТОВ "Доля і Ко. ЛТД".

На думку ТОВ СЦ "Кенвуд", зазначене є можливим у випадку, коли між Замовником та ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" досягнуто антиконкурентної змови, спрямованої на обмеження економічної конкуренції в сфері державних закупівель, що завдає значних збитків державі.

Замовник з цього питання повідомив, що очікувана вартість закупівлі формувалася відповідно до наданої ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" комерційної пропозиції.

Розглянувши зазначені питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини першої статті 30 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) замовник відміняє торги у разі виявлення факту змови учасників.

Разом з цим, документального підтвердження наявності факту змови між Замовником та ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" Скаржником не надано.

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

2. ТОВ СЦ "Кенвуд" вважає, що рішення Замовника про застосування переговорної процедури закупівлі з одним учасником ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" та акцепт його цінової пропозиції прийняті з порушенням норм Закону та порушує права і законні інтереси Скаржника та інших постачальників радіостанцій DMR стандарту.

Скаржник зазначив, що він є постачальником та сервісною організацією високоякісних засобів зв'язку, але внаслідок порушення Замовником Закону, ТОВ СЦ "Кенвуд" позбавлене можливості взяти участь у торгах.

У Скарзі ТОВ СЦ "Кенвуд" повідомив, що в обґрунтуванні застосування Процедури закупівлі (надалі – Обґрунтування) та на офіційному сайті Замовника міститься неправдива та спотворена інформація.

Як зазначив Скаржник, згідно з річним планом Замовника способом застосування процедури закупівлі за кодом класифікатору ДК 016:2016 "26.30.1. Апаратура радіо- та телепередавальна; камери телевізійні" є відкриті торги.

Крім цього, Скаржник зазначив, що термін поставки у 2015 році, визначений Замовником, свідчить про те, що прикриваючись виникненням особливих економічних та соціальних обставин, які унеможливають дотримання Замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, пов'язаних з особливим періодом (проведенням АТО) під виглядом переговорної процедури з єдиним учасником, здійснюються закупівлі за принципом "що хочу, в кого хочу та за скільки хочу".

На думку ТОВ СЦ "Кенвуд", Замовник в порушення норм Закону не навів належного обґрунтування, яке б підтверджувало наявність встановлених Законом підстав для застосування переговорної процедури закупівлі з посиланням на відповідні документи.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив наступне.

За інформацією Замовника, Обґрунтування містить умови застосування переговорної процедури закупівлі та посилання на нормативні документи, що підтверджують наявність таких умов.

Як зазначив Замовник, інформація, яка міститься в річному плані щодо того, що закупівля товарів за кодом 26.30.1 здійснюється у рамках відкритих торгів, підтверджує намір Замовника здійснити неупереджену закупівлю. Після відповідного розпорядження Головного управління Національної гвардії України у зв'язку з нагальною потребою у здійсненні закупівлі у зв'язку з особливим періодом були внесені відповідні зміни до плану закупівель Замовника.

Крім цього, Замовник зазначив, що ним був проведений ряд організаційних заходів щодо підготовки проведення Процедури закупівлі, а саме:

- засідання комітету конкурсних торгів Замовника, щодо виконання відповідного розпорядження ГУ НГУ;
- аналіз обладнання зв'язку, яке перебуває на озброєнні в Національній гвардії України, його технічні характеристики;
- надіслано запит від 01.07.2015 року № 117 офіційному представництву Motorola Solutions в Україні щодо офіційних представників-виробників в Україні.

Замовник зазначив, що офіційними партнерами Motorola Solutions з продажу засобів радіозв'язку на території України в 2015 році є: ТОВ "Альфателеком", ТОВ "Доля і Ко. ЛТД", ТОВ "Радіомережі та комунікації", ТОВ "Українські мобільні телесистеми", що, на думку Замовника, унеможливує монополію поставок в Україну.

Замовник повідомив, що ним до офіційних представників "Моторола Солюшинс" було зроблено запит їх комерційних пропозицій щодо вартості за одиницю товару в комплектності та відповідно до специфікації (згідно з технічними вимогами розпорядження ГУ НГУ від 10.07.2015 № 3/4/1-4934). На адресу Замовника була надана лише комерційна пропозиція ТОВ "Доля і Ко. ЛТД".

Крім цього, Замовник зазначив, що 15.07.2015 керівному складу Національної гвардії України були презентовані радіостанції фірми "Хейтера"; під час проведення презентації одним із питань була відповідність криптоалгоритму з довжиною ключа 256 біт вимогам Державної служби спеціального зв'язку та захисту інформації України. За інформацією Замовника, директор ТОВ СЦ "Кенвуд" надав відповідь, що криптоалгоритм виробника "Hytera" з довжиною ключа 256 біт на експертизу не надавався.

Замовник повідомив, що експертизу стосовно використання радіозасобів для криптографічного захисту інформації з обмеженим доступом з довжиною ключа 256 в Державній службі спеціального зв'язку та захисту інформації України на даний момент пройшли тільки вироби компанії "Моторола Солюшинс".

Замовник повідомляє, що 24.07.2015 були проведені тестові випробування обладнання систем цифрового радіозв'язку стандарту DMR Mototbro та Hytera, за результатами яких був зроблений наступний висновок: "обладнання, надане представниками виробниками Hytera в Україні, на даний час не забезпечує повну сумісність з діючою та розгорнутою в зоні АТО системою цифрового радіозв'язку НГУ та ЗСУ".

Розглянувши зазначений пункт Скарги, Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 39 Закону переговорна процедура закупівлі – це процедура, яка використовується замовником як виняток і відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю з учасником після проведення переговорів з одним або кількома учасниками.

Згідно з пунктом 3 частини другої статті 39 Закону переговорна процедура закупівлі застосовується замовником як виняток у разі нагальної потреби у здійсненні закупівлі у зв'язку з виникненням особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, а саме пов'язаних з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам, якщо Замовником виступає, зокрема, Національна гвардія України.

Відповідно до частини п'ятої статті 39 Закону переговорна процедура закупівлі відміняється в разі, якщо замовником допущено порушення порядку оприлюднення інформації про застосування переговорної процедури закупівлі, визначеного цим Законом.

Згідно з абзацом третім частини першої статті 39 Закону замовник протягом трьох робочих днів з моменту прийняття рішення про застосування переговорної процедури закупівлі забезпечує оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 цього Закону інформації про застосування переговорної процедури закупівлі.

Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 21.07.2015 № 1/6, наданої Замовником на розгляд Колегії, Замовником 21.07.2015 було прийняте рішення "застосувати до закупівлі апаратури радіо- та телепередавальної; камер телевізійних (код 26.30.1) переговорну процедуру закупівлі" та запросити до участі у проведенні переговорів представників ТОВ "Доля і Ко. ЛТД".

Інформація про застосування переговорної процедури закупівлі оприлюднена на веб-порталі Уповноваженого органу 27.07.2015 [оголошення № 169726, бюлетень від 27.07.2015 № 301 (27.07.2015)].

Враховуючи інформацію, наведену вище, Замовник допустив порушення порядку оприлюднення інформації про застосування переговорної процедури закупівлі, визначеного цим Законом.

Крім цього, відповідно до абзацу другого частини першої статті 30 Закону замовник під час проведення переговорів вимагає від учасника подання ним підтвердженої документально інформації про відповідність учасника кваліфікаційним вимогам відповідно до статті 16 цього Закону.

Згідно з абзацами першим та четвертим частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Замовник на розгляд Колегії надав копію листа від 24.07.2015 № 203, згідно з яким ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" було запрошено на переговори. У додатку 1 вищевказаного листа Замовник виклав кваліфікаційні вимоги до учасника, зокрема, потрібно було надати "копію виконаних аналогічних договорів та довідку про відсутність нарікань про виконання зобов'язання".

У складі копії комерційної пропозиції переможця Процедури закупівлі, наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутній документ "довідка про відсутність нарікань про виконання зобов'язання".

Враховуючи викладене, Замовник, акцептувавши пропозицію ТОВ "Доля і Ко. ЛТД", який не відповідав визначеним Замовником кваліфікаційним вимогам, допустив порушення, які вплинули на об'єктивність визначення переможця Процедури закупівлі.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, яке 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 прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 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 обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 військову частину 3077 Національної гвардії України відмінити переговорну процедуру закупівлі – "26.30.1. Апаратура радіо- та телепередавальна; камери телевізійні" [оголошення № 169726, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 27.07.2015 № 301 (27.07.2015)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

В. ПОЛЮХОВИЧ