



**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

№ 1944-р/пк-ск від 12.09.2016

вих. лист від

№

Мале приватне підприємство
"Меркурій"

вул. Ворошилова, б. 5, к. 206,
м. Лисичанськ, Луганська обл., 93100

Івано-Франківська квартирно-
експлуатаційна частина району
Міністерства оборони України

вул. Національної гвардії, 14г, м. Івано-
Франківськ, 76000

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 малого приватного підприємства "Меркурій" (надалі – Скаржник, МПП "Меркурій") від 30.07.2016 № 7 (zareestrovano в Комітеті 02.08.2016 за № 8-20/2681-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Івано-Франківською квартирно-експлуатаційною частиною району Міністерства оборони України (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "35.30.1. Постачання теплової енергії" [оголошення № 127000, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.06.2016 № 104(02.06.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати комітет з конкурсних торгів Замовника відмінити рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" та відхилити її, як таку, що не відповідає, зокрема, вимогам Закону України "Про здійснення державних закупівель" та умовам документації конкурсних торгів;

- зобов'язати комітет з конкурсних торгів Замовнику провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 03.08.2016 № 1728-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 03.08.2016 № 20-29/07-3420-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 11.08.2016 № 2/1021 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 копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій від 13.07.2016 № 1166 свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" (надалі – ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ", Переможець);
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "ВОЛИНЬ – ЕКОТЕПЛО" (надалі – ТОВ "ВОЛИНЬ – ЕКОТЕПЛО");
- 3) товариство з обмеженою відповідальністю "ЕНЕРГОЗБЕРЕЖЕННЯ ЛЬВІВ" (надалі – ТОВ "ЕНЕРГОЗБЕРЕЖЕННЯ ЛЬВІВ");
- 4) товариство з обмеженою відповідальністю "Стандарт Енергія" (надалі – ТОВ "Стандарт Енергія");
- 5) Скаржник.

Згідно з копією протоколу засідання комітету конкурсних торгів Замовника від 22.07.2016 № 1216 пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Стандарт Енергія" була відхилена, як така, що не відповідає вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з копією протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій від 22.07.2016 № 1217 пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ", ТОВ "ВОЛИНЬ – ЕКОТЕПЛО", ТОВ "ЕНЕРГОЗБЕРЕЖЕННЯ ЛЬВІВ" та Скаржника були допущені Замовником до процедури оцінки найбільш економічно вигідною Замовник визнав пропозицію конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ".

МПП "Меркурій" вважає, що комітетом з конкурсних Замовника було грубо порушено законні права та інтереси Скаржника, як учасника Процедури закупівлі, шляхом невідхилення, допущення до оцінки та акцепту пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ", яка не відповідає вимогам статті 17 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

1. За інформацією Скаржника, пропозиція конкурсних торгів Переможця не відповідала вимогам Документації.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ним було проведено Процедуру закупівлі відповідно до вимог чинного законодавства, підстави для відміни рішення про акцепт пропозицій конкурсних торгів та відхилення ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" відсутні.

1.1. МПП "Меркурій" повідомляє у Скарзі, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" відсутня ліцензія на постачання теплової енергії, тобто він не має дозволу на цю діяльність і не відповідає кваліфікаційним вимогам.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ним було встановлено вимогу, що учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів копію діючої ліцензії або ж гарантійний лист про те, що така ліцензія буде надана при укладенні договору.

За твердженням Замовника, ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" у складі своєї пропозиції конкурсних торгів надало вищевказаний гарантійний лист.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинна відповідати кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 Закону.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації для підтвердження відсутності підстав відмови в участі у Процедурі закупівлі учаснику Процедури закупівлі необхідно надати, зокрема, копію діючої ліцензії на виробництво теплової енергії, транспортування її магістральними і місцевими (розподільчими) тепловими мережами або постачання теплової енергії, або гарантійний лист про надання копії діючої ліцензії при укладенні договору, у разі обрання такого учасника переможцем торгів.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" міститься гарантійний лист від 11.07.2016 № 21/7, у якому зазначена, зокрема, наступна інформація:

- "у разі обрання ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" переможцем торгів в Івано-Франківській КЕЧ Міністерства оборони України зобов'язуємось отримати ліцензію на постачання теплової енергії для провадження господарської діяльності на території Івано-Франківської області та надати її при укладенні договору";

- "станом на 11.07.2016 ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не здійснює господарської діяльності з транспортування теплової енергії, у зв'язку із відсутністю теплових мереж, а тому ліцензії не має. У разі обрання ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" переможцем торгів в Івано-Франківській КЕЧ Міністерства оборони України та прийняття в користування або у власність теплових мереж зобов'язуємось отримати ліцензію на транспортування теплової енергії та надати її при укладенні договору".

Враховуючи наведену у гарантійному листі інформацію, ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не підтвердило те, що за умови, якщо ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не будуть прийняті в користування або у власність теплові мережі, ним при укладенні договору буде надана вищевказана ліцензія.

Отже, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не відповідала вищевказаній вимозі Документації та мала бути відхилена Замовником на підставі пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

1.2. МПП "Меркурій" повідомляє у Скарзі, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" відсутня довідка про матеріально-технічну базу.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що кваліфікаційний критерій "наявність обладнання та матеріально-технічної бази" не встановлювався, оскільки Законом передбачено встановлення одного або кількох кваліфікаційних критеріїв, які визначені у статті 16 Закону.

Тому, за твердженням Замовника, надання учасником Процедури закупівлі довідки про наявність матеріально-технічної бази не вимагалось.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Документацією не вимагалось надання учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів довідки про наявність матеріально-технічної бази.

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

1.3. МПП "Меркурій" повідомляє у Скарзі, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" відсутня довідка про субпідрядника.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що враховуючи те, що у Документації встановлено вимогу щодо надання довідки про необхідність залучення субпідрядних організацій, в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю, лише в тому випадку, якщо планується залучати такі організації до надання послуг, то не надання такої довідки свідчить про відсутність такої потреби та відповідає вимогам Документації.

Замовник повідомляє, що у складі пропозиції ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не надано довідки про необхідність залучення субпідрядних організацій під час виконання умов договору на постачання теплової енергії, що свідчить про відсутність потреби у залученні таких організацій під час надання послуг.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з інших документів, передбачених чинним законодавством та даною Документацією.

Відповідно до пункту 10 розділу III Документації у випадку необхідності залучення для надання послуг субпідрядника, учасником Процедури закупівлі в складі його цінової пропозиції надається довідка в довільній формі із зазначенням найменування та місцезнаходження кожного суб'єкта господарювання, якого планується залучити при наданні послуг, в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Враховуючи наведене, учасник Процедури закупівлі повинен був надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів вищезазначену довідку у разі залучення субпідрядників під час надання послуг, в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю, у разі, якщо учасник не планував залучати субпідрядників в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю надання даної довідки Документацією не вимагалось, у зв'язку з цим Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

1.4. МПП "Меркурій" повідомляє у Скарзі, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" відсутні ряд документів, які підтверджують відповідність учасника статті 16, та іншим нормам Закону, зокрема:

- опис предмета закупівлі;
- згода з істотними умовами договору про закупівлю;
- довідка про захист довкілля.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" у повній мірі відповідає вимогам Документації, оскільки у складі його пропозиції конкурсних торгів містяться, зокрема: пояснювальна записка з описом предмета закупівлі; згода з істотними умовами договору про закупівлю; довідка про захист довкілля.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинна відповідати кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 Закону.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з інших документів, передбачених чинним законодавством та даною Документацією.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації, зокрема:

- документальне підтвердження відповідності послуг технічним, якісними та кількісним характеристикам має бути надане у формі пояснювальної записки та повинно мати детальний опис основних послуг, вид палива, яке буде використовуватися учасником при виробництві теплової енергії, що пропонуються для надання;
- учасником повинні бути застосовані заходи із захисту довкілля на підтвердження чого учасник у складі пропозиції надає пояснювальну записку у довільній формі;
- інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі викладена у технічному завданні – з додатку 2 Документації.

Відповідно до пункту 2 розділу VI Документації учасник процедури закупівлі у складі своєї цінової пропозиції надає гарантійний лист щодо погодження з основними умовами договору та можливістю їх включення до договору про закупівлю у разі перемоги в торгах.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" містяться:

- пояснювальна записка до технічного завдання від 11.07.2016 № 21/4;
- інформація щодо захисту довкілля від 11.07.2016 № 21/5;
- гарантійний лист щодо погодження з основними умовами договору від 11.07.2016 № 21/12;

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

1.5. МПП "Меркурій" повідомляє у Скарзі, що у складі пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" відсутні ряд документів, які підтверджують відповідність учасника статті 16, та інших нормам Закону, зокрема, довідка про досвід виконання договорів з теплопостачання (які це підприємство не могло виконувати на законних підставах, якщо відсутня ліцензія на постачання теплової енергії, то провадити цю діяльність заборонено).

Скаржник зазначає, що не маючи відповідної ліцензії на теплопостачання, ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не може мати досвіду виконання аналогічних договорів за предметом закупівлі, а предметом закупівлі є саме "постачання пари та гарячої води (код ДК 021:2015 - 09324000-6 "Центральне опалення") (постачання теплової енергії), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016: 2010 - 35.30.1" і таким чином не відповідає вимогам статті 17 Закону.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що на усне звернення комітету з конкурсних торгів до ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" було повідомлено, що воно має діючий договір на постачання теплової енергії та ліцензію на постачання теплової енергії, як зазначено у гарантійному листі ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" від 11.07.2016 № 21/7 (але у Львівській області), а відтак має досвід виконання аналогічних договорів.

За інформацією Замовника, відповідно до пункту 6 розділу III Документації ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" було надано інформаційну довідку в довільній формі, із зазначенням аналогічних договорів, які виконувалися учасником з надання послуг з постачання теплової енергії.

За твердженням Замовника, ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" надано інформаційну довідку у довільній формі, із зазначенням аналогічних договорів, які виконувалися учасником з надання послуг з постачання теплової енергії. Замовник повідомляє, що ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" зазначено наступний договір: Відділ освіти Яворівської РДА (м. Яворів, Львівська обл., вул. Львівська, 23), на загальну суму договору – 248000,00 грн, договір № 14, який укладений у 2016 році (строк надання послуг – 2016 рік).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2 пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів інформаційну довідку

у довільній формі з зазначенням аналогічних договорів, які виконувалися учасником по наданню послуг, які є предметом закупівлі.

Виходячи з вищевикладеного, аналогічних договорів, які виконувалися учасником Процедури закупівлі, повинно бути щонайменше два.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" міститься довідка "про досвід виконання аналогічних договорів" від 11.07.2016 № 21/2, в якому зазначена інформація, про один договорів, укладений з Відділом освіти Яворівської РДА, термін виконання якого становить – 31.12.2016, що не відповідає вимогам Документації.

Отже, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "ЗАХІДТЕПЛОКОМ" не відповідала вищевказаній вимозі Документації та мала бути відхилена Замовником на підставі пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

2. У Скарзі МПП "Меркурій" просить, зокрема, зобов'язати комітет з конкурсних торгів Замовника провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів. Це було б можливим за умови відповідності пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, умовам Документації.

У зв'язку з цим Колегією були розглянуті копії пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів, та встановлено наступне.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2 пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів інформаційну довідку у довільній формі із зазначенням аналогічних договорів, які виконувалися учасником з надання послуг, які є предметом закупівлі.

Виходячи з вищевикладеного, аналогічних договорів, які виконувалися учасником Процедури закупівлі, повинно бути щонайменше два.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ВОЛИНЬ – ЕКОТЕПЛО" міститься "довідка з зазначенням аналогічних договорів, які виконувалися учасником по наданню послуг, які є предметом закупівлі" від 11.07.2016 № 8, в якій міститься інформація про два договори (від 22.02.2016 № 77 та від 25.02.2016 № 19), щодо яких ТОВ "ВОЛИНЬ – ЕКОТЕПЛО" у довідці було зазначено, що дані договори виконуються (до 31.12.2016), що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Отже, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "ВОЛИНЬ – ЕКОТЕПЛО" не відповідала вищевказаній вимозі Документації та мала бути відхилена Замовником на підставі пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Скаржник просить, зокрема, зобов'язати комітет з конкурсних торгів Замовника провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів, отже, враховуючи наведену вище інформацію, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

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 відсутності 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 абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обстави 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 Івано-Франківську квартирно-експлуатаційну частину району Міністерства оборони України скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "35.30.1. Постачання теплової енергії" [оголошення № 127000, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.06.2016 № 104(02.06.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK