



**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

№ 1158-р/пк-ск від 02.06.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ"
вул. Краківська, 13-Б, корп. 2,
м. Київ, 02094

Виконавчий комітет
Чернівецької міської ради
Центральна площа, 1,
м. Чернівці, 58000

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 "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ") від 29.04.2016 № 34 (zareestrovanoю в Комітеті 29.04.2016 за № 8-20/1445-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення виконавчим комітетом Чернівецької міської ради (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "код 27.40.3. Світильники зовнішнього освітлення" [оголошення № 098530, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 11.04.2016 № 69 (11.04.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, прийняти Скаргу до розгляду, призупинити Процедуру закупівлі та зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів від 11.04.2016, а в разі неможливості усунути порушення відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 04.05.2016 № 913-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 06.05.2016 № 20-29.2/07-1886-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 10.05.2016 № 01/02-05/1188 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.

1. ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" повідомило, що направило Замовнику запит щодо надання роз'яснень та внесення змін до Документації від 21.04.2016 № 30.

Скаржник повідомляє, що Замовник був ознайомлений із запитом щодо надання роз'яснень до документації конкурсних торгів 26.04.2016.

ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" зазначає, що на день подачі Скарги Замовником не надані роз'яснення, не були внесені зміни до документації конкурсних торгів, тому це не дає можливість підготувати та подати конкурсну пропозицію.

Замовник повідомив, що отримав факсограмою запит ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" щодо надання роз'яснень та внесення змін до документації конкурсних торгів 27.04.2016.

Замовник зазначив, що на засіданні комітету з конкурсних торгів від 29.04.2016 було прийняте рішення про роз'яснення до документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Замовник повідомив, що роз'яснення були оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу 29.04.2016 та надіслані на адресу Скаржника.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини першої статті 23 Закону фізична/юридична особа має право не пізніше ніж за 10 днів (за 5 днів – у разі скороченої процедури) до закінчення строку подання пропозицій конкурсних торгів звернутися до замовника за роз'ясненнями щодо документації конкурсних торгів. Замовник повинен надати роз'яснення на звернення протягом трьох днів з дня його отримання та оприлюднити його на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 цього Закону.

Замовник має право з власної ініціативи чи за результатами звернень внести зміни до документації конкурсних торгів, продовживши строк подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів не менше ніж на сім робочих днів з дня оприлюднення таких змін на веб-порталі Уповноваженого органу, та повідомити письмово протягом одного робочого дня з дня прийняття рішення про внесення зазначених змін усіх осіб, яким було видано документацію конкурсних торгів.

Відповідно до оголошення № 098530, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, [бюлетень від 11.04.2016 № 69 (11.04.2016)], та згідно з пунктом 1 розділу IV Документації, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу, кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів призначений Замовником на 13.05.2016.

Серед матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, міститься копія запиту ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" від 21.04.2016 № 30 про надання роз'яснень та внесення змін до Документації, з відміткою про отримання зазначеного листа засобами факсимільного зв'язку 27.04.2016.

Також Замовник надав копію відповіді на запит Скаржника та матеріали щодо оприлюднення роз'яснень до Документації на веб-сайті Уповноваженого органу 29.04.2016.

Враховуючи викладене, Замовником не були порушені вимоги Закону в цій частині.

Слід зазначити, що зазначені дії Замовника не позбавили ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" можливості звернутись до органу оскарження зі Скаргою за захистом своїх прав та законних інтересів.

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

2. Скаржник повідомляє, що подав Скаргу з підстав вчинення Замовником дій, що свідчать про порушення Процедури закупівлі, а саме – Документація містить дискримінаційні положення, які суперечать чинному законодавству щодо державних закупівель у зв'язку з чим їх неусунення зумовлює порушення прав та законних інтересів Скаржника, пов'язаних з участю в Процедурі закупівлі, передбачених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, максимальна економія та ефективність, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" зазначає, що підставами для оскарження є пункт 1 розділу V Документації, критерії оцінки пропозицій конкурсних торгів є "ціна", "гарантійне обслуговування" та "якість (світлова ефективність)".

Скаржник повідомляє, що стосовно встановленого Замовником критерія оцінки пропозиції конкурсних торгів – "світлова ефективність світильника", з питомою вагою показника 40 балів, Замовником не визначено, яким документом учасник повинен підтвердити показник "якість (світлова ефективність)". За таких обставин, пропозиції конкурсних торгів учасників, складені відповідно до Документації, не будуть містити підтвердження щодо показника "якість (світлова ефективність)", який є критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів, з питомою вагою 40 балів, що в свою чергу може привести до зловживання вказаним фактором учасниками торгів та порушення основного принципу конкурсних торгів відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, оскільки при відсутності підтверджуючих документів неможливо визначити достовірність зазначеного показника вимогам Документації.

ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" зазначає, що предметом даної закупівлі є лампи та світильники, інші (освітлювальне обладнання та електричні лампи, світильники зовнішнього освітлення).

На думку Скаржника, предмет закупівлі за своєю природою не має складного або спеціалізованого характеру і не відноситься до консультативних послуг, наукових досліджень, експериментів або розробок, дослідно-конструкторських робіт, не має окремо розробленої специфікації та для нього існує постійно діючий ринок.

ТОВ "ЕЛЕКТРОНІК ТЕХНОЛОДЖІ" зазначає, що закуповується простий товар, який не носить специфічний чи спеціалізований характер, технічні вимоги до нього є стандартними, тому єдиним критерієм оцінки має бути ціна (така конкретизація створить оптимальні умови для уникнення можливостей варіювання з критеріями оцінки учасників торгів з метою надання переваг заздалегідь обраному учаснику та дозволить максимально дотримуватись принципу економії державних коштів, обираючи найбільш вигідну пропозицію).

Скаржник вважає, що у Документації методика оцінки є непрозорою та може призвести до необ'єктивної оцінки тендерних пропозицій та прийняття упередженого рішення при визначенні переможця.

Замовник повідомив, що закупівля має складний характер (закуповується товар за окремо розробленою специфікацією) та спеціалізований характер (згідно з кредитним договором здійснення закупівлі відбувається у відповідності до застосованого законодавства України, але з окремими винятками згідно з європейським законодавством, а також враховуючи рекомендації від НЕФКО).

Замовник відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) визначив, що оцінка пропозицій конкурсних торгів здійснюється за кількома критеріями, а саме – "ціна", "гарантійне обслуговування" та "якість (світлова ефективність)".

Замовник зазначив, що світильники для вуличного освітлення повинні бути виготовлені за окремо розробленою специфікацією, яка надана у складі Документації та була розроблена консалтинговою компанією "ГАРДЕ" ("GARDE") за погодженням представництва Північної Екологічної Фінансової Корпорації ("НЕФКО"/"NEFCO") в Україні.

Замовник повідомляє, що ним конкретно було зазначено в Документації про складність та спеціалізованість характеру закупівлі, а також про необхідність застосування декількох критеріїв оцінювання з урахуванням пропозицій консалтингової компанії "ГАРДЕ" ("GARDE"), оскільки фінансування даної закупівлі здійснюється за рахунок кредитних коштів Північної екологічної фінансової корпорації ("НЕФКО") на підставі кредитного договору між Північною екологічною фінансовою корпорацією ("НЕФКО") та Чернівецькою міською радою.

Замовник вважає, що головним показником якості товару, що закуповується, є світлова ефективність, про що зазначено, як у технічній специфікації, так і у визначених критеріях оцінки.

Замовник повідомив, що згідно з кредитною угодою передбачена закупівля світлодіодних світильників для зовнішнього освітлення у м. Чернівцях. Метою закупівлі є проведення капітального ремонту вуличного освітлення м. Чернівці шляхом заміни існуючих світильників з натрієвими лампами на світлодіодні світильники для забезпечення покращення рівня освітлення доріг та тротуарів, а також прилеглих територій. Кредитною угодою передбачені певні вимоги щодо проведення закупівлі, зокрема, здійснення її в рамках українського законодавства з урахуванням спеціальних особливостей, згідно з правилами закупівлі "НЕФКО".

На думку Замовника, керуючись положеннями Закону та враховуючи умови кредитної угоди та пропозиції (технічне завдання) консалтингової компанії "ГАРДЕ" ("GARDE"), Замовник не вбачає офіційних підстав для внесення змін до Документації, зокрема, до розділу 5 "оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця".

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу V Документації визначений перелік критеріїв та методика оцінки пропозиції конкурсних торгів із зазначенням питомої ваги критеріїв. Оскільки закупівля має складний характер (закуповується товар за окремо розробленою специфікацією) та спеціалізований характер (згідно кредитного договору здійснення закупівлі відбувається у відповідності до застосованого законодавства України, але з окремими винятками згідно європейського законодавства, а також враховуючи рекомендації від НЕФКО), замовник відповідно до Закону визначив, що оцінка пропозицій конкурсних торгів здійснюється за кількома критеріями.

Критеріями оцінки пропозицій конкурсних торгів є "Ціна", "Гарантійне обслуговування" та "Якість (світлова ефективність)".

Оцінка проводиться згідно з наступною методикою.

Кількість балів кожної пропозиції визначається сумарно. Максимально можлива кількість балів дорівнює 100 балам.

Максимальна кількість балів за критерієм "Ціна" – 50.

Максимальна кількість балів за критерієм "Гарантійне обслуговування" – 10. (Учасники враховують мінімальний гарантійний строк експлуатації товару згідно технічної специфікації в додатку 1 не менше – 5 років);

Максимальна кількість балів за критерієм "Якість (світлова ефективність)" – 40. (Учасники враховують світлову ефективність згідно вимог НЕФКО – не менше 110 Лм/Вт).

1. Кількість балів за критерієм "Ціна" визначається наступним чином. Пропозиції, ціна якої найвигідніша (найменша), присвоюється максимально можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій визначається за формулою:

$B_{\text{обчисл}} = C_{\text{min}} / C_{\text{обчисл}} * 50$, де

$B_{\text{обчисл}}$ – обчислювана кількість балів;

C_{min} - найнижча ціна;

$C_{\text{обчисл}}$ - ціна пропозиції, кількість балів для якої обчислюється;

50—максимально можлива кількість балів за критерієм "Ціна".

2. Кількість балів за критерієм "Гарантійне обслуговування" визначається наступним чином. Пропозиції, термін гарантійного строку експлуатації якої найвигодніший (найдовший), присвоюється максимально можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій визначається за формулою:

$B_{\text{обчисл}} = G_{\text{обчисл}} / G_{\text{мах}} * 10$, де

$B_{\text{обчисл}}$ = обчислювана кількість балів;

$G_{\text{мах}}$ – найдовший термін гарантійного обслуговування;

$G_{\text{обчисл}}$ – гарантійне обслуговування пропозиції, кількість балів для якої обчислюється;

10 – максимально можлива кількість балів за критерієм "Гарантійне обслуговування".

3. Кількість балів за критерієм "Якість (світлова ефективність)" визначається наступним чином. Пропозиції, світлова ефективність (Лм/Вт) якої найвища (найбільша), присвоюється максимально можлива кількість балів. Кількість балів для решти пропозицій визначається формулою:

$B_{\text{обчисл}} = Y_{\text{обчисл}} / Y_{\text{мах}} * 40$, де

$B_{\text{обчисл}}$ = обчислювана кількість балів;

$Y_{\text{мах}}$ – найбільша світлова ефективність (Лм/Вт);

$Y_{\text{обчисл}}$ – світлова ефективність пропозиції, кількість балів для якої обчислюється;

40 – максимально можлива кількість балів за критерієм "Якість (світлова ефективність)".

Загальна кількість балів за всіма критеріями розраховується по формулі: Кількість балів за критерієм "Ціна" + кількість балів за критерієм "Гарантійне обслуговування" + кількість балів за критерієм "Якість (світлова ефективність)".

У випадку однакового значення показника, переможець визначається шляхом голосування членів комітету з конкурсних торгів простою більшістю голосів від кворуму. У разі рівного розподілу голосів голос Голови комітету з конкурсних торгів є ухвальним

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації визначено, що інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики товару (технічні вимоги та специфікація товару) заповнюється учасником окремим документом згідно з вимогами додатку 1 Документації.

Відповідно до частини п'ятої 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. Критеріями оцінки є:

- у разі здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг, що виробляються, виконуються чи надаються не за окремо розробленою специфікацією (технічним проектом), для яких існує постійно діючий ринок, - ціна;

- у разі здійснення закупівлі, яка має складний або спеціалізований характер [у тому числі консультаційних послуг, наукових досліджень, науково-технічних (експериментальних) розробок], - ціна разом з іншими критеріями оцінки, зокрема такими, як: якість виконання робіт, послуг; умови оплати; строк виконання; гарантійне обслуговування; експлуатаційні витрати; передача технології та підготовка управлінських, наукових і виробничих кадрів, включаючи використання місцевих ресурсів, у тому числі засобів виробництва, робочої сили і матеріалів для виготовлення товарів, виконання робіт, надання послуг, що пропонуються учасником.

Замовник не спростував інформацію, наведену Скаржником, що для товару, який є предметом закупівлі, існує постійно діючий ринок.

Також Замовник не довів та документально не обґрунтував необхідність встановлення саме наведених вище критеріїв оцінки.

Враховуючи викладене, Замовником не дотримано вимоги частини п'ятої статті 28 Закону.

Також дії Замовника в частині встановлення у Документації вимоги наведеної вище, порушують такі принципи здійснення закупівель, як відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація учасників (у тому числі, Скаржника), визначені частиною першою статті 3 Закону.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

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 (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 цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

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 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 виконавчий комітет Чернівецької міської ради внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "код 27.40.3. Світильники зовнішнього освітлення" [оголошення № 098530, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 11.04.2016 № 69 (11.04.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK