



**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

№ 541-р/пк-ск від 22.03.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС"

вул. Польова, 46-А, кв. 4,
м. Богуслав, Київська обл., 09700

Богуславська центральна районна
лікарня Київської області

вул. Франка, 27, м. Богуслав,
Київська обл., 09700

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 "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС" (надалі – Скаржник, ТОВ "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС") від 18.02.2016 б/н (zareєстровану в Комітеті 19.02.2016 за № 8-20/568-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Богуславською центральною районною лікарнею Київської області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "Код 35.30.12-00.00. Постачання пари та гарячої води трубопроводами" [оголошення № 002041, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 05.01.2016 № 2(05.01.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі за лотом № 1 та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі за лотом № 1.

Рішенням Колегії від 23.02.2016 № 341-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду за лотом № 1.

Листом від 23.02.2016 № 20-29.3/07-682-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 26.02.2016 № 397-05 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі за лотом № 1, згідно з наявних матеріалів Скаржник приймав участь у Процедурі закупівлі за лотом № 1, у зв'язку з чим Скарга може бути розглянута саме за наведеним вище лотом.

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, цінових пропозицій від 05.02.2016 б/н свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) для участі у Процедурі закупівлі за лотом № 1 подали:

- 1) Скаржник;
- 2) комунальне підприємство Богуславської районної ради "Богуславтепловодопостачання" (надалі – КП БРР "Богуславтепловодопостачання");
- 3) товариство з обмеженою відповідальністю торговий дім "Богуславська сільгосптехніка" (надалі – ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка", Переможець).

Згідно з копією протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій від 11.02.2016 б/н до процедури оцінки за лотом № 1 Замовником були допущені Пропозиції всіх учасників Процедури закупівлі, найбільш економічно вигідною за лотом № 1 Замовник визнав Пропозицію ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка".

ТОВ "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС" повідомляє у Скарзі, що не може погодитись з рішенням Замовника щодо акцепту Пропозиції ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка" за лотом № 1 та бездіяльністю Замовника, яка передувала прийняттю такого рішення, мотивуючи свою позицію наступним.

1. За інформацією Скаржника, ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка" не може відповідати кваліфікаційним критеріям, встановленим Замовником у пункті 6 розділу 3 документації конкурсних торгів (надалі – Документація), а саме – "наявність обладнання та матеріально-технічної бази", оскільки, за твердженням Скаржника, ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка" має теплогенеруюче обладнання, зокрема, обладнання, яке забезпечує виробництво теплової енергії в м. Миронівка Київської області, за адресами: вул. Гагаріна, 2; вул. Комсомольська, 96; вул. Леніна, 1; вул. Пироженка, 1. За інформацією ТОВ "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС". У власності у Переможця є необхідне обладнання і в м. Богуслав за адресою: вул. Польова 40, проте, за інформацією Скаржника, відповідно до договору оперативного лізингу від 12.02.2015 № 1, укладеного між Богуславською районною радою, ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка" та КП БРР "Богуславтепловодопостачання", воно передане КП БРР "Богуславтепловодопостачання" у користування. На думку Скаржника, одночасне використання такого обладнання і орендарем і орендодавцем є неможливим.

Тому, за твердженням Скаржника, відповідно до статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) Пропозиція ТОВ ТД "Богуславська

сільгосптехніка" повинна була бути відхилена Замовником, чого Замовником зроблено не було.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що усі документи, що вимагались Документацією для підтвердження відповідності учасника Процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям, були подані Переможцем у складі своєї Пропозиції та слідів підробки не містили. Крім того, за твердженням Замовника, Переможець проводить діяльність в сфері, яка прямо відповідає предмету закупівлі, що підтверджується наявністю у нього діючої Ліцензії НКРЕКП, яку можна отримати, лише маючи готовий працюючий об'єкт теплогенерації, тому, за інформацією Замовника, ставити під сумнів правдивість наданої Переможцем у довідках інформації ґрунтовних підстав у нього не було.

Виходячи з вищевикладеного, як зазначає Замовник, у нього не було ґрунтовних підстав для відхилення Пропозиції Переможця із зазначених Скаржником причин.

Крім того, Замовник зазначає, що відповідно до розділу 1 договору користування майном на праві господарського відання від 03.12.2012 № 1 між Богуславською центральною районною лікарнею і Скаржником від 03.12.2012 № 1 та опису переданих у відання основних засобів на 4-х аркушах передавалося лише котельні та обладнання до них, а не внутрішні мережеві системи для транспортування тепла до корпусів лікарні. За твердженням Замовника, мережі для транспортування тепла до корпусів лікарні довжиною 1512 метрів погонних знаходяться у віданні Замовника.

Замовник зауважує, що відповідно до статті 19 Закону України "Про теплопостачання" передбачено, що споживач або суб'єкт теплоспоживання має право вибирати (змінювати) теплопостачальну організацію, якщо це технічно можливо. Тому, за інформацією Замовника, при наявній внутрішньомережевій системі існує можливість поставки тепла від інших суб'єктів господарювання, як від КП БРР "Богуславтепловодопостачання", так і від ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2 підпункту 2.1 пункту 2 розділу III Документації Пропозиція, що подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити, зокрема, документальне підтвердження відповідності учасника встановленим кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам відповідно до вимог пункту 6 Розділу 3 цієї документації конкурсних торгів.

Відповідно до підпункту 6.2.1 підпункту 6.2 пункту 6 розділу III Документації на підтвердження відповідності кваліфікаційним вимогам, учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї Пропозиції, зокрема, довідку у довільній формі, яка містить інформацію про наявність в учасника Процедури закупівлі обладнання та матеріально-технічної бази необхідних для виконання умов договору.

У складі копії Пропозиції ТОВ ТД "Богуславська сільгосптехніка" міститься довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази від 04.02.2016 б/н.

Окремих вимог щодо документального підтвердження наявності матеріально-технічної бази в учасника Процедури закупівлі Документації не містила.

Виходячи з вищевикладеного, Переможець не порушив вимоги Документації в цій частині, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. За інформацією Скаржника, відповідно до Витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (ЄДР), ні станом на 05.02.2016, ні станом на 12.02.2016 вказаний реєстр щодо юридичної особи з кодом ЄДРПОУ 36215146 та повним найменування: товариство з обмеженою відповідальністю торговий дім "Богуславська сільгосптехніка" не містив відомостей щодо бенефіціарного власника (контролера).

Зважаючи на викладене, за твердженням Скаржника, відповідно до частини першої статті 17 Закону Замовник зобов'язаний був відхилити пропозицію конкурсних торгів Переможця.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, що знаходиться у вільному доступі на сайті Міністерства юстиції України, та документів, наданих Замовнику, засновниками юридичної особи Переможця є виключно фізичні особи.

Відповідно, за твердженням Замовника, у нього не було ґрунтовних підстав для відхилення пропозиції Переможця із зазначених Скаржником причин.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 8 частини першої статті 17 Закону встановлено, що 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, зокрема, у Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців відсутня інформація, передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців", про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України, яка є учасником (учасником попередньої кваліфікації).

Законом України від 26.11.2015 № 835-VIII (який набрав чинності 13.12.2015) "Про внесення змін до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та деяких інших законодавчих актів України щодо децентралізації повноважень з державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань" були внесені зміни, серед іншого, до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та викладено його у новій редакції, зокрема:

- назву зазначеного Закону було змінено на: "Закон України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань";

- частину другу статті 17 зазначеного Закону було викладено у наступній редакції: "2. Для державної реєстрації створення юридичної особи - державного органу подається заява про державну реєстрацію створення юридичної особи.

Для державної реєстрації створення, припинення юридичної особи - місцевої ради, виконавчого комітету місцевої ради, а також змін до відомостей про неї подається заява про державну реєстрацію створення, припинення юридичної особи, внесення змін до відомостей про неї.

Для державної реєстрації створення, припинення юридичної особи - виконавчого органу місцевої ради (крім виконавчого комітету), а також змін до відомостей про неї подається заява про державну реєстрацію створення, припинення юридичної особи, внесення змін до відомостей про неї, а також акт місцевої ради про створення, припинення виконавчого органу, акт сільського, селищного, міського голови про призначення керівника такого органу.

Державна реєстрація при реорганізації органів місцевого самоврядування як юридичних осіб після добровільного об'єднання територіальних громад здійснюється з урахуванням особливостей, передбачених Законом України "Про добровільне об'єднання територіальних громад".

Враховуючи викладене, чинним законодавством не передбачений обов'язок (можливість) замовника приймати рішення про відмову учаснику, учаснику попередньої кваліфікації в участі у процедурі закупівлі, попередній кваліфікації учасників та відхиляти

пропозицію конкурсних торгів (кваліфікаційну, цінову пропозицію) учасника (учасника попередньої кваліфікації) у разі, якщо, зокрема, у Єдиному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців відсутня інформація, про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи - резидента України, яка є учасником (учасником попередньої кваліфікації), оскільки зазначена інформація не передбачена частиною другою статті 17 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" у редакції зі змінами, внесеними Законом України від 26.11.2015 № 835-VIII "Про внесення змін до Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців" та деяких інших законодавчих актів України щодо децентралізації повноважень з державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань".

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

3. За інформацією Скаржника, Замовником за лотом № 1 акцептована Пропозиція, ціна (тариф) якої не встановлена у порядку, визначеному чинним законодавством, тому не є реальною, чиною та не відповідає умовам Документації, оскільки не є остаточно визначеною.

За твердженням Скаржника, тариф, заявлений Переможцем у Процедурі закупівлі за лотом № 1 не затверджений в установленому порядку уповноваженим органом, тому є фіктивний і не повинен був допускатися Замовником до оцінки.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначив, що відповідно до Документації "...учасник зобов'язаний надати Замовнику погоджений в НКРЕКП тариф на теплову енергію в термін 60-ти днів від підписання Договору, якщо для виробництва теплової енергії буде використовуватись альтернативний вид палива...".

Таким чином, за твердженням Замовника, Переможець взагалі може не мати встановленого тарифу на момент проведення процедури закупівлі.

Замовник зауважує, що в розділі V Документації чітко визначено поняття "ціна пропозицій", яка є єдиним критерієм оцінки Пропозиції, і учасник Процедури закупівлі, подаючи свою Пропозицію, погоджується з тим, що вона відповідає вимогам Документації.

Виходячи з вищевикладеного, за твердженням Замовника, у нього не було ґрунтовних підстав для відхилення Пропозиції Переможця із зазначених Скаржником причин.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 1.8 пункту 1 розділу V Документації оцінка Пропозицій здійснюється на основі критерію – ціна Пропозицій.

Відповідно до підпункту 4.3 підпункту 4 пункту 2 розділу VI Документації основних умов, які обов'язково включаються до договору про закупівлю учасник Процедури закупівлі зобов'язаний надати Замовнику погоджений в НКРЕКП тариф на теплову енергію в термін 60-ти днів від підписання Договору, якщо для виробництва теплової енергії буде використовуватись альтернативний вид палива.

У складі копії пропозиції Переможця міститься форма пропозиції, де за лотом № 1 міститься наступна таблиця:

№ п/п	Характеристика предмету закупівлі	Од. виміру	Кількість, Гкал	Ціна за 1 Гкал, грн, (з ПДВ)	Сума пропозиції, грн, (з ПДВ)
1	Лот 1 постачання теплової енергії для потреб опалення лікувальних корпусів та	Гкал	1707, 31	1445,55	2 468 001, 97

	господарських об'єктів Богуславської центральної районної лікарні				
--	--	--	--	--	--

У Документації відсутня вимога, стосовно зазначення тарифів учасника Процедури закупівлі у складі Пропозиції.

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

4. ТОВ "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС" повідомляє у Скарзі, що КП БРР "Богуславтепловодопостачання" зловживає монопольним (домінуючим) становищем на ринку теплопостачання міста Богуслав (в розумінні статті 13 Закону України "Про захист економічної конкуренції").

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегія встановила наступне.

Щодо зловживанням монопольним (домінуючим) становищем на ринку КП БРР "Богуславтепловодопостачання" та спробою даного учасника Процедури закупівлі усунути з ринку постачання теплової енергії міста Богуслав єдиного значного конкурента ТОВ "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС".

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 Комітет є органом оскарження у сфері державних закупівель.

Розгляд питань порушення законодавства про захист економічної конкуренції не відноситься до повноважень Колегії, визначених Законом, отже, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

5. У Скарзі ТОВ "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС" просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття Пропозицій, у зв'язку з цим Колегією були розглянуті копії Пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, (КП БРР "Богуславтепловодопостачання", Скаржника та Переможця) та встановлено наступне.

5.1. Відповідно до підпункту 3 підпункту 2.1 пункту 2 розділу III Документації Пропозиція, що подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити, зокрема, інформацію та документи про відповідність запропонованих послуг, підготовлені відповідно до вимог пункту 7 розділу III та додатку 2 до Документації.

Відповідно до підпунктів 7.1 та 7.2 пункту 7 розділу III Документації:

- учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі пропозиції конкурсних торгів документи та інформацію, що підтверджують відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації конкурсних торгів, визначеним у Додатку 2 до цієї Документації;

- інформація про відповідність запропонованих послуг технічним вимогам викладеним у Додатку 2 до документації конкурсних торгів повинна бути підтверджена гарантійним листом, складеним Учасником, про відповідність запропонованих Учасником послуг вимогам встановленим у Додатку 2 до Документації.

У складі копії Пропозиції КП БРР "Богуславтепловодопостачання" відсутній гарантійний лист, складений КП БРР "Богуславтепловодопостачання", про відповідність

запропонованих учасником Процедури закупівлі послуг вимогам, встановленим у додатку 2 до Документації, що не відповідає вимогам Документації в цій частині.

5.2. Відповідно до підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації на підтвердження відсутності підстав для відмови учаснику Процедури закупівлі в участі у торгах в порядку статті 17 Закону, учасник повинен надати у складі Пропозиції, зокрема, наступні документи:

- довідку в довільній формі про те, що відомості про юридичну особу, яка є учасником, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;
- довідку в довільній формі про те, що учасник - суб'єкт господарювання протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів);
- довідку в довільній формі про те, що учасник не має заборгованості і сплати податків і зборів (обов'язкових платежів);
- довідку в довільній формі про те, що учасник провадить господарську діяльність відповідно до положень його статуту.

У складі копії Пропозиції КП БРР "Богуславтепловодопостачання" відсутні вище перелічені довідки, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Виходячи з вищевикладеного, Пропозиція КП БРР "Богуславтепловодопостачання" не відповідала вимогам Документації і повинна була бути відхилена Замовником, разом з цим враховуючи, що до оцінки допущені ще, щонайменше, пропозиції конкурсних торгів двох учасників (у тому числі, Переможця) Скаржником не доведено, яким чином невідхилення пропозиції конкурсних торгів КП БРР "Богуславтепловодопостачання" порушує його права та законні інтереси, у зв'язку з цим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "БОГУСЛАВКОМІНВЕСТСЕРВІС" у задоволенні його скарги від 18.02.2016 б/н (zareєстрованої в Комітеті 19.02.2016 за № 8-20/568-ДЗ).

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК