



**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

№ 1107-р/пк-ск від 27.05.2016

вих. лист від

№

Товариства з обмеженою
відповідальністю
"ЕНЕРГОГАЗРЕЗЕРВ"
вул. Гоголя, 137, м. Черкаси, 18002

Дніпропетровський державний
аграрно-економічний університет
вул. Ворошилова, 25,
м. Дніпропетровськ, 49027

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 "ЕНЕРГОГАЗРЕЗЕРВ" (надалі – Скаржник, ТОВ "Енергогазрезерв") від 22.04.2016 № 24/04-16 (zareestrovanoю в Комітеті 22.04.2016 за № 8-20/1342-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Дніпропетровським державним аграрно-економічним університетом (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "код 06.20.1. Газ природний, скраплений або в газоподібному стані [09123000-7 Природний газ, Газ природний для виробництва теплової енергії (бюджет)]" [оголошення № 074729, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 14.03.2016 № 49 (14.03.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, прийняти Скаргу до розгляду, призупинити Процедуру закупівлі, зобов'язати Замовника скасувати всі рішення прийняті після процедури розкриття пропозицій, провести оцінку поданих пропозицій згідно вимог визначених в документації та чинному законодавстві та зобов'язати Замовника продовжити Процедуру закупівлі, з

врахуванням рішення органу оскарження, а у разі неможливості усунення порушень Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 25.04.2016 № 809-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 25.04.2016 № 20-29.3/07-1688-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 28.04.2016 № 43-11-561 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 протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій від 12.04.2016 б/н свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "Енерджі трейд груп" (надалі – ТОВ "Енерджі трейд груп");
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" (надалі – ТОВ "Дніпропетровськгаз збут");
- 3) Скаржник.

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів Замовника на закупівлю "06.20.1 Газ природний, скраплений або в газоподібному стані [09123000-7 Природний газ, Газ природний для виробництва теплової енергії (бюджет)]" від 14.04.2016 б/н пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій від 14.04.2016 б/н пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Енерджі трейд груп" та ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" були допущені Замовником до процедури оцінки. Переможцем процедури закупівлі Замовником було обрано ТОВ "Дніпропетровськгаз збут".

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів Замовника від 14.04.2016 б/н пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником з наступної підстави:

"пропозиція конкурсних торгів не відповідає умовам документації конкурсних торгів (пункт 3 частини першої статті 29 Закону): розрахунок вартості пропозиції конкурсних торгів не відповідає вимогам пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів, а саме: ціна пропозиції учасника не включає транспортні витрати".

ТОВ "Енергогазрезерв" повідомило, що отримало протокол відхилення 18.04.2016, в якому зазначена підстава відхилення " пропозиція конкурсних торгів не відповідає умовам документації конкурсних торгів (пункт 3 частини першої статті 29 Закону): розрахунок вартості пропозиції конкурсних торгів не відповідає вимогам пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів, а саме – ціна пропозиції учасника не включає транспортних витрат".

Скаржник зазначає, що згідно з інформацією, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовником було прийняте рішення про акцепт пропозиції ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" за ціною 2 240 033, 11 грн з ПДВ.

Скаржник вважає дії Замовника неправомірними та такими, що порушують вимоги законодавства про здійснення державних закупівель, оскільки у пункті 7 розділу III документації конкурсних торгів (надалі – Документація) зазначена наступна інформація "технічні та якісні характеристики газу повинні відповідати нормам діючого на території України законодавства, державним, міжнародним стандартам та вимогам державної політики України в галузі захисту довкілля. Кількість товарів: 280,133 тис. м куб.

Учасник торгів повинен забезпечити поставку газу до точки входу в газорозподільну систему, до якої підключено заклад Замовника. При розрахунку вартості пропозиції конкурсних торгів учасник включає всі витрати у т.ч. витрати пов'язані з поставкою газу до точки входу в газорозподільну систему до якої підключено заклад Замовника та усі податки та збори, що сплачуються або мають бути сплачені учасником".

ТОВ "Енергогазрезерв" зазначає, що Замовником торгів не вимагалось жодного розрахунку вартості, до того ж не зрозуміло, що Замовник мав на увазі під транспортними витратами.

Скаржник повідомляє, що газ природний для потреб бюджетних та інших споживачів постачається виключно через газотранспортну систему України, а не транспортними засобами.

Замовник повідомив, посилаючись на роз'яснення Уповноваженого органу (лист-роз'яснення Мінекономрозвитку України від 09.09.2015 № 3302-05/30042-07), наступне: згідно з пунктом 2.5 Порядку у разі, якщо при здійсненні замовником закупівлі товарів передбачається також закупівля послуги (послуг), пов'язаної з поставкою товару (зокрема, послуги з транспортування, установки, монтажу, наладки, інсталяції програмного забезпечення, навчання персоналу тощо), предметом закупівлі в такому разі є товари за умови, що вартість такої послуги (таких послуг) не перевищує вартість самих товарів.

Замовник зазначає, що відповідно до Документації, учасник повинен забезпечити поставку газу до точки входу в газорозподільну систему, до якої підключено заклад Замовника (послуги з транспортування трубопроводами) та до ціни включити всі витрати, у тому числі, витрати, пов'язані з поставкою газу до точки входу в газорозподільну систему до якої підключено заклад Замовника (транспортні витрати) та інше (пункт 7 розділу III Документації).

Замовник зазначає, що учасник в довільній формі мав підтвердити те, що у вартість ціни за природний газ включається вартість його транспортування: або у формі "Пропозиція конкурсних торгів" можна передбачити транспортування, або у складі пропозиції можна було надати копію діючої ліцензії (з усіма наявними додатками) на провадження господарської діяльності щодо предмета цієї закупівлі (у випадках, передбачених законом), або копію чинного договору із публічним акціонерним товариством "УКРТРАНСГАЗ" на транспортування природного газу, за формою, затвердженою постановою НКРЕКП від 30.09.2015 № 2497.

Замовник повідомив, що Скаржник надав пропозицію без врахування транспортних витрат, тому його пропозиція була відхилена, як така, що не відповідає умовам Документації (пункту 3 частини першої статті 29 Закону).

Замовник зауважує, що жодних запитів або звернень щодо надання роз'яснень відносно Документації, скарг від учасників щодо зазначеної процедури не надходило.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлене наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися, зокрема, з документального підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмету закупівлі, встановленим замовником у цій Документації (див. пункт 7 розділу 3 цієї Документації).

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації технічні та якісні характеристики газу повинні відповідати нормам діючого на території України законодавства, державним, міжнародним стандартам та вимогам державної політики України в галузі захисту довкілля. Кількість товарів: 280,133 тис. м куб. Учасник торгів повинен забезпечити поставку газу до точки входу в газорозподільну систему до якої підключено заклад Замовника. При розрахунку вартості пропозиції конкурсних торгів учасник включає всі витрати, у тому числі, витрати пов'язані з поставкою газу до точки входу в газорозподільну систему до якої

підключено заклад Замовника та усі податки та збори, що сплачуються або мають бути сплачені учасником.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися, зокрема, з форми пропозиції конкурсних торгів (пункт 1 розділу 3 цієї Документації).

Згідно з пунктом 1 розділу 3 Документації у складі пропозиції учасники обов'язково надають заповнену форму пропозиції конкурсних торгів, яка оформлюється згідно додатку 1 до цієї Документації.

Додатком 1 Документації визначена форма пропозиції конкурсних торгів та зазначена інформація, що учасник не повинен відступати від даної форми, в якій міститься інформація, що учасник має можливість та погоджується виконати вимоги Замовника та договору за цінами, наведеними в додатку, на загальну суму ____ грн (в тому, числі експлуатаційні витрати).

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям (див. пункт 6 розділу 3 цієї Документації).

Відповідно до пункту 6 розділу 3 Документації визначено, що вимоги, встановлені статтею 17 Закону, та інформація про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством наведені в додатку 2.

Слід зазначити, що вимогу стосовно необхідності зазначити у складі пропозиції конкурсних торгів учасника розрахунок ціни пропозиції учасника, яка буде включати транспортні витрати, Документація не містила.

Замовником не надано підтвердження, того що Скаржником не включені до складу ціни транспортні витрати.

Враховуючи викладене, Скаржник не порушив умови Документації в цій частині.

Таким чином, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була неправомірно відхилена Замовником з наведеної вище підстави, зазначеної у протоколі від 14.04.2016 б/н.

2. ТОВ "Енергогазрезерв" просить зобов'язати Замовника скасувати всі рішення прийняті після процедури розкриття пропозицій, провести оцінку поданих пропозицій згідно з вимогами визначеними у Документації та чинному законодавстві та зобов'язати Замовника продовжити Процедуру закупівлі, з врахуванням рішення органу оскарження, а у разі неможливості усунення порушень Замовника – відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав Скаржника на недискримінаційний підхід під час розгляду Замовником його пропозиції конкурсних торгів Колегією були розглянуті копії пропозицій конкурсних торгів учасників, допущених Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів, (ТОВ "Енерджі трейд груп" та ТОВ "Дніпропетровськгаз збут"), та встановлено наступне.

2.1. Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям (див. пункт 6 розділу 3 цієї Документації).

Пунктом 6 розділу 3 Документації визначено, що вимоги, встановлені статтею 17 Закону, та інформація про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством наведено в додатку 2.

Додатком 2 Документації визначений зразок оформлення реєстру наданих документів технічної частини, зокрема, яким передбачена інформаційна довідка, складена у довільній

формі, про наявність матеріально-технічної бази, що використовуватиметься для провадження відповідного виду господарської діяльності.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Дніпропетровськгаз збут", наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутня довідка про наявність матеріально-технічної бази.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Енерджі трейд груп", наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутня довідка про наявність матеріально-технічної бази.

Отже, ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" порушили умови Документації в цій частині.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" не відповідали умовам Документації в цій частині.

2.2. Додатком 2 Документації визначений зразок оформлення реєстру наданих документів технічної частини, зокрема, яким передбачена копія договору оренди або іншого офіційного документа, що підтверджує наявність приміщення для проведення відповідної діяльності.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Дніпропетровськгаз збут", наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутня копія договору оренди або іншого офіційного документа, що підтверджує наявність приміщення для проведення відповідної діяльності.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Енерджі трейд груп", наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутня копія договору оренди або іншого офіційного документа, що підтверджує наявність приміщення для проведення відповідної діяльності.

Отже, ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" порушили умови Документації в цій частині.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" не відповідали умовам Документації в цій частині.

2.3. Додатком 2 Документації визначений зразок оформлення реєстру наданих документів технічної частини, зокрема, яким передбачені копії балансу, звіту про фінансові результати, звіту про рух грошових коштів за встановленими Мінфіном формами за останній звітний період (за рік) з відміткою про отримання документів у відповідному державному органі.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Дніпропетровськгаз збут", наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутні копії балансу, звіту про фінансові результати, звіту про рух грошових коштів за встановленими Мінфіном формами за останній звітний період (за рік) з відміткою про отримання документів у відповідному державному органі.

У складі копії Пропозиції ТОВ "Енерджі трейд груп", наданої Замовником на розгляд Колегії, відсутні копії балансу, звіту про фінансові результати, звіту про рух грошових коштів за встановленими Мінфіном формами * за останній звітний період (за рік) з відміткою про отримання документів у відповідному державному органі.

Отже, ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" порушили умови Документації в цій частині.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" не відповідали умовам Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, у тому числі, неправомірність відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника з підстави, наведеної у протоколі відхилення пропозицій конкурсних торгів Замовника від 14.04.2016 б/н, а також те, що пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп" не відповідали умовам Документації, Замовник мав відхилити їх відповідно до частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедура закупівлі відповідно до частини першої статті 30 Закону у зв'язку з допущенням до оцінки пропозиції менше ніж двох учасників.

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

Не відмінивши 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 ТОВ "Дніпропетровськгаз збут" та ТОВ "Енерджі трейд груп", які не відповідали умовам Документації, та допустивши їх до процедури оцінки, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням основних принципів здійснення державних закупівель, передбачених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Виходячи з наведеного, Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення 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 у 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 одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обстави 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 Дніпропетровський державний аграрно-економічний університет відмінити процедуру закупівлі - "код 06.20.1. Газ природний, скраплений або в газоподібному стані [09123000-7 Природний газ, Газ природний для виробництва теплової енергії (бюджет)]" [оголошення № 074729, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 14.03.2016 № 49 (14.03.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.