



**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

№ 78-р/пк-ск

від 21.01.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Спецтрансзапчасть"
вул. Індустріальна, 3,
м. Харків, 61106

Київське комунальне об'єднання
зеленого будівництва та
експлуатації зелених насаджень
міста "Київзеленбуд"
вул. Кудрявська, 23, м. Київ, 04053

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 "Спецтрансзапчасть" (надалі – Скаржник, ТОВ "Спецтрансзапчасть") від 22.12.2015 № 2212/Л1 (zareestrovanu в Комітеті 23.12.2015 за № 8-20/3902-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Київським комунальним об'єднанням зеленого будівництва та експлуатації зелених насаджень міста "Київзеленбуд" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "(напівприцеп тракторний DL-10 FORESTER з гідроманіпулятором Palms 670 або еквівалент)" [оголошення № 227651, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 09.11.2015 № 374/1/1 (09.11.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;

- визнати ТОВ "Д Лайт" та ПП. ВКП "Альфатекс" такими, що порушують вимоги Закону;
- зобов'язати Замовника скасувати своє рішення за результатами торгів.

Рішенням Колегії від 25.12.2015 № 2315-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 28.12.2015 № 20-29.3/07-5241-дз Замовник листами від 29.12.2015 № 148-06-4535 та від 31.12.2015 № 148-06-4535 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.

Серед матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, міститься, зокрема, звіт про проведення Процедури закупівлі, відповідно до якого між Замовником та переможцем Процедури закупівлі був укладений договір про закупівлю.

Згідно з частиною першою статті 41 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) договір про закупівлю є нікчемним у разі його укладення в період оскарження процедури закупівлі відповідно до [статті 18](#) цього Закону, а також у разі його укладення з порушенням строків, передбачених [абзацами третім, четвертим частини другої статті 31](#), [абзацом четвертим частини п'ятої статті 36](#) та [абзацом другим частини третьої статті 39](#) цього Закону, крім випадків зупинення перебігу строків у зв'язку з розглядом скарги органом оскарження відповідно до статті 18 цього Закону.

Договір про закупівлю є нікчемним у разі його укладення в період оскарження процедури закупівлі відповідно до статті 18 Закону.

Відповідно до абзацу третього частини дев'ятої статті 18 Закону укладення договору про закупівлю під час процедури оскарження забороняється.

Абзацом першим частини п'ятої статті 18 Закону встановлено, що датою подання суб'єктом оскарження скарги до органу оскарження вважається дата її реєстрації органом оскарження.

Згідно з оголошенням про результати торгів № 260411, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу [бюлетень від 25.12.2015 № 408/1/1(25.12.2015)], Замовником 25.12.2015 укладено договір з товариством з обмеженою відповідальністю "Д Лайт" (надалі – ТОВ "Д Лайт").

Скарга до органу оскарження була подана та зареєстрована в Комітеті 23.12.2015, договір про закупівлю Замовником укладено 25.12.2015, тобто, після подання Скарги, отже – під час процедури оскарження.

Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 31 Закону 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.

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Д Лайт" № 249965 було оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу 15.12.2015 [бюлетень від 15.12.2015 № 400/1/1(15.12.2015)].

Договір про закупівлю укладено 25.12.2015, тобто з порушенням строків, визначених абзацом четвертим частини другої статті 31 Закону.

За таких умов, договір, укладений між Замовником та ТОВ "Д Лайт", відповідно до статті 41 Закону є нікчемним, що не перешкоджає Колегії розглядати Скаргу по суті.

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 09.12.2015 № 21/3 свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники:

1)	приватне підприємство "Виробничо-комерційне підприємство "Альфатекс" (надалі – ПП "ВКП "Альфатекс")
2)	ТОВ "Д Лайт"
3)	Скаржник

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду, відхилення та допуску до оцінки пропозицій конкурсних торгів від 15.12.2015 № 21/4 пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником як така, що не відповідала умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 15.12.2015 № 21/5 до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів були допущені пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" та ТОВ "Д Лайт"; найбільш економічно вигідною Замовник визнав та акцептував пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Д Лайт".

1. Скаржник не погоджується з рішенням Замовника стосовно відхилення його пропозиції конкурсних торгів та пояснює це наступним.

Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду, відхилення та допуску до оцінки пропозицій конкурсних торгів від 15.12.2015 № 21/4 підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника було, зокрема, наступне: "Технічні характеристики запропонованого товару не відповідають вимогам Замовника, а саме:

- 1) розміщення стійок напівпричепа (стор 119 пропозиції) на відстані 1,1 м, що унеможливорює перевезення вантажів довжиною 1 м;
- 2) відсутність пневмогальм;
- 3) згідно наданої технічної документації, (лише іноземною мовою), не зрозуміло розташування пульту управління гідро маніпулятором".

ТОВ "Спецтрансзапчасть" у Скарзі зазначає, що підстава відхилення його пропозиції конкурсних торгів в цій частині не відповідає дійсності, оскільки в технічних характеристиках, які були надані Скаржником, чітко зазначено, що розміщення стійок для перевезення вантажу від 1 м.

За твердженням Скаржника, надане ним креслення є стандартним для причепа. Скаржник стверджує, що технічна характеристика, яка була ним надана, містить відомості про наявність пневмогальм та розміщення пульту управління на передній частині причепа.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що у нього була відсутня можливість ознайомитися з усіма технічними характеристиками запропонованого Скаржником напівпричепа та надати відповідну оцінку пропозиції, оскільки, за твердженням Замовника, у складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься лише User Manual, що являється керівництвом до експлуатації.

За твердженням Замовника, керівництво з експлуатації надано не в повному обсязі та відсутня більша частина розділів, що описують технічну частину напівпричепа.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

У пункті 7 розділу III Документації зазначено, що технічні, якісні, кількісні та інші характеристики предмета закупівлі повинні відповідати вимогам, встановленим у додатку 5 Документації.

У додатку 5 Документації містяться технічні вимоги до предмету закупівлі, в яких зазначено, зокрема, наступне:

- розміщення стійок для перевезення вантажу довжиною від 1 м;
- наявність пневмогальм;
- пульт управління гідроманіпулятором на передній частині напівпричепа.

Також у додатку 5 Документації зазначено, що постачальник повинен представити у складі пропозиції конкурсних торгів сертифікати відповідності або їх завірени копії на бланку Державної системи сертифікації, видані і завірени підписом та печаткою органу з сертифікації відповідної галузі акредитації, зображення (проспект), паспорт, детальні технічні характеристики та опис техніки.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься довідка з технічними характеристиками напівпричепа, складена Скаржником в довільній формі, у якій зазначено, зокрема, наступне:

- розміщення стійок для перевезення вантажу довжиною від 1 м;
- наявність пневмогальм;
- пульт управління гідроманіпулятором на передній частині напівпричепа.

Враховуючи наведене вище, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником неправомірно з наведеної вище підстави.

2. ТОВ "Спецтрансзапчасть" у Скарзі зазначає, що підставою відхилення його пропозиції конкурсних торгів було також те, що він надав лише один договір на підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів.

Скаржник стверджує, що дійсно його підприємство подало лише один договір, однак, за твердженням Скаржника, під час розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі виявилось, що ПП "ВКП "Альфатекс" не надало жодного документу, який би підтверджував наявність у нього досвіду виконання аналогічних договорів. Скаржник стверджує, що в наявності пропозиції конкурсних торгів вказаного учасника було два документи, один з них – договір поставки автомобільного причепа, а не тракторного, а інший договір секретар відмовився продемонструвати.

За твердженням Скаржника, Замовник повинен був відхилити пропозицію конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс", у зв'язку з тим, що вона не відповідає умовам Документації та відмінити торги, у зв'язку з тим, що до оцінки було допущено лише одну пропозицію конкурсних торгів.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що у складі пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" наявні два договори, що підтверджують наявність досвіду виконання аналогічних договорів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасники повинні відповідати кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам встановленим в статтях 16, 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), документальне підтвердження відповідності яким зазначено в додатку 2 Документації.

У додатку 2 Документації міститься перелік критеріїв, які висуваються з метою визначення відповідності учасників кваліфікаційним та іншим вимогам, встановленим в Документації та, зокрема, зазначено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати лист в довільній формі, за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірени печаткою (за наявності) з інформацією про виконання аналогічних договорів (не менше 2-х договорів) з аналогічним предметом закупівлі, який зазначено в даній

документації конкурсних торгів, з підтверджуючими документами (копії договорів та/або копії видаткових накладних та/або оригінали листів-відгуків контрагентів) за останні два роки.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" міститься довідка про виконання аналогічних договорів із зазначенням двох договорів, а також містяться копії двох договорів з наступними предметами:

- 1) маніпулятор бокового завантаження з комплектом гідравлічного обладнання для встановлення на сміттєвоз ВЛІВ МІНІ Б;
- 2) сідельний тягач з краном-маніпулятором і напівпричепом.

У зв'язку з наведеним, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. ТОВ "Спецтрансзапчасть" у Скарзі зазначає, що Замовник, ПП "ВКП "Альфатекс" та ТОВ "Д Лайт" по відношенню до Скаржника чинять антиконкурентні узгоджені дії, що полягає у спотворенні результатів торгів.

Скаржник просить визнати ПП "ВКП "Альфатекс" та ТОВ "Д Лайт" такими, що порушують положення Закону та Закону України "Про захист економічної конкуренції".

Замовник не надав пояснень стосовно зазначеного питання.

Згідно зі статтею 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 Комітет є органом оскарження у сфері державних закупівель.

Орган оскарження здійснює розгляд скарг у порядку, визначеному статтею 18 Закону.

Питання стосовно змови учасників та замовників під час здійснення державних закупівель не належить до компетенції Комітету, як органу оскарження.

Виходячи з вищевикладеного, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

4. ТОВ "Спецтрансзапчасть" у Скарзі просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати своє рішення за результатами торгів.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав Скаржника на недискримінаційний підхід з боку Замовника під час розгляду його пропозиції конкурсних торгів Колегією були розглянуті пропозиції конкурсних торгів учасників, допущених Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів, (ПП "ВКП "Альфатекс" та ТОВ "Д Лайт") та встановлено наступне.

4.1. У додатку 5 Документації містяться технічні характеристики напівпричепа та, зокрема, зазначено, що вантажопідйомність повинна становити не менше 11,5 тон.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Д Лайт" міститься паспорт на напівпричіп тракторний, модель DL-10-1-M, який був запропонований вказаним учасником, в якому зазначено, що вантажопідйомність напівпричепа становить не більше 10 330 кг, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" міститься лист учасниками, в якому зазначені технічні, якісні та кількісні характеристики предмета

закупівлі та вказано, що вантажопідйомність запропонованого причепа становить 10 000 кг, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Слід зазначити, що невідповідність наведеному додатку 5 Документації була підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

4.2. У додатку 5 Документації зазначено, що постачальник повинен представити у складі пропозиції конкурсних торгів сертифікати відповідності або їх завірени копії на бланку Державної системи сертифікації, видані і завірени підписом та печаткою органу з сертифікації відповідної галузі акредитації, зображення (проспект), паспорт, детальні технічні характеристики та опис техніки.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" відсутній паспорт на запропонований товар, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" та ТОВ "Д Лайт" не відповідали наведеним вище умовам Документації, а тому Замовник мав відхилити їх відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедуру закупівлі відповідно до статті 30 Закону у зв'язку з відхиленням всіх пропозицій конкурсних торгів.

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів зазначених вище учасників, Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

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

Застосувавши дискримінаційний підхід під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а саме: відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника та не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ПП "ВКП "Альфатекс" та ТОВ "Д Лайт", які не відповідали умовам Документації, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням одного з основних принципів здійснення державних закупівель, визначеного статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

Відповідно до абзацу другого частини десятої статті 18 Закону "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 цінкових 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 Київське комунальне об'єднання зеленого будівництва та експлуатації зелених насаджень міста "Київзеленбуд" відмінити процедуру закупівлі – "(напівпричеп тракторний DL-10 FORESTER з гідроманіпулятором Palms 670 або еквівалент)" [оголошення № 227651, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 09.11.2015 № 374/1/1 (09.11.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK