



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

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

№ 1790-р/пк-ск від 07.10.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Науково-технічне підприємство
СТГ Інженерінг"
бул. І. Лепсе, 6, м. Київ, 03124

Міське комунальне підприємство
"Дніпропетровський електротранспорт"
пр-т Калініна, 49,
м. Дніпропетровськ, 49009

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 "Науково-технічне підприємство СТГ Інженерінг" (надалі – Скаржник, ТОВ НТП "СТГ Інженерінг") від 07.09.2015 № 0709/4 (зарєєстровану в Комітеті 08.09.2015 за № 8-20/2685-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення міським комунальним підприємством "Дніпропетровський електротранспорт" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "29.10.3. Тролейбуси нові 2015 року виробництва" [оголошення № 153716,

оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 25.06.2015 № 280 (25.06.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, розглянути Скаргу, провести розслідування стосовно антиконкурентних дій, надати рекомендації Замовнику щодо усунення порушень згідно з пунктом 14 статті 7 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", притягнути винних осіб до відповідальності згідно з конкурентним законодавством.

Рішенням Колегії від 09.09.2015 № 1563-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 10.09.2015 № 20-29.3/07-3569-дз Замовник листом від 22.09.2015 № 1747 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 25.06.2015 № 280 (25.06.2015) свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "Укрпастех" (надалі – ТОВ "Укрпастех");
- 2) дочірнє підприємство "Автоскладальний завод №1" публічного акціонерного товариства "Автомобільна Компанія "Богдан Моторс" (надалі – ДП АЗ № 1 ПАТ АК "Богдан Моторс");
- 3) приватне акціонерне товариство "Чернігівський автозавод" (надалі – ПрАТ ЧАЗ);
- 4) Скаржник;
- 5) товариство з обмеженою відповідальністю "Дуотранс" (надалі – ТОВ "Дуотранс").

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яка відбулась 03.08.2015, до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції всіх вищевказаних учасників; найбільш економічно вигідною Замовник визнав Пропозицію Скаржника та акцептував її.

Зазначена інформація також підтверджується повідомленням про акцепт Пропозиції ТОВ НТП "СТГ Інженерінг", яке оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу [оголошення № 175408, бюлетень від 06.08.2015 № 309 (06.08.2015)].

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 02.09.2015 б/н Замовник визнав найбільш економічно вигідною Пропозицію ТОВ "Дуотранс" та акцептував її.

Наведена інформація підтверджується повідомленням про акцепт Пропозиції ТОВ "Дуотранс", яке оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу [оголошення № 192177, бюлетень від 07.09.2015 № 330 (07.09.2015)].

1. У Скарзі ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" повідомило, що договір про закупівлю між ним та Замовником мав бути укладений у строк з 17.08.2015 до 02.09.2015 (включно).

За інформацією Скаржника, 27.08.2015 між ним та Замовником був укладений договір про закупівлю за державні кошти та скріплений підписами та печатками сторін; представники Замовника забрали примірники договору для погодження його з Державною казначейською службою.

ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" вважає, що Замовник навмисно затягував процес погодження та підписання договору для того, щоб настав кінцевий термін підписання договору.

Скаржник зауважив, що ціна пропозиції ТОВ "Дуотранс" вища за ціну Пропозиції ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" на 6 170 000,00 грн.

На думку ТОВ НТП "СТГ Інженерінг", дата акцепту Пропозиції ТОВ "Дуотранс" (02.09.2015), яка є кінцевою датою підписання договору про закупівлю зі Скаржником, суперечить Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Скаржник вважає, що зазначені дії Замовника свідчать про те, що він заздалегідь мав намір укласти договір про закупівлю з компанією ТОВ "Дуотранс", тому різними способами ухилялися від укладення договору про закупівлю зі Скаржником, у тому числі, висуваючи до умов договору суперечливі вимоги.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що 14.08.2015 Замовник направив ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" засобами електронної пошти електронну версію договору поставки; 17.08.2015 Замовник направив офіційний лист Скаржнику із зазначенням строків укладення договору поставки та договір поставки, який було отримано ним 19.08.2015.

За інформацією Замовника, у подальшому за ініціативи Скаржника велись неодноразові переговори щодо змін умов договору поставки в частині оплати, термінів виготовлення; з метою підписання договору і вчасної поставки Замовник погодився на умови Скаржника стосовно умов оплати.

Замовник зазначив, що 20.08.2015 його представники здійснили робочу поїздку на Львівський автобусний завод з метою ознайомлення з виробництвом. На цій зустрічі Замовником було акцентовано увагу Скаржника, зокрема, на тому, що конструкція кузова тролейбуса, яка була представлена для огляду, конструктивно не передбачає можливості для встановлення двох систем кондиціонування повітря, як передбачено у документації конкурсних торгів Замовника.

Замовник зазначив також, що 26.08.2015 представники Скаржника приїхали з метою підписання договору поставки; 27.08.2015 підписаний та скріплений печаткою зі сторони Замовника договір поставки з додатками у 2-х примірниках був переданий представникам Скаржника.

Замовник повідомив, що 28.08.2015 ними був отриманий неукладений договір поставки з додатками, в якому була змінена специфікація, а також лист Скаржника від 28.08.2015 № 28/36, в якому ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" наполягало внести зміни в технічну специфікацію, яка була визначена Замовником у документації з конкурсних торгів, а саме: для кондиціонування повітря в салоні тролейбуса та кабіні водія замість двох кондиціонерів потужністю 38 і 3,5 кВт встановити один кондиціонер потужністю 24 кВт, а також функцію по рекуперації Скаржник пропонував встановити додатково.

Зазначене, на думку Замовника, свідчить про те, що Скаржник мав намір не виконувати вищевказані вимоги технічної специфікації до договору поставки, що є порушенням умов документації конкурсних торгів.

Замовник зазначив, що 01.09.2015 ним було прийнято рішення про направлення листа Скаржнику щодо неможливості зміни специфікації та стосовно того, що неукладання договору поставки згідно із Законом України "Про здійснення державних закупівель" призведе до повторної оцінки пропозицій конкурсних торгів з тих, строк дії яких ще не минув і комітетом з конкурсних торгів буде визначена нова найбільш економічно вигідна пропозиція конкурсних торгів.

Замовник повідомив, що до 12 год. 00 хв. 02.09.2015 він не отримав від Скаржника підписаний договір на паперовому носії, тому Замовником було проведено засідання комітету з конкурсних торгів, на якому було розглянуто питання неукладання договору поставки з вини учасника ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" у строк, визначений Законом України "Про здійснення державних закупівель".

За інформацією Замовника, відповідно до пункту 5 статті 40 зазначеного Закону, рішенням комітету з конкурсних торгів переможцем Процедури закупівлі було визнано

ТОВ "Дуотранс", оскільки його Пропозиція була визнана найбільш економічно вигідною з числа тих, строк дії яких ще не минув.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу третього частини другої статті 31 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII) Замовник укладає договір про закупівлю з учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано, не пізніше ніж через 30 днів з дня акцепту пропозиції відповідно до вимог документації конкурсних торгів та акцептованої пропозиції. З метою забезпечення права на оскарження рішень замовника договір про закупівлю не може бути укладено раніше ніж через 10 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів.

Згідно з повідомленням про акцепт пропозицій конкурсних торгів, яке оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу [оголошення № 175408, бюлетень від 06.08.2015 № 309 (06.08.2015)], Пропозиція ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" була акцептована 03.08.2015.

Таким чином, договір про закупівлю між Замовником та Скаржником мав бути укладений з 17.08.2015 по 02.09.2015.

Замовник надав на розгляд Колегії копію листа Скаржника від 28.08.2015 № 28/36, згідно яким ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" просило Замовника, зокрема, розглянути можливість внесення змін до технічної специфікації, яка була визначена Замовником у документації з конкурсних торгів, а саме – змінити потужність кондиціонера з 38 кВт на 24 кВт та виключити зі специфікації необхідність встановлення кондиціонера у кабіні водія.

Відповідно до інформації, наданої ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" у Скарзі та Замовником у поясненнях по суті Скарги, станом на 02.09.2015 договір про закупівлю між Скаржником та Замовником укладений не був.

Разом з цим, на засіданні Колегії, яке відбулось 07.10.2015, представник Скаржника надав фотокопію договору про закупівлю від 27.08.2015 № 73, укладеного між Замовником та ТОВ НТП "СТГ Інженерінг", та підписаного Замовником і Скаржником, у тому числі, специфікація.

Представник Замовника на засіданні Колегії, яке відбулось 07.10.2015, надав Колегії для ознайомлення оригінали договорів про закупівлю (у двох екземплярах), які підписані лише Скаржником.

Частиною третьою статті 31 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII) встановлено, що у разі письмової відмови переможця торгів від підписання договору про закупівлю відповідно до вимог документації конкурсних торгів або неукладення договору про закупівлю з вини учасника у строк, визначений цим Законом, замовник визначає найбільш економічно вигідну пропозицію конкурсних торгів з тих, строк дії яких ще не минув.

У Колегії відсутнє документальне підтвердження письмової відмови переможця торгів (ТОВ НТП "СТГ Інженерінг") від підписання договору про закупівлю відповідно до вимог документації конкурсних торгів, а також Замовником не надано підтвердження того, що договір про закупівлю не був укладений з вини учасника (ТОВ НТП "СТГ Інженерінг") у строк, визначений цим Законом.

Враховуючи викладене, Замовник не мав підстав, передбачених Законом України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII), щодо неукладення договору про закупівлю з учасником, Пропозицію якого було акцептовано (Скаржником) та визначення найбільш економічно вигідної пропозиції конкурсних торгів з тих, строк дії яких ще не минув, що є порушенням вищевказаних норм Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII).

2. На думку Скаржника, у вищезазначених діях Замовника, вбачаються ознаки порушення звичаїв ділової поведінки та економічної конкуренції.

У зв'язку з цим ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" просить, зокрема, провести розслідування стосовно антиконкурентних дій.

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 України "Про здійснення державних закупівель" у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII (надалі – Закон) Антимонопольний комітет України є органом оскарження у сфері державних закупівель.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 8 Закону Антимонопольний комітет України як орган оскарження з метою неупередженого та ефективного захисту прав та законних інтересів осіб, пов'язаних з участю у процедурах державної закупівлі, створює постійно діючу адміністративну колегію з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель.

Абзацом четвертим частини третьої статті 8 Закону визначено, що порядок діяльності постійно діючої адміністративної колегії встановлюється відповідно до Закону України "Про Антимонопольний комітет України", якщо інше не встановлено цим Законом.

Розгляд питання порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначеного у Скарзі, не відноситься до повноважень Колегії, визначених вищевказаними законами, отже, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену вище, права та законні інтереси ТОВ НТП "СТГ Інженерінг" можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття Пропозицій учасників Процедури закупівлі.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" 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 цінних 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 міське комунальне підприємство "Дніпропетровський електротранспорт" скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "29.10.3. Тролейбуси нові 2015 року виробництва" [оголошення № 153716, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 25.06.2015 № 280 (25.06.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК