



**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

№ 1977 -р/пк-ск від 16.09.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Херсон
Вуглепостачання"

вул. Суворова, 34, кв. 8,
м. Херсон, 73025

Каховська районна комунальна
установа "Районний центр по
обслуговуванню закладів освіти"
Херсонської області

вул. Леніна, 18, м. Каховка,
Херсонська обл., 74800

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 "Херсон Вуглепостачання" (надалі – Скаржник, ТОВ "Херсон Вуглепостачання") від 16.08.2016 № 404 (zareestrovanu в Комітеті 18.08.2016 за № 8-20/2845-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Каховською районною комунальною установою "Районний центр по обслуговуванню закладів освіти" Херсонської області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "ДК 021:2015: код 09111100-1, 09111210-5. вугілля марки : АМ (13-25), АС (6-13), ДГКО (25-80)" [оголошення № 123269 оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.05.2016 № 99(26.05.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, прийняти Скаргу до розгляду та зобов'язати Замовника

скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 19.08.2016 № 1833-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 22.08.2016 № 20-29.3/07-3663-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листами від 30.08.2016 № 2.01-20/516 та № 2.01-20/517 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів Колегією встановлено наступне.

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій, яке відбулось 08.08.2016, наданого Замовником на розгляд Колегії, свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники:

1)	товариство з обмеженою відповідальністю "Облтопвугілля" (надалі – ТОВ "Облтопвугілля", Переможець);
2)	приватне підприємство "Еко-Паливо" (надалі – ПП "Еко-Паливо");
3)	Скаржник.

Відповідно до копії протоколу відхилення, яке відбулось 09.08.2016, наданого Замовником на розгляд Колегії, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була відхилена Замовником.

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій, яка відбулась 09.08.2016, наданого Замовником на розгляд Колегії, до процедури оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Облтопвугілля" та ПП "Еко-Паливо"; найбільш економічно вигідною визнано та акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Облтопвугілля".

ТОВ "Херсон Вуглепостачання" у Скарзі не погоджується з рішенням Замовника стосовно відхилення його пропозиції конкурсних торгів.

У зв'язку з наведеним, Колегією була розглянута підстава відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника і встановлено наступне.

1. Відповідно до копії протоколу відхилення, яке відбулось 09.08.2016, наданого Замовником на розгляд Колегії, підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника було наступне: "стаття 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель від 10.04.2014 року № 1197-XVIII: учасник Процедури закупівлі не надав у складі пропозиції конкурсних торгів гарантійний лист від виробника на марку вугілля ДГКО".

Скаржник стверджує, що Замовником не вказано необхідність надання гарантійних листів за кожною маркою вугілля окремо, або декількох листів, а обумовлено лише підтвердження відповідності вугілля в цілому, як предмету закупівлі, гарантійним листом.

За інформацією Скаржника, ним було надано гарантійний лист від виробника вугілля кам'яного, адресованого на ім'я постачальника (який завіряє сертифікати), в якому зазначено право використання сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик (у тому числі, і на марку ДГКО 25-80).

Замовник стверджує, що саме Скаржником надані засвідчені копії сертифікатів на кожну марку вугілля проте, виробником марок вугілля АМ та АС є ТОВ "Шахтоуправління "Донбас"; марки ДГКО – ТОВ "Донрозробка".

Замовник зазначає, що гарантійний лист від 02.08.2016 № 02/08-1у чітко підтверджує змогу поставити спільному українсько-естонському підприємству "ХЕТАЛ,

ЛТД" необхідну кількість вугілля кам'яного марки АС (6-13) у кількості 55 тон та марки АМ (13-25) у кількості 400 тон, тому як безпосередньо він є їх виробником (видобувачем).

Замовник повідомляє, що Скаржником надана засвідчена копія сертифікату на марку вугілля ДГКО, виробником якого є ТОВ "Донрозробка", але відсутній гарантійний лист, що підтверджує право використання зазначеного сертифікату та стверджує, що інформація, яка надана в гарантійному листі ТОВ "Шахтоуправління "Донбас" від 02.08.2016 № 02/08-1у стосовно права використання копії сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на марку ДГКО 25-80 не є документально підтвердженою, оскільки власником сертифікату на марку вугілля ДГКО 25-80 є інша юридична особа (інший виробник).

Замовник зауважує, що Скаржник не в повному об'ємі виконав вимогу додатку 2 Документації, зокрема, документально не підтвердив право використовувати сертифікат на марку вугілля ДГКО.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 розділу III документації конкурсних торгів (зі змінами) (надалі – Документація) пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна включати в себе, зокрема, інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, в тому числі відповідну технічну специфікацію на вугілля, із зазначенням його технічних, якісних та кількісних характеристик.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, та зазначені Замовником у технічному завданні (додаток 2 Документації).

У додатку 2 Документації міститься інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

Відповідно до пункту 5 додатку 2 Документації для підтвердження відповідності вугілля вимогам Документації учасник Процедури закупівлі надає у складі пропозиції конкурсних торгів чинні на момент подання пропозицій копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на запропоновані марки вугілля кам'яного, що є предметом закупівлі завірені виробником або постачальником товару, а також гарантійний лист від виробника товару, адресований на ім'я постачальника (який завіряє сертифікати) для учасника Процедури закупівлі або на ім'я учасника Процедури закупівлі, в якому зазначено право використання вищезазначених документів (копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на запропоновані марки вугілля кам'яного, що є предметом закупівлі) в складі пропозиції конкурсних торгів.

Також, додатково у складі своєї пропозиції конкурсних торгів учасник Процедури закупівлі повинен надати копію договору між виробником або постачальником та учасником торгів (чинного протягом 2016 року) (дана копія договору має бути завірена нотаріально або мокрими печатками сторін). Разом з цим, учасник Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів повинен надати інформацію про походження вугілля, повне найменування виробника вугілля, його адресу.

Відповідно до Документації предметом закупівлі є вугілля марки АМ (13-25), вугілля марки АС (6-13) та вугілля марки ДГКО (25-80).

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Херсон Вуглепостачання" міститься:

- сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля кам'яне марки АС (6-13) №126, виробником якого є ТОВ "Шахтоуправління "Донбас", завірений спільним українсько-естонським підприємством "ХЕТАЛ, ЛТД";

- сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля кам'яне марки ДГКО (25-80) № 91, виробником якого є ТОВ "Донрозробка", завірений спільним українсько-естонським підприємством "ХЕТАЛ, ЛТД";
- сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля кам'яне марки АМ (13-25) № 127, виробником якого є ТОВ "Шахтоуправління "Донбас", завірений спільним українсько-естонським підприємством "ХЕТАЛ, ЛТД";
- договір про постачання вугільної продукції від 21.09.2016, укладений між спільним українсько-естонським підприємством "ХЕТАЛ, ЛТД" та ТОВ "Херсон Вуглепостачання";
- гарантійний лист від 02.08.2016 № 02/08-1у, виданий ТОВ "Шахтоуправління "Донбас" спільному українсько-естонському підприємству "ХЕТАЛ, ЛТД" щодо надання сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик та підтвердження на використання зазначених вище сертифікатів.

Разом з цим, у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Херсон Вуглепостачання" відсутній гарантійний лист від виробника ТОВ "Донрозробка" в якому зазначено право використання вищезазначеного сертифіката генетичних, технологічних та якісних характеристик на марку вугілля ДГКО (25-80).

Враховуючи вище викладене, пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена Замовником з наведеної вище підстави.

2. ТОВ "Херсон Вуглепостачання" у Скарзі, просить, зокрема зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту права 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 (ТОВ "Облтопвугілля" та ПП "Еко-Паливо"), та встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна включати в себе, зокрема, документально підтверджену інформацію про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям.

Відповідно до підпунктів 6.3.3.2 та 6.3.3.3 підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації для підтвердження відповідності учасника Процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям, останній повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів наступні документи:

- копію балансу за останній звітний період (форма Ф-1 "Баланс");
- копію звіту про фінансові результати за останній звітний період (форма Ф-2 "Звіт про фінансові результати").

Відповідно до статті 13 Закону України "Про бухгалтерський облік та фінансову звітність" звітним періодом для складання фінансової звітності є календарний рік.

Проміжна (місячна, квартальна) звітність, яка охоплює певний період, складається наростаючим підсумком з початку звітного періоду.

Процедура закупівлі проводилася Замовником у 2016 [оголошення № 123269 оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.05.2016 № 99 (26.05.2016)], отже учасник Процедури закупівлі для підтвердження наявності у нього фінансової спроможності повинен був надати копію балансу та звіту про фінансові результати за 2015 рік.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПП "Еко-Паливо" відсутні баланс підприємства та звіт про фінансові результати за 2015 рік, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, пропозиція конкурсних торгів ПП "Еко-Паливо", допущеного Замовником до процедури оцінки, не відповідала наведеним вище вимогам Документації, а тому Замовник мав відхилити її відповідно до частини першої статті 29 Закону та відмінити Процедуру закупівлі відповідно до статті 30 Закону у зв'язку з тим, що до оцінки допущено пропозиції менше ніж двох учасників.

Не відхиливши пропозицію конкурсних торгів зазначеного вище учасника, Замовник порушив вимоги пункту 3 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 пропозицію конкурсних торгів ПП "Еко-Паливо", яка не відповідала 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 другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" "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 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 отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

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 Каховську районну комунальну установу "Районний центр по обслуговуванню закладів освіти" Херсонської області відмінити процедуру закупівлі – "ДК 021:2015: код 09111100-1, 09111210-5. вугілля марки : АМ (13-25), АС (6-13), ДГКО (25-

80)" [оголошення № 123269 оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.05.2016 № 99(26.05.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК