



**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

№ 1820-р/пк-ск від 17.08.2016

вих. лист від

№

Приватне підприємство "Востоксервіс"
вул. Соборна, 60, а/с 103, м. Павлоград,
Дніпропетровська область, 51400

Відділ освіти Олександрівської
районної державної адміністрації
Кіровоградської області
вул. Леніна, 82, смт Олександрівка,
Кіровоградська обл., 27300

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 приватного підприємства "Востоксервіс" (надалі – Скаржник, ПП "Востоксервіс") від 20.07.2016 № 20/07-2 (зареєстровану в Комітеті 21.07.2016 за № 8-20/2561-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Олександрівської районної державної адміністрації Кіровоградської області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 09111100-1. Вугілля кам'яне марки ДГ (0-200), АМ (13-25)" [оголошення № 113874, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 06.05.2016 № 86 (06.05.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника та про акцепт пропозиції конкурсних торгів

товариства з обмеженою відповідальністю "Вугільна компанія центр" (надалі – ТОВ ВКЦ), перевірити пропозиції конкурсних торгів ТОВ ВКЦ та товариства з обмеженою відповідальністю "Євроальянс ЛТД" (надалі – ТОВ "Євроальянс ЛТД") на відповідність вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація), а також зобов'язати Замовника усунути порушення Процедури закупівлі та відновити її з моменту попереднього законного рішення.

Рішенням Колегії від 25.07.2016 № 1640-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 25.07.2016 № 20-29.2/07-3258-дз Замовник листом від 03.08.2016 № 01-23/1151/01 надав матеріали та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Відповідно до розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, яке відбулось 17.06.2016, свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)	Скаржник
2)	ТОВ "Євроальянс ЛТД"
3)	ТОВ ВКЦ

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.07.2016 № 37 Пропозиція ПП "Востоксервіс" була відхилена Замовником як така, що не відповідає умовам Документації.

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д № 9, яка відбулась 18.07.2016, до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції ТОВ "Євроальянс ЛТД" та ТОВ ВКЦ; найбільш економічно вигідною Замовник визнав Пропозицію ТОВ ВКЦ.

ПП "Востоксервіс" зазначає, що, визнаючи переможцем Процедури закупівлі ТОВ ВКЦ, Замовник порушив право ПП "Востоксервіс" на визнання його переможцем торгів, оскільки Пропозиція ПП "Востоксервіс" була найбільш економічно вигідною.

Скаржник не погоджується з рішенням Замовника стосовно відхилення Пропозиції Скаржника та вважає, що підстави відхилення не відповідають фактичним обставинам, умовам Документації та вимогам Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

ПП "Востоксервіс" просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт Пропозиції ТОВ ВКЦ, а також зобов'язати Замовника усунути порушення Процедури закупівлі та відновити її з моменту попереднього законного рішення, пояснюючи це наступним.

1. Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.07.2016 № 37 Пропозиція ПП "Востоксервіс" була відхилена Замовником, зокрема, з наступної підстави: "у складі пропозиції конкурсних торгів приватного підприємства "Востоксервіс" міститься копія фінансового звіту суб'єкта підприємницької діяльності за останній звітний період, яка не завірена органом статистики".

Скаржник стосовно зазначеної підстави відхилення повідомляє, що у складі пропозиції ПП "Востоксервіс" міститься копія фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва у складі "Балансу" та "Звіту про фінансові результати" з відміткою органу статистики про прийняття цього звіту.

За інформацією Скаржника, додатком 1 до положення (стандарту) бухгалтерського обліку 25 "Фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва" затверджена форма цього

бланку, згідно з яким "Баланс" та "Звіт про фінансові результати" є двома частинами одного документа.

Замовник стосовно наведеної підстави відхилення зазначив, зокрема, що згідно з пунктом 3 розділу 5 Документації до формальних (несуттєвих) помилок належать технічні, механічні та інші помилки, допущені учасниками в документах, які вони подали в складі Пропозиції, і такі, що не нівелюють технічний потенціал та конкурентоздатність учасника, а саме:

- незавірення окремої сторінки (сторінок) підписом та/або печаткою (за наявності) учасника торгів;
- неправильне (неповне) завірення та/або не завірення учасником копії документа згідно з вимогами цієї документації, наприклад, завірення копії документа лише підписом уповноваженої особи.

На думку Замовника, подання ПП "Востоксервіс" у складі його Пропозиції копії фінансового звіту суб'єкта підприємницької діяльності за останній звітний період, яка не завірена органом статистики, не відноситься до формальних (несуттєвих) помилок.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 2 розділу III Документації встановлено, зокрема, що Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, серед іншого, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям.

У пункті 6 розділу III Документації визначені кваліфікаційні критерії до учасників, зокрема, зазначено, що для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасники у складі Пропозиції повинні надати, серед іншого, копії балансу, звіту про фінансові результати, за останній звітний період, завірені органом статистики.

Крім цього, у пункті 6 розділу III Документації зазначено, зокрема, що документи, які не передбачені законодавством для учасників - юридичних, фізичних осіб, у тому числі фізичних осіб-підприємців, не подаються ними у складі Пропозиції.

У складі копії Пропозиції ПП "Востоксервіс" міститься документ "Інформація щодо надання копії балансу підприємства, копії звіту про фінансові результати і копії звіту про рух грошових коштів", в якому Скаржник повідомляє, серед іншого, що ПП "Востоксервіс" є суб'єктом малого підприємництва та у відповідності до законодавства надає у складі Пропозиції копію балансу (форма 1-м) та копію звіту про фінансові результати (форма 2-м).

Крім того, у складі копії Пропозиції Скаржника міститься фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва [у складі балансу (форма 1-м) на 31.12.2015 та звіт про фінансові результати (форма 2-м) за 2015 рік], на якому міститься запис головного спеціаліста-економіста відділу статистики у Павлоградському районі стосовно надання вищевказаного звіту.

Таким чином, ПП "Востоксервіс" не порушило наведені вище вимоги Документації, у зв'язку з чим його Пропозиція була відхилена Замовником неправомірно із зазначеної підстави.

2. Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.07.2016 № 37 Пропозиція Скаржника була відхилена Замовником, зокрема, з наступної підстави: "ПП "Востоксервіс" у порушення вимог документації не надало та не підтвердило інформацію про наявність, зокрема, працівників з контролю якості вугільної продукції".

ПП "Востоксервіс" стосовно наведеної підстави відхилення зазначає, що у складі Пропозиції Скаржника міститься довідка в довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, їх чисельність та досвід роботи, та копії документів, що підтверджують працевлаштування працівників.

Як повідомляє Скаржник, у цій довідці зазначено, що крім працівників ПП "Востоксервіс" роботи по навантаженню-розвантаженню вугілля із застосуванням спеціальної техніки, доставки вугілля автомобільним транспортом будуть виконувати кваліфіковані працівники тих організацій, з якими Скаржником укладені відповідні договори на надання послуг. Контроль якості вугільної продукції також буде здійснюватися працівниками лабораторій на вугледобувних підприємствах та шахтах, а також працівниками незалежної лабораторії, яка акредитована національним агентством по акредитації України відповідно до вимог стандарту ISO 17025.

Замовник з цього питання пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 6 розділу III Документації встановлено, зокрема, що для участі у Процедурі закупівлі учасники повинні мати кваліфікаційні дані, які відповідають, серед іншого, такому критерію, як "наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід".

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасники у складі Пропозиції повинні надати, серед іншого, довідку в довільній формі "про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід з постачання, зберігання, навантаження вугілля, контролю якості вугільної продукції та копії документів, що підтверджують працевлаштування працівників".

У складі копії Пропозиції Скаржника міститься документ "Довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, їх чисельність та досвід роботи", в якій ПП "Востоксервіс" повідомляє, зокрема, що воно має у своєму штаті працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід з постачання, зберігання, навантаження вугілля, контролю якості вугільної продукції. У зазначеній довідці також наведена інформація про двох осіб зазначеного учасника (директора та менеджера з продажу та постачання).

Крім того, у вищевказаній довідці зазначено, зокрема, що контроль якості вугільної продукції буде здійснюватися працівниками лабораторій на вугледобувних підприємствах та шахтах, а також працівниками незалежної лабораторії, яка акредитована Національним агентством по акредитації України відповідно до вимог стандарту ISO 17025.

Отже, Скаржник не порушив наведені вище вимоги Документації, у зв'язку з чим його Пропозиція була відхилена Замовником неправомірно із зазначеної підстави.

3. Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.07.2016 № 37 Пропозиція ПП "Востоксервіс" була відхилена Замовником, зокрема, з наступної підстави: "відповідно до інформації про походження товару, що надана у складі пропозиції конкурсних торгів ПП "Востоксервіс", постачальником вугілля кам'яного марки АМ (13-25) (антрациту) є ПП ВКФ "АКМА", це підтверджується копією договору № 110116 від 11.06.2016. Однак, у витягу з додатку 5 до тимчасового порядку здійснення контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей, затвердженого наказом першого заступника керівника Антитерористичного центру при Службі безпеки України (керівника Антитерористичної операції на території Донецької та Луганської областей) від 12.06.15 № 4150г "Про затвердження Тимчасового порядку контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів (товарів) через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей", наданий у складі пропозиції конкурсних торгів ПП "Востоксервіс", відсутня інформація про те, що постачальник товару ПП ВКФ "АКМА" (у якого учасник планує закуповувати товар) має право перевозити вугілля кам'яне (антрацит) з неконтрольованої території".

Скаржник стосовно зазначеної підстави відхилення повідомляє, що в складі пропозиції ПП "Востоксервіс" міститься документ "Довідка з інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі", в якому зазначено, що виробником вугілля кам'яного марки ДГР є ВСП "Шахтоуправління Павлоградське" шахта "Теренівська" ПАТ "ДТЕК Павлоградвугілля", а виробником вугілля кам'яного марки АМ є ТОВ "Ексіменерго "Паливно-енергетична компанія".

За інформацією Скаржника, у складі його Пропозиції міститься документ "Інформація про надання витягу, завіреного підписом та печаткою учасника торгів, з додатку 5 до тимчасового порядку здійснення контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей", в якому зазначене, зокрема, наступне: виробником вугілля марки АМ (13-25) є ТОВ "Ексіменерго "Паливно-енергетична компанія". Виробник цієї марки вугілля має право перевозити вугілля кам'яне (антрацит) з неконтрольованої території.

Крім того ПП "Востоксервіс" повідомляє, що постачальником вугілля кам'яного марки АМ (13-25) (антрациту) є ПП ВКФ "АКМА", що підтверджується копією договору від 11.06.2016 № 110116.

Скаржник вважає, що він підтвердив, що виробник вугілля марки АМ (13-25) має право перевозити вугілля кам'яне (антрацит) з неконтрольованої території.

Замовник стосовно наведеної підстави відхилення пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 7 розділу III Документації встановлено, зокрема, що учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі Пропозицій довідку з інформацією про технічні характеристики товару, який пропонується до постачання, та документи, які підтверджують відповідність Пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим Замовником згідно з додатком 2.

Пунктом 5 додатку 2 Документації встановлено, що відповідно до частини першої статті 5 Закону України "Про санкції"; доручення Прем'єр-міністра України від 24.09.2015 № 39207/1/1-15 та наказу Міністерства оборони України 29.09.2015 № 518 "Питання виконання Указу Президента України від 16.09.2015 № 549/2015", закупівля товарів, робіт і послуг не буде здійснюватися у юридичних осіб - резидентів Російської Федерації державної форми власності та юридичних осіб, частка статутного капіталу яких перебуває у власності Російської Федерації, а також в інших суб'єктів господарювання, що здійснюють продаж товарів, робіт і послуг походженням з Російської Федерації, крім випадків, коли заміщення таких предметів закупівлі іншими неможливе, що підтверджено Міністерством економічного розвитку і торгівлі України. З цією метою, учасники повинні надати у складі пропозиції конкурсних торгів, копії документів, що підтверджують походження товару та інформацію про товаровиробника.

Згідно з пунктом 6 додатку 2 Документації учасник повинен надати у складі Пропозиції "витяг, завірений підписом та печаткою учасника торгів, з додатку 5 до тимчасового порядку здійснення контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей, затвердженого наказом першого заступника керівника Антитерористичного центру при Службі безпеки України (керівника Антитерористичної операції на території Донецької та Луганської областей) від 12.06.15 № 415ог "Про затвердження Тимчасового порядку контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів (товарів) через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей" про те, що виробник (у якого учасник планує закуповувати товар) або постачальник товару (у якого учасник планує закуповувати товар) мають право перевозити вугілля кам'яне (антрацит) з неконтрольованої території".

Згідно з додатком 2 Документації Замовником закуповується, зокрема, вугілля марки АМ (13-25) (антрацит).

У складі копії Пропозиції Скаржника міститься довідка з інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі тощо, відповідно до якої вугілля кам'яне марки АМ, яке планує поставити ПП "Востоксервіс", виробляється товариством з обмеженою відповідальністю "Ексіменерго" Паливно-енергетична компанія" (надалі – ТОВ "Ексіменерго" ПЕК).

Також у складі копії Пропозиції Скаржника міститься документ "Інформація про походження товару та інформацію про товаровиробника", відповідно до якого виробником вугілля марки АМ (13-25) є ТОВ "Ексіменерго" ПЕК, а постачальником товару є ПП ВКФ "АКМА".

Крім цього, у складі копії Пропозиції ПП "Востоксервіс" міститься договір поставки вугільної продукції від 11.01.2016 № 110116, укладений між Скаржником (покупець за цим договором) та ПП ВКФ "АКМА" (постачальник за цим договором).

Разом з цим, у складі копії Пропозиції Скаржника міститься документ "Інформація про надання витягу, завіреного підписом та печаткою учасника торгів, з додатку 5 до тимчасового порядку здійснення контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей", відповідно до якої виробником вугілля марки АМ (13-25) є ТОВ "Ексіменерго" ПЕК, яке має право перевозити вугілля кам'яне (антрацит) з неконтрольованої території. До зазначеного документа доданий витяг з додатку 5 до тимчасового порядку здійснення контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів через лінію зіткнення у межах Донецької та Луганської областей, в якому міститься перелік суб'єктів господарювання, яким надано право перевозити визначені товари з неконтрольованої території, в якому міститься інформація щодо ТОВ "Ексіменерго" ПЕК, зокрема, як вантажовідправника.

Інформація щодо ПП ВКФ "АКМА" (як постачальника вугілля марки АМ) у вищевказаному витягу відсутня.

Разом з цим, Замовник не довів, що ПП ВКФ "АКМА" є суб'єктом господарювання, у якого Скаржник планує закуповувати товар, зокрема, вугілля кам'яне (антрацит) марки АМ (13-25).

Таким чином, Замовником не доведено, що ПП "Востоксервіс" порушило наведені вище вимоги Документації, тому Пропозиція Скаржника була відхилена Замовником неправомірно з вищевказаної підстави.

Неправомірно відхиливши Пропозицію Скаржника з підстав, наведених у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.07.2016 № 37, Замовник порушив вимоги статті 29 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, зокрема, недискримінації учасників.

Враховуючи інформацію, наведену вище, зокрема, стосовно того, що Пропозиція ПП "Востоксервіс" була відхилена Замовником неправомірно з підстав, наведених у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.07.2016 № 37, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття Пропозицій учасників Процедури закупівлі.

Відповідно до 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 на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень 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 Відділ освіти Олександрівської районної державної адміністрації Кіровоградської області скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 09111100-1. Вугілля кам'яне марки ДГ (0-200), АМ (13-25)" [оголошення № 113874, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 06.05.2016 № 86 (06.05.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Н. СИДОРЕНКО