



**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

№ 2212-р/пк-ск від 08.12.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Телекомунікаційні Технології"

Митна площа, 1, м. Одеса, 65026

Державне підприємство
"Українські екологічні
інвестиції"

вул. Митрополита Василя
Липківського, 35, м. Київ, 03035

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 "Телекомунікаційні Технології" (надалі – Скаржник, ТОВ "Телекомунікаційні Технології") від 01.12.2015 № 1 (zareestrovanu в Комітеті 02.12.2015 за № 8-20/3661-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним підприємством "Українські екологічні інвестиції" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Капітальний ремонт систем освітлення із заміною освітлювальних елементів (приладів) на світлодіодні в закладах освіти Дарницької та Дніпровської районних в м. Києві державних адміністрацій (99 об'єктів)" [оголошення № 227533, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.11.2015 № 374/1/1(09.11.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника усунути порушення, зокрема, шляхом внесення змін до Документації, а у випадку неможливості усунення порушень – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 03.12.2015 № 2163-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, листом від 03.12.2015 № 20-29.3/07-4876-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 07.12.2015 № 01-201/05 Замовник надав на розгляд Колегії документи, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, Колегією встановлено наступне.

ТОВ "Телекомунікаційні Технології" вважає, що документація конкурсних торгів, затверджена протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 09.11.2015 № 3, (надалі – Документація) містить дискримінаційні умови, зокрема, в частині визначення предмета закупівлі, кваліфікаційних критеріїв та критеріїв оцінки.

За інформацією ТОВ "Телекомунікаційні Технології", предметом його діяльності за статутом є, зокрема, виробництво електричного освітлювального устаткування; виробництво деталей електричного устаткування, цілісних комплексів телекомунікаційного обладнання, виробництво деталей електронного устаткування, виконання робіт з електроустаткування будівель, монтаж обладнання та приладів тощо.

Скаржник зазначає, що його трудові ресурси та потужності в повній мірі дозволяють прийняти участь у Процедурі закупівлі, проте зазначені у Скарзі дискримінаційні умови, позбавляють ТОВ "Телекомунікаційні Технології" можливості бути допущеним до оцінки пропозицій конкурсних торгів, а також суперечать принципам здійснення закупівель, визначеним Законом України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), та обмежують коло потенційних учасників Процедури закупівлі.

1. Скаржник вважає, що Замовник неправильно визначив предмет закупівлі саме у вигляді робіт.

За твердженням ТОВ "Телекомунікаційні Технології", виходячи з розрахунку, проведеного на підставі вихідних даних, зазначених у Документації, кількісний та вартісний показник самих світильників у відношенні до обсягів та вартості робіт з їх встановлення складає близько 77% до 23%.

Зазначене Скаржник обґрунтовує також тим, що в документації на підтвердження якісних показників Замовник вимагає інформацію з документальним підтвердженням в розрізі саме матеріалів (світильників), які будуть встановлюватись, а не в розрізі якості виконання робіт.

Таким чином, на думку ТОВ "Телекомунікаційні Технології", предметом закупівлі є товар – світлодіодні світильники, який передбачає послуги, пов'язані з поставкою товару (транспортування, установка, монтаж тощо).

Замовник щодо зазначеного питання повідомив, що предметом закупівлі є капітальний ремонт лінійного об'єкту інженерно-транспортної інфраструктури, який відповідно до положень Закону не може бути закупівлею товарів чи послуг.

ДП "УКРЕКОІНВЕСТ" також зазначає, що за результатами проведення Процедури закупівлі передбачається укладення договору будівельного підряду та підписання договірної ціни на виконання будівельних робіт, які відповідно до ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 є кошторисом вартості підрядних робіт і використовується при проведенні взаєморозрахунків та до складу

якої входять всі витрати (у тому числі матеріально-технічні ресурси), необхідні для будівництва та досягнення проектних рішень.

За інформацією Замовника, законодавство не покладає на нього обов'язку виокремлювати закупівлю будівельних матеріалів, обладнання чи устаткування, які входять до кошторисної вартості об'єкта будівництва, в залежності їх питомої ваги у складі затвердженого проекту чи незалежно від неї.

Отже, за твердженням Замовника, покладення на підрядника обов'язку із забезпечення будівництва матеріально-технічними ресурсами, обладнанням, устаткуванням відповідає вимогам законодавства.

Таким чином, Замовник вважає, що ним було вірно визначено предмет закупівлі як роботи у відповідності до вимог законодавства та затвердженої і погодженої проектно-кошторисної документації, яка пройшла державну експертизу.

Крім того, на підтвердження правомірності визначення предмета закупівлі Замовник надав на розгляд Колегії копії експертних звітів, виданих державним підприємством "УКРДЕРЖБУДЕКСПЕРТИЗА" щодо робочих проектів, визначених як Капітальний ремонт систем освітлення із заміною освітлювальних елементів (приладів) на світлодіодні в закладах освіти Дарницької та Дніпровської районних в м. Києві державних адміністрацій.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 21 частини першої статті 1 Закону визначено, що предмет закупівлі – це товари, роботи чи послуги, які закуповуються замовником у межах єдиної процедури закупівлі, на які учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів (кваліфікаційні, цінові пропозиції) або пропозиції на переговорах (у разі застосування переговорної процедури закупівлі). Предмет закупівлі визначається замовником у порядку, встановленому Уповноваженим органом.

Відповідно до частини першої статті 1 Закону товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, вироби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому і газоподібному стані, а також послуги, пов'язані з постачанням товарів, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих товарів.

Роботи – проектування, будівництво нових, розширення, реконструкція, капітальний ремонт та реставрація існуючих об'єктів і споруд виробничого і невиробничого призначення, роботи з нормування в будівництві, геологорозвідувальні роботи, технічне переоснащення діючих підприємств та супровідні роботам послуги, у тому числі геодезичні роботи, буріння, сейсмічні дослідження, аеро- і супутникова фотозйомка та інші послуги, які включаються до кошторисної вартості робіт, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих робіт.

Відповідно до розділу III Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 за № 623/17918, визначення предмета закупівлі робіт здійснюється замовником відповідно до пункту 23 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за об'єктами будівництва та з урахуванням Правил визначення вартості будівництва ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013, прийнятих наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України від 05 липня 2013 року № 293, а також Відомчих будівельних норм ВБН Г.1-218-182:2006 "Класифікація робіт з ремонтів автомобільних доріг загального користування", затверджених рішенням колегії Державної служби автомобільних доріг України від 10.04.2006 № 16.

Відповідно до пункту 3 розділу 1 Документації предмет закупівлі визначений Замовником як "капітальний ремонт систем освітлення із заміною освітлювальних елементів (приладів) на світлодіодні в закладах освіти Дарницької та Дніпровської районних в м. Києві державних адміністрацій (99 об'єктів)".

Наданими Замовником на розгляд Колегії експертними звітами назви робочих проектів визначені саме як капітальний ремонт систем освітлення із заміною освітлювальних елементів (приладів) на світлодіодні в закладах освіти Дарницької та Дніпровської районних в м. Києві державних адміністрацій.

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

2. ТОВ "Телекомунікаційні Технології" у Скарзі зазначає, що умови Документації щодо надання документів на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям є дискримінаційними, оскільки порушують принципи рівності, добросовісної конкуренції та недискримінації учасників, а також обмежують коло потенційних учасників Процедури закупівлі.

На думку Скаржника, враховуючи його обґрунтування того, що предметом закупівлі є товар, а не будівельні роботи, кваліфікаційні критерії мають встановлюватись по відношенню до гарантії якості матеріалів (світлодіодних світильників), що будуть встановлюватись, а не робіт з їх встановлення.

Зокрема, Скаржник вважає, що на підтвердження наявності обладнання та матеріально-технічної бази Замовник має вимагати документи, що підтверджують наявність обладнання та матеріалів для забезпечення необхідних потужностей виробництва якісних світильників, а під досвідом виконання аналогічних договорів має розумітись досвід виготовлення та поставки самих світильників.

Також Скаржник зазначає, що вимога Документації про надання ліцензій пов'язана саме з неправильним визначення предмета закупівлі. За твердженням Скаржника, передбачення в Документації можливості залучення субпідрядників дає можливість ТОВ "Телекомунікаційні Технології" виконати умови договору про закупівлю за допомогою залучення субпідрядників в тій невеликій частині робіт, що потребує ліцензування.

Замовник у своїх поясненнях повідомляє, що умови щодо надання документів на підтвердження відповідності учасника кваліфікаційним критеріям встановлювались Замовником з урахуванням того, що предметом закупівлі є саме будівельні роботи.

Таким чином, Замовник вважає, що зазначені вимоги є правомірними та відповідають вимогам законодавства, зокрема, з урахуванням обґрунтування того, що предметом закупівлі є роботи.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документального підтвердження відповідності учасника встановленим кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам (додаток 2 до документації конкурсних торгів).

Додатком 2 Документації вимагається надання учасниками, зокрема, наступних документів.

На підтвердження наявності обладнання та матеріально-технічної бази:

довідка, за підписом уповноваженої особи учасника, на бланку підприємства та з печаткою, що підтверджує наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази за формою згідно з додатком 8 Документації конкурсних торгів.

На підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід:

довідка, за підписом уповноваженої особи учасника, на бланку підприємства та з печаткою з відомостями про кількість, знання, досвід та кваліфікацію працівників Учасника, які виконуватимуть роботи, складена відповідно до додатку 9 документації конкурсних торгів.

Зазначений пункт Документації містить критерій оцінки відповідності: учасник відповідає кваліфікаційній вимозі, якщо має працівників необхідної кваліфікації для виконання відповідних видів робіт.

На підтвердження наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів:

- довідка, за підписом уповноваженої особи учасника, на бланку підприємства та з печаткою про наявність досвіду виконання аналогічних договорів за 2013-2015 роки за формою згідно з додатком 10 документації конкурсних торгів (аналогічними вважаються договори на виконання робіт, подібних за видами до робіт за предметом закупівлі);
- копії договорів, зазначених у довідці (з додатками);
- документальне підтвердження виконання робіт за зазначеними договорами, а саме: копії актів виконаних робіт, де відображено суму виконаних та прийнятих робіт;
- оригінали позитивних листів-відгуків від замовників (не менше двох), що наведені в довідці, які повинні містити дату і номер договору та інформацію про належне виконання договору стосовно якості, кількості та строків.

Зазначений пункт Документації містить критерій оцінки відповідності: учасник відповідає кваліфікаційній вимозі, якщо має досвід виконання аналогічних договорів, та надав не менше 2-х позитивних відгуків від попередніх замовників.

На підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним і кількісним характеристикам, а також іншим вимогам до предмета закупівлі вимагається надання, зокрема, нотаріально засвідченої копії ліцензії з додатками на провадження господарської діяльності у будівництві (ліцензія повинна бути дійсна на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів та протягом всього терміну виконання робіт).

Зазначений пункт Документації містить примітку: у разі, якщо ліцензування не передбачене чинним законодавством, учасником надається довідка за підписом уповноваженої особи учасника, на бланку підприємства та з печаткою у довільній формі про відсутність вимог щодо обов'язкового ліцензування певного виду діяльності, із відповідним нормативним обґрунтуванням.

Враховуючи наведене, в тому числі пункт 1 мотивувальної частини цього рішення, Скаржником не підтверджено, яким чином зазначені вище умови Документації порушують його права та законні інтереси, пов'язані з участю у Процедурі закупівлі.

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

3. ТОВ "Телекомунікаційні Технології" у Скарзі зазначає, що критерії оцінки, які визначені в Документації, є дискримінаційними та суперечать вимогам статті 28 Закону, яка визначає критерії оцінки для здійснення державної закупівлі, що має складний або спеціалізований характер.

Скаржник стверджує, що предмет закупівлі, що визначений Замовником, за своєю природою не має складного або спеціалізованого характеру (не відноситься до консультаційних послуг, наукових досліджень, експериментів або розробок, дослідно-конструкторських робіт) та не має окремо розробленої специфікації та для нього існує постійно діючий ринок. За твердженням Скаржника, враховуючи наведене, до визначеного у Документації предмета закупівлі не може бути застосовано складної системи оцінювання, натомість єдиним критерієм в даному випадку має бути "ціна".

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що Законом визначено право замовника самостійно встановлювати методику та критерії оцінки з урахуванням вимог, установлених статтею 28 Закону.

За твердженням Замовника, закупівля робіт з капітального ремонту здійснюється відповідно до видів та обсягів робіт, визначених у кошторисах проектно-кошторисної документації, що свідчить про виконання робіт за окремо розробленою специфікацією (технічним проектом). На думку Замовника, складний або спеціалізований характер предмету закупівлі підтверджується проектно-кошторисною документацією, оскільки передбачається виконання будівельно-монтажних робіт відповідно до окремо розробленого проекту.

Розглянувши наведені питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини п'ятої статті 28 Закону замовник визначає переможця торгів з числа учасників, пропозиції конкурсних торгів яких не було відхилено згідно з цим Законом (у кількості не менше двох), на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених у документації конкурсних торгів.

Критеріями оцінки є:

- у разі здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг, що виробляються, виконуються чи надаються не за окремо розробленою специфікацією (технічним проектом), для яких існує постійно діючий ринок, – ціна;

- у разі здійснення закупівлі, яка має складний або спеціалізований характер (у тому числі консультативних послуг, наукових досліджень, експериментів або розробок, дослідно-конструкторських робіт), – ціна разом з іншими критеріями оцінки, зокрема такими, як: якість виконання робіт, послуг; умови оплати; строк виконання; гарантійне обслуговування; експлуатаційні витрати; передача технології та підготовка управлінських, наукових і виробничих кадрів, включаючи використання місцевих ресурсів, у тому числі засобів виробництва, робочої сили і матеріалів для виготовлення товарів, виконання робіт, надання послуг, що пропонуються учасником.

Згідно з пунктом 3 розділу I Документації предметом закупівлі є: "Капітальний ремонт систем освітлення із заміною освітлювальних елементів (приладів) на світлодіодні в закладах освіти Дарницької та Дніпровської районних в м. Києві державних адміністрацій (99 об'єктів)".

Відповідно до пункту 1 розділу V Документації оцінка пропозицій конкурсних торгів предмета закупівлі здійснюється на основі таких критеріїв:

№ з/п	Найменування критерію	Одиниця виміру	Питома вага (максимальна кількість балів кожного з критеріїв)
1.	Ціна	Гривня	80 балів
2.	Досвід виконання аналогічних договорів	Загальна сума виконаних аналогічних робіт за 2013-2015 роки (документально підтверджена)	10 балів
3.	Наявність обладнання та матеріально-технічної бази	Загальна кількість реалізованих приладів освітлювальних світлодіодних для офісних/адміністративних приміщень за 2013-2015 роки (документально підтверджена)	10 балів
Усього:			100 балів

Методика оцінки пропозицій конкурсних торгів полягає у визначенні загальної кількості балів для кожної пропозиції конкурсних торгів за показниками критеріїв.

Показники критеріїв беруться з пропозицій конкурсних торгів учасників.

Максимально можлива кількість балів дорівнює 100 балам.

За кожним критерієм визначається бальна оцінка:

1) Кількість балів за критерієм "Ціна" визначається наступним чином.

Пропозиції конкурсних торгів, ціна якої найвигідніша (найменша) без урахування ПДВ, присвоюється максимально можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій конкурсних торгів визначається за формулою:

$\text{Бобчисл} = \text{Цmin} / \text{Цобчисл} * 80$, де

Бобчисл – обчислювана кількість балів;

Цmin – найвигідніша (найменша) ціна (без урахування ПДВ);

Цобчисл – ціна пропозиції конкурсних торгів, кількість балів для якої обчислюється (без урахування ПДВ);

80 – максимально можлива кількість балів за критерієм "Ціна".

2) Кількість балів за критерієм "Досвід виконання аналогічних договорів" визначається наступним чином.

Пропозиції конкурсних торгів, яка містить найбільшу кількість заміненних/встановлених вуличних світильників за 2013-2015 роки (з документальним підтвердженням згідно з Додатком 2 до конкурсної документації), присвоюється максимально можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій конкурсних торгів визначається за формулою:

$\text{Бобчисл} = \text{Добчисл} / \text{Дmax} * 10$, де

Бобчисл – обчислювана кількість балів;

Дmax – максимальна кількість заміненних/встановлених вуличних світильників за 2013-2015 роки (документально підтверджена);

Добчисл – кількість заміненних/встановлених вуличних світильників за 2013-2015 роки (документально підтверджена) пропозиції конкурсних торгів, кількість балів для якої обчислюється;

10 – максимально можлива кількість балів за критерієм "Досвід виконання аналогічних договорів".

3) Кількість балів за критерієм "Наявність обладнання та матеріально-технічної бази" визначається наступним чином.

Пропозиції конкурсних торгів, яка містить найбільшу кількість наявних будівельних машин і механізмів, що будуть використані під час виконання робіт (з документальним підтвердженням згідно з Додатком 2 до конкурсної документації), присвоюється максимальна можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій визначається за формулою:

$\text{Б обчисл} = \text{Гобчисл} / \text{Гmax} * 10$, де

Б обчисл – обчислювана кількість балів;

Гmax - найбільша кількість наявних будівельних машин і механізмів (документально підтверджена);

Гобчисл – кількість наявних будівельних машин і механізмів (документально підтверджена) пропозиції конкурсних торгів, кількість балів для якої обчислюється;

10 – максимально можлива кількість балів за критерієм "Наявність обладнання та матеріально-технічної бази".

Загальна кількість балів за всіма критеріями розраховується за формулою:

Загальна кількість балів = кількість балів за критерієм "Ціна" + кількість балів за критерієм "Досвід виконання аналогічних договорів" + кількість балів за критерієм "Наявність обладнання та матеріально-технічної бази".

Замовником не спростував інформацію, надану Скаржником, що для предмета закупівлі існує постійно діючий ринок.

Замовник не довів та не обґрунтував необхідність встановлення у Документації таких додаткових критеріїв оцінки пропозицій конкурсних торгів, як: "досвід виконання аналогічних договорів" та "наявність обладнання та матеріально-технічної бази".

Зазначені дії Замовника порушують принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, викладену у мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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".

Зазначені 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 державне підприємство "Українські екологічні інвестиції" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Капітальний ремонт систем освітлення із заміною освітлювальних елементів (приладів) на світлодіодні в закладах освіти Дарницької та Дніпровської районних в м. Києві державних адміністрацій (99 об'єктів)" [оголошення № 227533, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.11.2015 № 374/1/1(09.11.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК