



**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

№ 2106-р/пк-ск від 19.10.2016

вих. лист

від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Продимпекс"

вул. Естонська, буд. 120, м. Київ,
03062

Комунальне підприємство
"Комбінат дитячого харчування"
м. Харкова

пр-т. Гагаріна, буд. 41-Б,
Харківська обл., м. Харків,
Комінтернівський р-н, 61001

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 "Продимпекс" (надалі – Скаржник, ТОВ "Продимпекс") від 21.09.2016 № 21/09-1 (zareestrovanu в Комітеті 22.09.2016 за № 8-20/3112-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення комунальним підприємством "Комбінат дитячого харчування" м. Харкова (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "10.82.2. Дитячі новорічні подарунки" [оголошення № 148538, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 21.07.2016 №137(21.07.2016)] (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;
- зобов'язати замовника провести повторний розгляд та оцінку пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Торгова група "Союз" і ПАТ "Харківська бісквітна фабрика".

Рішенням Колегії від 23.09.2016 № 2009-р/пк-ск Скарга в частині оскарження рішення Замовника про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника була залишена без розгляду, в іншій частині – прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 26.09.2016 № 20-29.3/07-4026-дз Замовник листом від 29.09.2016 № 300 надав копії документів 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 оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, яке відбулось 31.08.2016, пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі подали такі учасники:

- 1) Скаржник;
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю торгова група "СОЮЗ" (надалі – ТОВ ТГ "СОЮЗ");
- 3) публічне акціонерне товариство "Харківська бісквітна фабрика" (надалі – ПАТ "Харківська бісквітна фабрика").

Відповідно до копії протоколу Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника № 8 від 31.08.2016 до оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика".

Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника № 10 від 06.09.2016 пропозиція конкурсних торгів Скаржника відхилена Замовником на підставі статі 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) як така, що не відповідає кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 Закону, та умовам документації конкурсних торгів.

Відповідно до копії протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника № 12 від 09.09.2016 переможцем Процедури закупівлі було визначено ПАТ "Харківська бісквітна фабрика".

1. Скаржник зазначає, що ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" було запропоновано для участі у Процедурі закупівлі продукцію одного виробника, яка не відповідає вимогам Замовника щодо якості, кількості тощо.

Зокрема, Скаржник стверджує, що ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" не виконали умови пунктів 2 і 4 додатку 6 документації конкурсних торгів щодо надання сертифікатів та іншого, оскільки такі документи взагалі не видаються та надати їх у законний спосіб було неможливо.

Замовник у своїх поясненнях зазначає, що пропозиції конкурсних торгів зазначених учасників містять весь перелік документів, визначених документацією конкурсних торгів, тому підстав для їх відхилення не було.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3.2 розділу 3 документації конкурсних торгів пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації щодо відповідності дитячого новорічного подарунка технічним, якісним та кількісним характеристикам до предмета закупівлі відповідно до додатка 6 цієї документації конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 3.2 розділу 3 документації конкурсних торгів технічні, якісні та кількісні характеристики дитячого новорічного подарунка наведені в додатку 5 документації конкурсних торгів.

Підтвердження відповідності предмета закупівлі технічним, якісним та кількісним характеристикам учасники надають у складі своєї пропозиції. Інформація про відповідність запропонованого дитячого новорічного подарунка встановленим вимогам повинна бути підтверджена учасником шляхом надання документів відповідно до додатку 6 цієї документації конкурсних торгів.

Пунктом 2 додатку 6 документації конкурсних торгів передбачене надання учасниками копій сертифікатів відповідності на кондитерські вироби, що входять до складу дитячого новорічного подарунку дійсні на дату постачання.

Пунктом 4 додатку 6 документації конкурсних торгів передбачене надання учасниками довідки (листа) або копії довідки (завіреної нотаріально) територіального центру стандартизації, метрології та сертифікації про дотримання виробником стандартів, норм і правил при виробництві кондитерських виробів, що входять до складу дитячого новорічного подарунку, яка видана не раніше дати публікації оголошення про проведення конкурсних торгів.

Відповідно до специфікації, що міститься у складі наданої Замовником копії пропозиції конкурсних торгів ПАТ "Харківська бісквітна фабрика", зазначеним учасником запропоновано для участі у Процедурі закупівлі продукцію власного виробництва, а також – виробництва публічного акціонерного товариства "Кондитерська фабрика "Харків'янка" (надалі – ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка").

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" містяться, зокрема, копії сертифікатів відповідності:

- від 16.10.2016 (дійсний до 15.10.2017) на цукерки глазуровані і неглазуровані, шоколадні та відформовані з шоколадної чи кондитерської маси для формування з начинками або без начинок і маси на основі суміші шоколаду – напівфабрикату, шоколадної чи кондитерської глазури, ядер горіхів або подрібнених горіхів, ягід фруктів, сухофруктів, зерно продуктів, зірваних круп та іншої сировини (виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка");

- від 16.06.2015 (дійсний до 29.03.2020) на цукерки глазуровані кондитерською глазур'ю в асортименті (виробництва ПАТ "Харківська бісквітна фабрика");

- від 29.02.2016 (дійсний до 28.02.2018) на шоколад темний (чорний) і молочний з добавленнями та без добавлень в асортименті (виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка");

- від 14.03.2016 (дійсний до 11.03.2018) на карамель відлигну в асортименті (виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка");

- від 22.01.2016 (дійсний до 21.01.2018) на карамель з додаванням та без додавання какао-порошку з начинками та льодяникову в асортименті (виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка").

Також у складі копії пропозиції конкурсних торгів ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" містяться наступні документи:

- лист державного підприємства "Харківський регіональний науково-виробничий центр стандартизації, метрології та сертифікації" від 16.08.2016 № 1564/11 відповідно до якого ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" дотримується стандартів, норм і правил при виробництві цукерок глазурованих кондитерською глазур'ю;

- лист державного підприємства "Харківський регіональний науково-виробничий центр стандартизації, метрології та сертифікації" від 11.08.2016 № 1535/11 відповідно до якого кондитерські вироби ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка" відповідають вимогам нормативних документів, а підприємство дотримує встановлені чинними нормативними документами умови для їх виробництва.

Також копія пропозиції конкурсних торгів ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" містить інші документи відповідно до додатку 6 документації конкурсних торгів.

Відповідно до специфікації, що міститься у складі наданої Замовником копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ", зазначеним учасником запропоновано для участі у Процедурі закупівлі продукцію виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" містяться, зокрема, копії сертифікатів відповідності:

- від 16.10.2016 (дійсний до 15.10.2017) на цукерки глазуровані і неглазуровані, шоколадні та відформовані з шоколадної чи кондитерської маси для формування з начинками або без начинок і маси на основі суміші шоколаду – напівфабрикату, шоколадної чи кондитерської глазури, ядер горіхів або подрібнених горіхів, ягід фруктів, сухофруктів, зерно продуктів, зірваних круп та іншої сировини (виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка");

- від 22.01.2016 (дійсний до 21.01.2018) на карамель з додаванням та без додавання какао-порошку з начинками та льодяникову в асортименті(виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка");

- від 29.02.2016 (дійсний до 28.02.2018) на шоколад темний (чорний) і молочний з добавленнями та без добавлень в асортименті (виробництва ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка");

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" міститься лист державного підприємства "Харківський регіональний науково-виробничий центр стандартизації, метрології та сертифікації" від 11.08.2016 № 1535/11 відповідно до якого кондитерські вироби ПАТ "Кондитерська фабрика "Харків'янка" відповідають вимогам нормативних документів, а підприємство дотримує встановлені чинними нормативними документами умови для їх виробництва.

Також копія пропозиції конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" містить інші документи відповідно до додатку 6 документації конкурсних торгів.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "Продимпекс" повідомляє про невідповідність пропозицій конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" умовам документації конкурсних торгів та мають бути детально вивчені Колегією.

За твердженням Скаржника, Замовником було застосовано дискримінаційний підхід під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, порушено положення Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), а також порушено права та законні інтереси ТОВ "Продимпекс" як потенційного переможця Процедури закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях зазначає, що пропозиції конкурсних торгів зазначених учасників містять весь перелік документів, визначених документацією конкурсних торгів, тому підстав для їх відхилення не було.

2.1. У зв'язку з наведеним та з метою захисту прав Скаржника на недискримінаційний підхід до розгляду його пропозиції конкурсних торгів Колегією були розглянуті копії пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до оцінки (ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика"), та виявлено наступне.

Відповідно до пункту 3.2 розділу 3 документації конкурсних торгів пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям встановленим у пункті 3.6 документації конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 3 розділу 3 документації конкурсних торгів на підтвердження наявності фінансової спроможності для юридичних осіб потрібно було надати:

- копію балансу (форма № 1) за останній звітний період;
- копію звіту про фінансові результати (форма № 2) за останній звітний період.

Відповідно до вимог 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.

Розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулося 31.08.2016, отже учасники Процедури закупівлі для підтвердження наявності у них фінансової спроможності повинні були надати копію балансу, копію звіту про фінансові результати та копію звіту про рух грошових коштів за 2015 рік.

У складі копій пропозицій конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" відсутні баланс підприємства та звіт про фінансові результати за 2015 рік, що не відповідає умовам документації конкурсних торгів в цій частині.

Таким чином, пропозиції конкурсних торгів ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика" не відповідали умовам документації конкурсних торгів та мали бути відхилені Замовником на підставі частини першої статті 29 Закону. Процедура закупівлі мала бути відхилена Замовником на підставі частини першої статті 30 Закону.

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів зазначених учасників Процедури закупівлі, 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 ТОВ ТГ "СОЮЗ" та ПАТ "Харківська бісквітна фабрика", які не відповідали умовам документації конкурсних торгів, 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 "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 цінних 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.

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 комунальне підприємство "Комбінат дитячого харчування" м. Харкова відмінити процедуру закупівлі – "10.82.2. Дитячі новорічні подарунки" [оголошення № 148538, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 21.07.2016 №137(21.07.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК