



**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

№ 1443-р/пк-ск від 01.07.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ"

вул. Ярославів Вал, 5-В,
м. Київ, 01030

Публічне акціонерне товариство
"Укртрансгаз" в особі філії
"Управління магістральних
газопроводів "Київтрансгаз"

просп. Комарова, 44,
м. Київ, 03065

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 "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ") від 01.06.2016 № 718-06/16 (zareєстровану в Комітеті 01.06.2016 за № 8-20/1850-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення публічним акціонерним товариством "Укртрансгаз" в особі філії "Управління магістральних газопроводів "Київтрансгаз" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "19.20.2. Бензин та дизельне паливо" [оголошення № 063533, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 02.03.2016 № 42(02.03.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;

- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення;
- скасувати рішення Замовника про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Нафтотрейд Ресурс";
- скасувати рішення Замовника про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

Рішенням Колегії від 02.06.2016 № 1154-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 02.06.2016 № 20-29.3/07-2322-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 09.06.2016 № 5141/38-05 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 Замовника від 18.04.2016 № Т2016-013/4 свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "ГЕПАРД ОЙЛ" (надалі – ТОВ "ГЕПАРД ОЙЛ");
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "Нафтотрейд Ресурс" (надалі – ТОВ "Нафтотрейд Ресурс", Переможець);
- 3) товариство з обмеженою відповідальністю "Торговий дім "Авіас" (надалі – ТОВ ТД "Авіас");
- 4) Скаржник.

Відповідно до копії протоколу відхилення пропозиції конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 19.05.2016 № Т2016-013/5/1 пропозиції конкурсних торгів Скаржника та ТОВ ТД "Авіас" були відхилені, як такі, що не відповідають умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 19.05.2016 № Т2016-013/5 до процедури оцінки Замовником було допущено пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГЕПАРД ОЙЛ" та ТОВ "Нафтотрейд Ресурс"; переможцем Процедури закупівлі Замовником було обрано ТОВ "Нафтотрейд Ресурс".

1. ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" зазначає у Скарзі, що не погоджується з відхиленням його пропозиції конкурсних торгів.

У зв'язку з наведеним Колегією були розглянуті підстави відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника і встановлено наступне.

1.1. Відповідно до копії протоколу відхилення пропозиції конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 19.05.2016 № Т2016-013/5/1 першою підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника було наступне: "не надано належного документу на виконання п. 3 та п. 4 Додатку № 1 Документації конкурсних торгів (відсутній витяг зі Статуту та/або протокол зборів учасників (засновників), який надає право підписувати пропозицію конкурсних торгів та договір про закупівлю, не надано копію сторінки 6 паспорту уповноваженого представника Учасника)".

ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" зазначає, що у складі своєї пропозиції конкурсних торгів Скаржник надав виписку з Протоколу від 31.12.2014 № 1 та наказ від 01.01.2015 № 1 про призначення директором ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" Камінську Аделіну Андріївну та копію протоколу від 20.10.2015 № 20 про надання повноважень на підписання договорів на

відчуження майна товариства на суму, що становить більше 50 і більше % відсотків майна ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ".

Скаржник повідомляє, що у складі кваліфікаційної частини пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" надало нотаріальну копію Статуту ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ".

Скаржник зауважує, що згідно з пунктом 9.9. Статуту ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" директор має право першого підпису фінансових документів, контрактів, договорів (без обмежень суми договорів, контрактів) та інших документів Товариства, в тому числі і довіреностей на вчинення будь-яких дій передбачених Статутом та іншими нормативними документами Товариства.

На думку ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ", зазначене положення прямо передбачає право підпису пропозиції конкурсних торгів, також і будь-яких контрактів, договорів без обмежень по сумі.

Скаржник повідомляє, що у складі своєї пропозиції конкурсних торгів надав копію паспорта уповноваженої особи, а саме директора Камінської Аделіни Андріївни, вік якої на момент участі у відкритих торгах, що посвідчено записом дати народження на 1-й сторінці паспорта, складав 29 років. Таким чином, за твердженням Скаржника, на момент участі ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" у Процедурі закупівлі ще не настала підстава для внесення відповідних записів та вклеювання фотокартки на сторінках 5-6 паспорта.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомив, що Скаржник в комерційній частині не надав необхідного (належного) документа(ів), який(і) надає(ють) право представника Учасника (в даному випадку директора ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" Камінської А.А.) на підписання пропозиції конкурсних торгів (п. 3) та договору про закупівлю (п. 4), чим порушив вимогу п. 3 та п.4 додатку 1 Документації.

На думку Замовника, ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" у Скарзі фактично підтверджує та погоджується з фактом не надання в комерційній частині своєї пропозиції конкурсних торгів належного документа щодо прав (повноважень) директора (витягу із Статуту).

Також Замовник повідомляє, що надана Скаржником в комерційній частині копія протоколу від 20.10.2015 № 20 стосується виключно надання загальними зборами учасників ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" права директору на затвердження та підписання договорів про відчуження саме майна ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" на суму, що становить 50 і більше відсотків майна Товариства, яким (майном) в свою чергу є виробничі і невиробничі фонди, а також цінності, вартість яких відображається в самостійному балансі. Тому, за твердженням Замовника, цей документ жодним чином не стосується прав (повноважень) директора на підписання від імені учасника Процедури закупівлі пропозиції конкурсних торгів та укладення (підписання) договору на поставку товару, який є предметом даної Процедури закупівлі.

Крім того, Замовник зазначає, що Скаржник в комерційній частині своєї пропозиції конкурсних торгів не надав копії всіх сторінок паспорта представника учасника Процедури закупівлі, які вимагались умовами Документації (відсутня копія сторінки 6), чим також порушив вимоги Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів складається з чотирьох окремих частин: комерційної, кваліфікаційної, технічної частини та забезпечення пропозиції конкурсних торгів. Комерційна частина повинна містити документи, перелік яких зазначено в додатку 1 Документації.

Відповідно до пунктів 3 та 4 додатку 1 Документації комерційна частина пропозиції конкурсних торгів повинна містити, зокрема, наступні документи:

- належним чином завіреним(и) документ(и) або його(їх) оригінал(и) (витяг із Статуту та/або протокол зборів учасників (засновників), інше – для юридичних осіб; Виписка з ЄДР- для фізичних осіб-підприємців; довіреність, оформлена згідно чинного законодавства; тощо), який(і) надає(ють) право представнику Учасника підписувати пропозицію конкурсних торгів;

торгів, який(і) підтверджує(ють) його посадове становище (наказ (витяг з наказу) про призначення, інше) та копії сторінок паспорту (стор. 1-6) уповноваженого представника учасника Процедури закупівлі;

- належним чином завірений(і) документ(и) або його(їх) оригінал(и) (витяг із Статуту та/або протокол зборів учасників (засновників), інше – для юридичних осіб; Виписка з ЄДР- для фізичних осіб-підприємців; довіреність, оформлена згідно чинного законодавства; тощо), який(і) надає(ють) право представнику Учасника підписувати договір за результатами процедури закупівлі, який(і) підтверджує(ють) його посадове становище (наказ (витяг з наказу) про призначення, інше) та копії сторінок паспорту (стор. 1-6) уповноваженого представника учасника Процедури закупівлі.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника містяться:

- виписка із протоколу від 31.12.2014 № 1 Загальних Зборів Учасників ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" – про призначення директором Камінську А.А.;
- копія протоколу від 31.12.2014 № 1 Загальних Зборів Учасників ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" – про, зокрема, призначення директором Камінську А.А.;
- копія наказу від 01.01.2015 № 1 про призначення директором Камінську А.А.;
- копії сторінок (1-5, 10-11) паспорту Камінської А.А.;
- копія протоколу від 20.10.2015 № 20 Загальних Зборів Учасників ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ", у якому міститься інформація про уповноваження директора ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" Камінської А.А. на право затвердження та підписання договорів про відчуження майна Товариства на суму, що становить 50 і більше відсотків майна Товариства;
- нотаріально завірена копію статуту ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" у пункті 9.9 якого, зокрема, зазначено "Директор Товариства має право першого підпису фінансових документів, контрактів, договорів (без обмежень суми договорів, контрактів) та інших документів Товариства, в тому числі і довіреностей на вчинення будь-яких дій передбачених Статутом та іншими нормативними документами Товариства";
- довідка про осіб, яким надано право на укладення договору про закупівлю від 15.04. 2016, у якій зазначено директора ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" Камінської А.А.

Разом з цим, у складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника відсутня шоста сторінка паспорту директора ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" Камінської А.А, що не відповідає вимога Документації в цій частині. Виходячи з вищевикладеного, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена правомірно з наведеної вище підстави.

1.2. Відповідно до копії протоколу відхилення пропозиції конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 19.05.2016 № Т2016-013/5/1 другою підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника було наступне: "надані не всі документи на виконання п. 2.1.4 Додатку № 2 документації конкурсних торгів (відсутні копії сторінок паспорту керівника 6, 12-16)".

ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" зазначає, що ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" у складі своєї пропозиції конкурсних торгів надало копію паспорта уповноваженої особи, а саме директора Камінської Аделіни Андріївни, вік якої на момент участі у Процедурі закупівлі, що посвідчено записом дати народження на 1-й-сторінці паспорту, складав 29 років. Таким чином, за твердженням Скаржника, на момент участі у Процедурі закупівлі ще не настала підстава для внесення відповідних записів та вклеювання фотокартки на сторінках 5-6 паспорту.

Скаржник повідомляє, що зазначена обставина була відома Замовнику та не могла поставити питання щодо відсутності запитуваної Замовником інформації у складі пропозиції конкурсних торгів Скаржника.

ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" зауважує, що аналогічна ситуація і щодо відсутності копії сторінок 12-16 паспорту у кваліфікаційній частині, адже на зазначених сторінках відображається інформація про реєстрацію постійного місця проживання громадянина.

Скаржник повідомляє, що на сторінці 11 копії паспорту уповноваженого представника ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" міститься єдиний запис про місце його реєстрації, при цьому просторове розташування зазначеного запису дає підстави вважати, що у випадку зміни місця реєстрації, на зазначеній сторінці стояла б відмітка про зняття реєстрації (виписку), а відповідно подальші сторінки не можуть містити інформацію про місце реєстрації особи. Отже, за твердженням Скаржника, сторінка 11 повною мірою відображає запитувану Замовником інформацію для можливості повного та всебічного дослідження та оцінки його пропозиції конкурсних торгів.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомив, що ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" в комерційній частині своєї пропозиції конкурсних торгів не надав копії всіх сторінок паспорту представника учасника Процедури закупівлі, які вимагались умовами Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів складається з чотирьох окремих частин: комерційної, кваліфікаційної, технічної частини та забезпечення пропозиції конкурсних торгів. Кваліфікаційна частина повинна містити інформацію та документи згідно з додатком 2 Документації.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації кваліфікаційні критерії та інформація про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством визначені в додатку 2 Документації.

У додатку 2 Документації міститься перелік документів, що надаються учасником Процедури закупівлі на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям.

Відповідно до підпункту 2.1.4 пункту 2.1 додатку 2 Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів копії сторінок паспорту керівника (стор. 1-6, 11-16).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника відсутні 6, 12, 13, 14, 15 та 16 сторінки паспорту Камінської А.А.

Виходячи з вищевикладеного, а також з пояснень Скаржника, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" була відхилена правомірно з наведеної вище підстави.

2. ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" повідомляє у Скарзі, що Скаржник надав найменшу ціну на предмет закупівлі, яка є найбільш економічно вигідною порівняно з іншими учасниками Процедури закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини четвертої статті 28 Закону замовник проводить оцінку пропозицій конкурсних торгів, які не було відхилено згідно з цим Законом.

Згідно з частиною п'ятою 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.

У ході розгляду Скарги було з'ясовано, що пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена Замовником із зазначених в описово-мотивувальній частині рішення підстав та не могла бути допущена до процедури оцінки та відповідно визнана найбільш економічно вигідною, у зв'язку з чим, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. ТОВ "ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ" просить у Скарзі, зокрема, скасувати рішення Замовника про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Нафтотрейд Ресурс". 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 та встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1.4 додатку 2 Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів, зокрема:

- баланс підприємства (форма № 1, для суб'єктів малого підприємництва – форма № 1-М) за останній звітний період та за останній звітний квартал поточного року з відміткою про прийняття управлінням державної статистики за місцем знаходження Учасника (копія);

- звіт про фінансові результати (форма №2, для суб'єктів малого підприємництва – форма № 2-М) за останній звітний період та за останній звітний квартал поточного року з відміткою про прийняття управлінням державної статистики за місцем знаходження Учасника (копія).

Також у пункті 1.4 додатку 2 Документації міститься наступна примітка наступного змісту: "при здаванні звітів в електронному вигляді відміткою Держкомстату України вважається електронна квитанція (квитанція № 2)".

Частиною першою статті 13 Закону України "Про бухгалтерський облік та фінансову звітність в Україні" визначено, що звітним періодом для складання фінансової звітності є календарний рік. Проміжна звітність складається щоквартально нарастаючим підсумком звітнього року в складі балансу та звіту про фінансові результати.

Враховуючи наведене, учасники Процедури закупівлі повинні були надати копії вказаних вище документів за 2015 рік та за I квартал 2016 року.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Нафтотрейд Ресурс" та ТОВ "ГЕПАРД ОЙЛ" відсутні баланси підприємства та звіти про фінансові результати за останній звітний квартал поточного року, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, пропозиції конкурсних торгів "Нафтотрейд Ресурс" та ТОВ "ГЕПАРД ОЙЛ" не відповідали наведеним вище умовам Документації, а тому Замовник мав відхилити їх відповідно до частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедуру закупівлі відповідно до статті 30 Закону, у зв'язку відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів.

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів "Нафтотрейд Ресурс" та ТОВ "ГЕПАРД ОЙЛ", Замовник порушив вимоги частини 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 "Нафтотрейд Ресурс" та ТОВ "ГЕПАРД ОЙЛ", 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 другої 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 третьої 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 публічне акціонерне товариство "Укртрансгаз" в особі філії "Управління магістральних газопроводів "Київтрансгаз" відмінити процедуру закупівлі – "19.20.2. Бензин та дизельне паливо" [оголошення № 063533, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 02.03.2016 № 42(02.03.2016)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А.ВОВК