



**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

№ 620-р/пк-ск

від 31.03.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ЕНЕРГОРЕСУРС-МОНТАЖ"

вул. Богданівська, 42/13,
м. Львів, 79024

Товариство з обмеженою відповідальністю
"РІВНЕТЕПЛОЕНЕРГО"

вул. Данила Галицького, 27,
м. Рівне, 33027

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 "ЕНЕРГОРЕСУРС-МОНТАЖ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ЕНЕРГОРЕСУРС-МОНТАЖ") від 02.03.2016 № 18 (zareestrovanoю в Комітеті 03.03.2016 за № 8-20/725-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення товариством з обмеженою відповідальністю "РІВНЕТЕПЛОЕНЕРГО" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "24.20.3. Труби та трубки зовнішнього діаметра не більше ніж 406,4 мм, зі сталі, інші (трубопроводи сталеві в пінополіуретановій ізоляції, труби сталеві неізольовані) – 2 лота" [оголошення № 248596, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.12.2015 № 402 (17.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- визнати дії та рішення Замовника щодо акцепту пропозиції конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "ТЕРМО-ІЗОЛ" за лотом № 1 та визнання переможцем як такі, що здійсненні з порушенням Процедури закупівлі;
- зобов'язати Замовника скасувати своє рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів та визнання переможцем Процедури закупівлі товариства з обмеженою відповідальністю "ТЕРМО-ІЗОЛ";
- перевірити пропозицію конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "ТЕРМО-ІЗОЛ";
- зобов'язати Замовника відхилити пропозицію конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "ТЕРМО-ІЗОЛ";
- зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 04.03.2016 № 412-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду за лотом № 1.

У відповідь на запит Колегії від 04.03.2016 № 20-29.3/07-825-дз Замовник листом від 11.03.2016 № 03-05/949/768 надав пояснення та копії документів.

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

Відповідно до копії протоколу № 12 розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінкових пропозицій), яке відбулось 09.02.2016 свої пропозиції конкурсних торгів за лотом № 1 (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)	товариство з обмеженою відповідальністю "СМЕНА" (надалі – ТОВ "СМЕНА")
2)	товариство з обмеженою відповідальністю "ПЕРШИЙ ТРУБНИЙ ЗАВОД" (надалі – ТОВ "ПЕРШИЙ ТРУБНИЙ ЗАВОД")
3)	товариство з обмеженою відповідальністю "ІТРЕС" (надалі – ТОВ "ІТРЕС")
4)	Скаржник
5)	товариство з обмеженою відповідальністю "ТЕРМО-ІЗОЛ" (надалі – ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ")

Згідно з копією протоколу від 19.02.2016 № 14 засідання комітету з конкурсних торгів Замовника була відхилена Пропозиція ТОВ "ІТРЕС", як така що не відповідає вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до копії протоколу від 19.02.2016 № 15 оцінки пропозицій конкурсних торгів до процедури оцінки були допущені Пропозиції ТОВ "СМЕНА", ТОВ "ПЕРШИЙ ТРУБНИЙ ЗАВОД", ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" та Скаржника; найбільш економічно вигідною за лотом № 1 Замовник визнав Пропозицію ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ".

Скаржник не погоджується з рішенням Замовника стосовно визначення переможцем Процедури закупівлі ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ", вважає, що Замовник повинен був відхилити Пропозицію ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ", та пояснює це наступним.

1. Документацією передбачене підтвердження учасниками фінансової спроможності шляхом подання оригіналу або у встановленому порядку завірену (банком) копію довідки з обслуговуючого банку (банків – у випадку відкриття рахунків у декількох банках України) про відсутність (наявність) простроченої заборгованості за кредитами, дійсною станом на момент розкриття Пропозицій.

Скаржник стверджує, що ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" має непогашену кредитну заборгованість перед ПАТ "Укргазпромбанк" у сумі 10 010 055,62 грн, що підтверджується відомостями з Єдиного державного реєстру судових рішень по справі № 914/2758/15. Разом з цим, як стверджує Скаржник, при розкритті Пропозицій довідки про відсутність простроченої заборгованості перед ПАТ "Укргазпромбанк" ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" представлено не було. На думку Скаржника, ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" умисно подало неповну інформацію щодо фінансової спроможності.

Замовник з приводу цього питання надав пояснення, в яких зазначив, що Ухвала Господарського суду Львівської області від 14.08.2015 по справі № 914/2758/15 містить інформацію лише про порушення провадження по справі, розгляд цієї справи триває, остаточного рішення не прийнято. Крім того, згідно з Ухвалою Господарського суду Львівської області від 01.03.2016 по справі № 914/2758/15 відповідачем є ТОВ "ТЕРМОІЗОЛТРУБ", ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" є третьою особою, яка не заявляє самостійних вимог.

Замовник зазначає, що ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ", згідно з фінансовим звітом суб'єкту малого підприємництва на 31.12.2014 та 30.09.2015, не має збитків; за результатами господарської діяльності має чистий прибуток.

У ході розгляду цього питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 2 розділу 3 Документації передбачено, що Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з "документально підтвердженої інформації про її відповідність вимогам (додаток № 1)".

У додатку 1 Документації наведений перелік документів, які надаються учасниками для підтвердження відповідності пропозиції Учасника вимогам Замовника.

Пункт 4 додатку 1 містить перелік документів, які надаються для підтвердження фінансової спроможності учасника, зокрема:

- оригінал або у встановленому порядку завірену (банком) копію довідки з обслуговуючого банку (банків – у випадку відкриття рахунків у декількох банках України) про відсутність (наявність) простроченої заборгованості за кредитами, дійсною станом на момент розкриття пропозиції конкурсних торгів.

У складі копії Пропозиції ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" міститься лист від ПАТ "Міжнародний інвестиційний банк" від 20.01.2016 № 12/Ш, в якому міститься інформація щодо відсутності заборгованості за кредитами.

Документація не містила окремих вимог щодо фінансового стану учасника.

Разом з цим, Скаржником не доведено, що ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" має відкритий рахунок в ПАТ "Укргазпромбанк", та обслуговується в цій фінансовій установі.

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

2. Скаржник зазначає, що ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" подало Пропозицію за лотом № 1, в якій визначило ціну у розмірі 6 370 318,77 грн. Скаржник вважає, що визначена ціна є нижчою собівартості, а тому не може бути економічно обґрунтованою, про що представником Скаржника було зазначено в зауваженнях до протоколу розкриття, та запропоновано Замовнику надати учасникам Пропозицію ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" для ознайомлення.

Замовник у поясненнях повідомив, що не є кваліфікованим суб'єктом оцінки ринкових цін; відповідно до вимог Документації критерієм оцінки є найменша ціна; ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" "довів сертифікатами відповідності та протоколами випробувань, що

продукція є якісною та з найменшими цінами". Отже Пропозиція ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" є економічно виправданою та економічно вигідною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Абзацом першим частини п'ятої статті 28 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) встановлено, що 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.

Відповідно до пункту 1 розділу 5 Документації Замовник визначає переможця торгів з числа учасників, пропозиції конкурсних торгів яких не було відхилено на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених у Документації. Для оцінки Пропозиції використовуються критерій оцінки: найменша ціна. Переможцем обирається учасник, у якого пропозиція має найменшу ціну.

Згідно з пунктом 3 розділу 5 Документації, ціну на предмет закупівлі учасник визначає з урахуванням ПДВ, податків і зборів, що сплачуються або мають бути сплачені, витрат на страхування, транспортування, навантаження, розвантаження, сплату митних тарифів усіх інших витрат.

Згідно з копією протоколу оцінки Пропозицій 19.02.2016 № 15 за лотом №1 ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" з найменшою ціною визнано Замовником переможцем.

Окремих вимог щодо формування ціни Документація не містила. Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. Скаржник вказує, що під час розкриття Пропозицію ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" Замовник для ознайомлення не надав; на зауваження щодо ціни нижчої собівартості увагу не звернув, та визнав ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" переможцем. Отже, на думку Скаржника, небажання ознайомлювати учасників із змістом Пропозиції переможця "може свідчити про вжиття Замовником та ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" протиправних та антиконкурентних дій".

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегія встановила наступне.

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, зокрема, щодо антиконкурентних дій, не відноситься до повноважень Колегії, визначених Законом, отже, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

4. Скаржник просить у Скарзі, зокрема, перевірити Пропозицію ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ".

У зв'язку з цим Колегією була розглянута копія Пропозиції ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" та виявлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з "документального підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам по предмету закупівлі, встановленим замовником (додаток № 5) – надається довідка від учасника в довільній формі про те, що він ознайомлений з технічними вимогами та погоджується з ними, підписана уповноваженою особою Учасника та завірена печаткою".

У пункті 7 розділу 3 Документації зазначено наступне: "інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначені у додатку 5 Документації".

Пункт 4 додатку 5 Документації містить наступну інформацію: "поліетиленова захисна оболонка повинна відповідати вимогам ДСТУ Б.В.2.5-31:2007 або ГСТУ 34-204-88-002. Надати відповідно оформлену копію сертифікату".

У складі Пропозиції ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" містяться наступні документи:

- довідка про технічні характеристики запропонованого товару від 25.01.2016 № 22;
- свідоцтва якості "Оболонка поліетиленова для попередньо ізольованих трубопроводів" від 24-25.02.2014 № 029-14, від 24.07.2015 № 219-15; від 11.05.2014 № 139-14; від 24-26.04.2014 № 161-14; від 06.04.2014 № 091-14; від 18-21.05.2014 № 185-14; від 23-24.10.2013 № 377-13; від 20-21.10.2013 № 369-13; від 02-03.11.2013 № 401-13; від 19-20.11.2013 № 438-13; від 27-28.11.2013 № 449/13.

Разом з цим, у складі копії Пропозиції ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" на поліетиленову захисну оболонку копія сертифікату відсутня, тому ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" порушило вимоги Документації в цій частині.

Отже, Пропозиція ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" не відповідала вимогам Документації, зокрема, наведеним вище, та мала бути відхилена Замовником на підставі пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Допустивши Пропозицію ТОВ "ТЕРМО-ІЗОЛ" до процедури оцінки Пропозицій, Замовник порушив пункт 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель", відповідно до якої він повинен був відхилити пропозицію, яка не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Враховуючи інформацію, наведену вище, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття Пропозицій учасників Процедури закупівлі за лотом № 1.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в 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 у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінних 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 товариства з обмеженою відповідальністю "РІВНТЕПЛОЕНЕРГО" скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "24.20.3. Труби та трубки зовнішнього діаметра не більше ніж 406,4мм, зі сталі, інші (трубопроводи сталеві в пінополіуретановій ізоляції, труби сталеві неізольовані) – 2 лота" [оголошення № 248596, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.12.2015 № 402 (17.12.2015)] за лотом № 1.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК