



**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

№ 2054-р/пк-ск від 16.11.2015

вих. лист від

№

NP Trade GmbH

вул. Райнштрассе, 103, м. Вісбаден,  
Німеччина, 65185

Державне підприємство "Національна  
атомна енергогенеруюча компанія  
"Енергоатом"

вул. Назарівська, 3, м. Київ, 01032

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 NP Trade GmbH (надалі – Скаржник) від 19.10.2015 б/н (zareestrovanu в Комітеті 19.10.2015 за № 15-20/3187-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним підприємством "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "26.51.7. Обладнання інформаційно-обчислювальної платформи та математичної моделі повномасштабного тренажера ПМТ-1000 для ВП РАЕС" [оголошення № 173185, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 03.08.2015 № 306 (03.08.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

**ВСТАНОВИЛА:**

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті ним після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 20.10.2015 № 1862-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду. Листом від 20.10.2015 № 20-29.3/07-4211-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 27.10.2015 № 15625/10 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 копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінкових пропозицій від 29.09.2015 № 4355 свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) Western Services Corporation (WSC) (надалі – WSC);
- 2) GSE Perfomance Solutions Inc.;
- 3) Скаржник;
- 4) IMPULS ENERGO s.r.o.;
- 5) "VECTOR ENERGY, s.r.o." (надалі – VECTOR ENERGY, s.r.o.).

Згідно з копією протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінкових пропозицій від 09.10.2015 № 4355 до процедури оцінки Замовником були допущені Пропозиції всіх вищевказаних учасників Процедури закупівлі, найбільш економічно вигідною Замовник визнав Пропозицію WSC.

1. Скаржник повідомляє, що під час прийняття рішення про акцепт Пропозиції конкурсних торгів WSC Замовник не прийняв до уваги, що Пропозиція зазначеного учасника містила документи, які не підтверджують інформацію про його відповідність кваліфікаційним критеріям згідно з пунктом 6 розділу III документації конкурсних торгів (надалі – Документація), а саме.

1.1. NP Trade GmbH повідомляє, що довідка з обслуговуючого банку WSC про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами видана 14.08.2015, яка на час розкриття Пропозицій не відповідає умовам Документації конкурсних торгів в частині терміну її дії, оскільки розкриття Пропозицій було проведено 29.09.2015, а кінцевий строк дії даної довідки закінчився 12.09.2015 (довідка з банку повинна бути видана банком не раніше, ніж за 30 календарних днів до дати розкриття пропозицій).

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що відповідно до пункту 6 частини першої розділу III Документації для документального підтвердження інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявності фінансової спроможності, учасник надає оригінал або завірнену копію довідки(ок) з усіх обслуговуючого(чих) банку (банків) про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами, виданої(их) не раніше, ніж за 30 календарних днів до дати розкриття пропозицій. Учасник-нерезидент надає документальне підтвердження фінансової спроможності в порядку, визначеному державою нерезидента.

Крім цього, Замовник зазначив, що у примітках до частини другої розділу III Документації вказано, що учасники торгів - нерезиденти для виконання вимог щодо подання документів, передбачених пунктом 6 розділу III Документації, подають у складі своєї Пропозиції документи, передбачені законодавством країн, де вони зареєстровані. Такі документи надаються разом із завіреним у встановленому порядку перекладом.

За інформацією Замовника, на виконання умов Документації у складі своєї Пропозиції WSC надало оригінал довідки Santander Bank, N.A. від 14.08.2015 та нотаріально завіреним 27.08.2015 переклад тексту документу з англійської на українську

мову. На думку Замовника, оскільки WSC є учасником-нерезидентом, то документальне підтвердження фінансової спроможності він мав надавати у порядку, визначеному законодавством країни, де він зареєстрований, зокрема законодавством штату Меріленд, США.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з підпунктом 8 пункту 2 розділу III Документації Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документів, указаних у пунктах 6, 7 розділу III Документації.

Відповідно до частини 1 пункту 6 розділу III Документації для документального підтвердження наявності фінансової спроможності учасник Процедури закупівлі у складі своєї Пропозиції повинен надати оригінал або завірену копію довідки(ок) з усіх обслуговуючого(чих) банку (банків) про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами, виданої(их) не раніше, ніж за 30 календарних днів до дати розкриття пропозицій.

Згідно з копією протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, розкриття Пропозицій відбулось 29.09.2015.

У складі копії Пропозиції WSC, наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься довідка з банку про відсутність заборгованості за кредитами, видана 14.08.2015, тобто, раніше, ніж за 30 календарних днів до дати розкриття Пропозицій, що не відповідає вищевказаній вимозі Документації.

При цьому, Замовник не надав підтвердження неможливості надання зазначеним учасником відповідної довідки з банку у строки, передбачені Документацією.

Отже, Пропозиція переможця Процедури закупівлі не відповідала вищевказаним вимогам Документації та мала бути відхилена Замовником на підставі пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

1.2. Скаржник зазначає, що у перекладі свідоцтва про реєстрацію WSC зазначено, що статутний капітал вказаного учасника становить 3000 акцій, але інформацію щодо акціонерів із зазначенням переліку осіб, які володіють більш, ніж 25 % статутного капіталу, та зазначенням, якою частиною статутного капіталу вони володіють, не було надано, а замість цієї довідки WSC надало довідку стосовно того, що воно не є акціонерним товариством.

Замовник з цього питання зауважив, що порядок створення, діяльності, припинення, виділу акціонерних товариств, їх правовий статус, права та обов'язки акціонерів, зареєстрованих на території України, визначає Закон України "Про акціонерні товариства".

Як зазначив Замовник, учасники торгів-нерезиденти для виконання вимог щодо подання документів, передбачених пунктом 6 розділу III Документації подають у складі своєї Пропозиції документи, передбачені законодавством країн, де вони зареєстровані.

За інформацією Замовника компанія WSC заснована у порядку та здійснює свою діяльність відповідно до законодавства штату Меріленд, США; у Пропозиції зазначеного учасника надана довідка від 28.08.2015 № 2.5 стосовно того, що WSC не є акціонерним товариством.

Крім цього Замовник повідомив, що у складі Пропозиції переможця Процедури закупівлі відсутні документи, які б підтверджували, що цей учасник є акціонерним товариством, а інформація про акції, яка зазначена у нотаріально завіреному перекладі тексту свідоцтва про реєстрацію з англійської на українську мову, не може бути підставою для висновку, що WSC є акціонерним товариством та повинно надавати інформацію про акціонерів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 5 пункту 2 розділу III Документації, якщо учасник є акціонерним товариством, йому необхідно у складі своєї Пропозиції надати інформацію щодо акціонерів із зазначенням переліку осіб, які володіють більш, ніж 25 % статутного капіталу, та зазначенням, якою частиною статутного капіталу вони володіють.

У складі копії Пропозиції WSC міститься довідка від 28.08.2015 № 2.5, в якій WSC повідомляє, що воно не є акціонерним товариством.

Враховуючи викладене, переможець Процедури не порушив наведені вище вимоги Документації, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

1.3. NP Trade GmbH повідомляє, що у складі Пропозиції WSC відсутня довідка (гарантійний лист) учасника, в якій він підтверджує відсутність підстав для прийняття Замовником рішення про відмову учаснику в участі у Процедурі закупівлі відповідно до частини першої статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що відповідно до умов Документації учасники торгів - нерезиденти для виконання вимог щодо подання документів, передбачених пунктом 6 розділу III Документації, подають у складі своєї Пропозиції документи, передбачені законодавством країн, де вони зареєстровані.

Замовник вважає, що законодавство штату Меріленд (США) не може передбачати підстави для прийняття замовником рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі відповідно до частини першої статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель", тому, на думку Замовника, відсутність зазначеної довідки не може бути підставою для відмови WSC в участі у Процедурі закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 12 частини 2 пункту 6 розділу III Документації встановлено, що у складі своєї Пропозиції учасник Процедури закупівлі повинен надати довідку (гарантійний лист) учасника, складену у довільній формі, в якій учасник підтверджує відсутність підстав для прийняття Замовником рішення про відмову учаснику в участі у Процедурі закупівлі відповідно до частини першої статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197.

У складі копії Пропозиції переможця Процедури закупівлі відсутній вищевказаний документ.

Таким чином, Пропозиція WSC не відповідає умовам Документації в цій частині та мала бути відхилена Замовником у відповідності до норм Закону України "Про здійснення державних закупівель".

2. У Скарзі NP Trade GmbH просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті ним після розкриття Пропозицій учасників Процедури закупівлі та завершити Процедуру закупівлі у відповідності до вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Це було б можливим за умови відповідності Пропозицій учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, умовам Документації.

У зв'язку з цим Колегією були розглянуті копії Пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, (WSC, GSE Performance Solutions Inc., Скаржника, IMPULS ENERGO s.r.o., VECTOR ENERGY, s.r.o.) та встановлено наступне.

2.1. Згідно з підпунктом 6 пункту 2 розділу III Документації Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документів, що

підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника Процедури закупівлі щодо підпису документів пропозиції конкурсних торгів, (виписка з протоколу засновників; наказ про призначення; довіреність).

У складі копій Пропозицій Скаржника, IMPULS ENERGO s.r.o. та VECTOR ENERGY, s.r.o. відсутні документи, які підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника Процедури закупівлі щодо підпису документів пропозиції конкурсних торгів (виписки з протоколів засновників; накази про призначення; довіреності).

Таким чином, Пропозиції зазначених учасників не відповідали вищевказаним вимогам Документації.

2.2. Пунктом 12 частини 2 пункту 6 розділу III Документації встановлено, що у складі своєї Пропозиції учасник Процедури закупівлі повинен надати довідку (гарантійний лист) учасника, складену у довільній формі, в якій учасник підтверджує відсутність підстав для прийняття Замовником рішення про відмову учаснику в участі у Процедурі закупівлі відповідно до частини першої статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197.

У складі копії Пропозиції VECTOR ENERGY, s.r.o. відсутній вищевказаний документ, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

2.3. Згідно з пунктом 7 розділу III Документації у складі Пропозиції учасник повинен надати копію ТУ або копію іншого документу, за яким такий товар виготовляється та підтверджує відповідність технічних характеристик своєї пропозиції технічним вимогам (додаток № 3), завірену виробником цього товару.

У додатку 3 Документації встановлені технічні вимоги та умови постачання обладнання для реалізації заходу "Заміна інформаційно-обчислювальної платформи та математичної моделі повномасштабного тренажера ПМТ-1000" енергоблоку-прототипу № 3 ВП РАЕС 181-52-ТВ-НТЦ.

У додатку А додатку 3 Документації визначений попередній перелік обладнання, який містить технічні характеристики обладнання, зокрема, головного моделюючого комп'ютера, сервера, резервного моделюючого комп'ютера тощо.

У складі копії Пропозиції IMPULS ENERGO s.r.o. відсутня копія ТУ або копія іншого документу, за яким такий товар виготовляється та підтверджує відповідність технічних характеристик своєї пропозиції технічним вимогам, встановленим додатком 3 Документації.

Виходячи з інформації, наведеної у мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що Пропозиції WSC, Скаржника, IMPULS ENERGO s.r.o., VECTOR ENERGY, s.r.o. не відповідали умовам Документації та мали бути відхилені Замовником у відповідності до норм Закону.

У зв'язку з цим Процедура закупівлі мала бути відмінена Замовником згідно з абзацами першим та сьомим частини першої статті 30 Закону, яким передбачено, що замовник відмінює торги у разі, якщо до оцінки допущено пропозиції менше ніж двох учасників.

Не відхиливши Пропозиції WSC, Скаржника, IMPULS ENERGO s.r.o., VECTOR ENERGY, s.r.o., Замовник порушив вимоги пункту третього частини першої статті 29 Закону.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги частини першої статті 30 Закону.

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", 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 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".

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 "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" відмінити процедуру закупівлі – "26.51.7. Обладнання інформаційно-обчислювальної платформи та математичної моделі повномасштабного тренажера ПМТ-1000 для ВП РАЕС" [оголошення № 173185, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 03.08.2015 № 306 (03.08.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК