



**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

№ 1989-р/пк-ск від 04.11.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Компанія "Цифрові радіосистеми"
вул. Костянтинівська, 73, м. Київ, 04080

Адміністрація Державної прикордонної
служби України
вул. Володимирська, 26, м. Київ, 01601

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 "Компанія "Цифрові радіосистеми" (надалі – Скаржник, ТОВ "Компанія "Цифрові радіосистеми") від 23.10.2015 № 07/23/10 (zareestrovanu в Комітеті 23.10.2015 за № 8-20/3238-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Адміністрацією Державної прикордонної служби України (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "26.30.1. Апаратура радіо- та телепередавальна; камери телевізійні (засоби УКХ радіозв'язку) (код за ДК 016:2010 – 26.30.1)" [оголошення № 186673, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 27.08.2015 № 323 (27.08.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Доля і Ко. ЛТД", про допущення до процедури оцінки пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Українські мобільні телесистеми" та відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 26.10.2015 № 1912-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 26.10.2015 № 20-14.4/07-4297-дз Замовник листом від 28.10.2015 № 0.18-12577/0/6-15 надав матеріали та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів № 20, яке відбулось 29.09.2015, свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)	ПАТ "Тернопільський радіозавод "Оріон"
2)	Скаржник
3)	ТОВ "Доля і Ко. ЛТД"
4)	ТОВ "Українські мобільні телесистеми"

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 08.10.2015 № 84 Пропозиції Скаржника та ПАТ "Тернопільський радіозавод "Оріон" були відхилені Замовником як такі, що не відповідали умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів № 15, яка відбулась 08.10.2015, до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" та ТОВ "Українські мобільні телесистеми"; найбільш економічно вигідною Замовник визнав та акцептував Пропозицію ТОВ "Доля і Ко. ЛТД".

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

1. ТОВ "Компанія "Цифрові радіосистеми" повідомляє, що інформація про акцепт Пропозиції та протоколи розкриття і відхилення Пропозицій були оприлюднені із порушенням строків, встановлених законодавством.

Крім цього, Скаржник зазначає, що у встановлений законодавством строк він не отримав повідомлення про відхилення його Пропозиції із зазначенням аргументованих підстав.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що протокол розкриття Пропозицій було подано ним для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу 29.09.2015, а протокол засідання комітету з конкурсних торгів щодо розгляду та прийняття рішення про допуск до оцінки Пропозицій було подано ним для оприлюднення 13.10.2015. Таким чином, на думку Замовника, ним не порушені відповідні строки подання зазначеної інформації для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу.

На підтвердження наведеної інформації Замовник надав роздруківки з "кабінету замовника".

Крім цього, Замовник зауважив, що листом від 13.10.2015 № 0.18-11842/06/6-15 він повідомив Скаржника про відхилення його Пропозиції.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з абзацами першим та сьомим частини першої статті 10 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII) замовник безоплатно подає для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в порядку, встановленому цим Законом, зокрема, протокол розкриття пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій, кваліфікаційних пропозицій – протягом трьох робочих днів з дня розкриття пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій, кваліфікаційних пропозицій.

Частиною другою статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII) встановлено, що учасник, пропозиція

конкурсних торгів якого відхилено, повідомляється про це із зазначенням аргументованих підстав протягом трьох робочих днів з дати прийняття такого рішення. Інформація про відхилення пропозиції оприлюднюється відповідно до статті 10 цього Закону.

Відповідно до абзаців першого та восьмого частини першої статті 10 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII) замовник безоплатно подає для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в порядку, встановленому цим Законом, зокрема, інформацію про відхилення пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій, кваліфікаційних пропозицій та підстави такого відхилення у вигляді протоколу – протягом трьох робочих днів з дня прийняття такого рішення.

Згідно з абзацами першим та дев'ятим частини першої статті 10 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII) замовник безоплатно подає для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в порядку, встановленому цим Законом, зокрема, повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції (пропозиції за результатами застосування переговорної процедури закупівлі) та протокол оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) – протягом трьох робочих днів з дня прийняття рішення про визначення переможця процедури закупівлі.

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів № 20 розкриття Пропозицій відбулось 29.09.2015. Отже, Замовник повинен був подати для оприлюднення зазначений протокол у строк до 02.10.2015.

Замовник на розгляд Колегії надав роздруківку з "кабінету замовника", відповідно до якої протокол розкриття Пропозицій був прийнятий, поставлений в чергу 29.09.2015 та оброблений 02.10.2015.

Таким чином, Замовником не порушені вищевказані вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII) у частині подання для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу відповідної інформації.

Згідно з копією протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів № 15 рішення про акцепт Пропозиції ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" Замовник прийняв 08.10.2015.

Зазначене підтверджується повідомленням про акцепт пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції № 213221, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу [бюлетень від 15.10.2015 № 357 (15.10.2015)].

Отже, Замовник повинен був подати для оприлюднення зазначене повідомлення у строк до 13.10.2015.

Замовник на розгляд Колегії надав роздруківку з "кабінету замовника", відповідно до якої повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів було прийняте, поставлене в чергу 09.10.2015 та оброблене 09.10.2015.

Таким чином, Замовником не порушені вищевказані вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII) у частині подання для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу відповідної інформації.

Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 08.10.2015 № 84 рішення про відхилення Пропозицій було прийняте Замовником 08.10.2015. Отже, Замовник повинен був повідомити Скаржника про відхилення його Пропозиції та подати для оприлюднення зазначений протокол у строк до 13.10.2015.

Замовник на розгляд Колегії надав роздруківку з "кабінету замовника", відповідно до якої документ "Протокол оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій" (який містить, зокрема, підстави відхилення Пропозицій) був прийнятий, поставлений в чергу 13.10.2015 та оброблений 19.10.2015.

Таким чином, Замовником не порушені вищевказані вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII) у частині подання для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу відповідної інформації.

Крім цього, Замовник надав на розгляд Колегії копію повідомлення про відхилення пропозиції конкурсних торгів від 13.10.2015 № 0.18-11842/0/6-15, адресованого Скаржнику.

Разом з цим, Замовник не надав документального підтвердження надсилання ТОВ "Компанія "Цифрові радіосистеми" зазначеного повідомлення.

При цьому, зазначені вище дії Замовника не завадили Скаржнику звернутися до органу оскарження зі Скаргою за захистом своїх прав чи законних інтересів.

Слід зазначити, що у додаток до Скарги ТОВ "Компанія "Цифрові радіосистеми" надало, зокрема, копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів № 20, протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 08.10.2015 № 84 та протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів № 15.

ТОВ "Компанія "Цифрові радіосистеми" не доведено та не обґрунтовано, яким чином зазначені вище дії Замовника порушують його права чи законні інтереси, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "Компанія "Цифрові радіосистеми" просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про допущення до процедури оцінки Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми", пояснюючи це наступним.

На думку Скаржника, Замовник був зобов'язаний відхилити Пропозицію ТОВ "Українські мобільні телесистеми", оскільки відповідно до норм Закону України "Про здійсненні державних закупівель" (у редакції, яка діяла на момент оприлюднення оголошення про проведення Процедури закупівлі та на момент розкриття Пропозицій) та вимог Документації замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити пропозицію конкурсних торгів учасника, зокрема, у разі, якщо учасник не має антикорупційної програми чи уповноваженого з антикорупційної програми у випадку, коли вони є обов'язковими відповідно до закону.

За інформацією Скаржника, під час розкриття Пропозицій у складі Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми" були відсутні документи щодо наявності антикорупційної програми та уповноваженого з антикорупційної програми.

Замовник з цього питання повідомив, що 15.09.2015 Верховною Радою України було прийнято Закон України "Про внесення змін до деяких законів України у сфері державних закупівель щодо приведення їх у відповідність із міжнародними стандартами та вжиття заходів з подолання корупції" від 15.09.2015 № 679-VIII, яким було внесено зміни до Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII та в Закон України "Про запобігання корупції" від 14.10.2014 № 1700-VII.

За інформацією Замовника, Законом України "Про внесення змін до деяких законів України у сфері державних закупівель щодо приведення їх у відповідність із міжнародними стандартами та вжиття заходів з подолання корупції" від 15.09.2015 № 679-VIII вводиться норма, яка передбачає обов'язкове затвердження антикорупційної програми для юридичної особи, яка є учасником або учасником попередньої кваліфікації, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт дорівнює або перевищує 20 мільйонів гривень.

Замовник також повідомив, що 29.09.2015 під час розкриття Пропозицій було з'ясовано, що Пропозиція ТОВ "Українські мобільні телесистеми" не містить інформації про наявність антикорупційної програми та уповноваженого з антикорупційної програми, про що було зазначено у протоколі розкриття Пропозицій від 29.09.2015 № 20.

Як зазначив Замовник, згідно з умовами Документації він приймає рішення про відмову учаснику в участі у Процедурі закупівлі та відхиляє Пропозицію учасника у разі, якщо відомості про юридичну особу, яка є учасником, 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.

Крім цього, Замовник зазначив, що листом від 07.10.2015 № 39/С ТОВ "Українські мобільні телесистеми" надало інформацію (пояснення) щодо наявності у нього антикорупційної програми і призначення уповноваженого з антикорупційної програми та причин її неподання.

За інформацією Замовника, Закон України "Про внесення змін до деяких законів України у сфері державних закупівель щодо приведення їх у відповідність із міжнародними стандартами та вжиття заходів з подолання корупції" від 15.09.2015 № 679-VIII набрав чинності 30.09.2015.

Замовник повідомив, що закупівля здійснюється на суму, яка є меншою 20 мільйонів гривень, тому, на його думку, на час оцінки Пропозицій (яка відбулась 08.10.2015) у нього були відсутні передбачені законодавством підстави для відхилення Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми".

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 2 розділу III Документації визначено, що Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з комерційної частини, яка повинна містити, серед іншого документальне підтвердження відповідності Пропозиції учасника кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника (згідно з додатком 2 та пунктом 6 розділу III Документації).

Згідно з підпунктом 1¹ пункту 6 розділу III Документації Замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у Процедурі закупівлі та відхиляє Пропозицію учасника (стаття 17 Закону) у разі якщо, зокрема, відомості про юридичну особу, яка є учасником, внесені 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 – в складі комерційної частини Пропозиції учасник подає документи, що підтверджують відсутність (наявність) підстав, передбачених цим пунктом, для відмови учаснику в участі у Процедурі закупівлі.

Згідно з підпунктом 1¹ пункту 1 статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII (яка діяла на дату розкриття Пропозицій – 29.09.2015) 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.

Відповідно до пункту 2 частини другої статті 62 Закону України "Про запобігання корупції" у редакції зі змінами від 16.07.2015 року N 631-VIII (яка діяла на дату розкриття Пропозицій – 29.09.2015) в обов'язковому порядку антикорупційна програма затверджується керівниками юридичних осіб, які є учасниками попередньої кваліфікації, учасниками процедури закупівлі відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель", якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 1 мільйон гривень, а робіт – 5 мільйонів гривень.

Згідно з оголошенням про заплановану закупівлю № 186673, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу [бюлетень від 27.08.2015 № 323 (27.08.2015)], очікувана вартість закупівлі перевищує 1 мільйон гривень.

Відповідно до документів, які містяться у складі наданої Замовником на розгляд Колегії копії Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми", вартість пропозиції зазначеного учасника перевищує 1 мільйон гривень.

Разом з цим, у складі копії Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми" відсутні документи, що підтверджують відсутність (наявність) підстав для відмови учаснику

в участі у Процедурі закупівлі, передбачених підпунктом 1¹ пункту 6 розділу III Документації та підпунктом 1¹ пункту 1 статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII).

Враховуючи викладене, Пропозиція ТОВ "Українські мобільні телесистеми" не відповідала вищевказаним вимогам Документації та Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII), у зв'язку з чим мала бути відхилена Замовником з наведеної вище підстави.

3. Скаржник просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт Пропозиції ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" та відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з цим Колегією були розглянуті копії Пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, (ТОВ "Українські мобільні телесистеми", ТОВ "Доля і Ко. ЛТД") та встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2.2 пункту 2 додатку 2 Документації одним з документів, які вимагаються для підтвердження відповідності Пропозиції учасника кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника, є "оригінал витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, станом на дату в межах останніх десяти календарних днів до дня розкриття пропозицій конкурсних торгів (для юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців)".

Пунктом 2 розділу IV Документації визначено, зокрема, що датою розкриття Пропозицій є 29.09.2015.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Доля і Ко. ЛТД", наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, виданий станом на 14.09.2015, що не відповідає вищевказані умові Документації.

Таким чином, Пропозиція ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" не відповідала умовам Документації в цій частині та мала бути відхилена Замовником на цій підставі.

Виходячи з інформації, наведеної вище, Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми" та ТОВ "Доля і Ко. ЛТД" не відповідали зазначеним вище вимогам Документації.

Не відхиливши Пропозиції ТОВ "Українські мобільні телесистеми" та ТОВ "Доля і Ко. ЛТД", Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII), згідно з яким замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 14.07.2015 № 595-VII), відповідно до якого замовник відмінює торги у разі відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущені порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII), 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 отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII).

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" (у редакції зі змінами від 15.09.2015 № 679-VIII), Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Адміністрацію Державної прикордонної служби України відмінити процедуру закупівлі – "26.30.1. Апаратура радіо- та телепередавальна; камери телевізійні (засоби УКХ радіозв'язку) (код за ДК 016:2010 – 26.30.1)" [оголошення № 186673, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 27.08.2015 № 323 (27.08.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК