



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита В. Липківського, 45, м. Київ-35, 03035,
тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42; <http://www.amcu.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

Ім'я (найменування) суб'єкта оскарження:	товариство з обмеженою відповідальністю "МІЖНАРОДНА ІННОВАЦІЙНА КОМПАНІЯ НОВИХ ТЕХНОЛОГІЙ" (надалі – Скаржник, ТОВ "МІКОНТ")
Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:	вул. Дорога Набережно Печерська, 2, м.Київ, 01013
Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:	UA-2021-07-05-010659-с.а1
Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:	09 липня 2021 21:22
Найменування замовника:	Державне підприємство "Дирекція з експлуатації та обслуговування" (надалі – Замовник)
Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі:	UA-2021-07-05-010659-с "39830000-9 Продукція для чищення" (надалі – Процедура закупівлі)

РІШЕННЯ

№ 16710-р/пк-пз від 21.07.2021

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "МІЖНАРОДНА ІННОВАЦІЙНА КОМПАНІЯ НОВИХ ТЕХНОЛОГІЙ" від 09 липня 2021 № UA-2021-07-05-010659-с.а1 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

ВСТАНОВИЛА:

Надалі за текстом вказаного рішення терміни та визначення:

- Закон України "Про публічні закупівлі" – Закон;
- тендерна документація – Документація.

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про проведення Переговорної Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 14.07.2021 № 15995-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду.

Замовник шляхом розміщення листа від 19.07.2021 на веб-порталі Уповноваженого органу, надав пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги, інформації, одержаної за Скаргою, та інформації, розміщеної в електронній системі закупівель, встановлено наступне.

Відповідно до оголошення № UA-2021-07-05-010659-с, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовником оголошено проведення переговорної Процедури закупівлі.

Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу, 05.07.2021 оприлюднено повідомлення про намір укласти договір з товариством з обмеженою відповідальністю "МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА" (надалі – ТОВ "МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА").

Скаржник зазначає, що Замовник протокольним рішенням № 102 від 18.06.2021 р. визначив переможцем процедури закупівлі тендерну пропозицію ТОВ "МІКОНТ" однак наразі рішення процедура призупинена за скаргою одного із учасників. Так, 05.07.2021 по закупівлі 39830000-9 Продукція для чищення UA-2021-07-05-010659-с Замовник проводить переговорну процедуру, попередньо запросивши не неї скаржника листом, надісланим електронною поштою. У цьому листі містилось звернення про запрошення скаржника до участі у переговорній процедурі закупівлі.

Відповідно до цих умов ТОВ "МІКОНТ" було надано пропозицію за цією переговорною процедурою закупівлі на електронну пошту dp.deo.mtz@gmail.com, як вимагалось Замовником. На загальну суму 90 448,80 гривень (Дев'яносто тисяч чотириста сорок вісім гривень 80 копійок).

Скаржник додає, що 05.07.2021 Замовником було опубліковано протокол №125 від 05.07.2021 (, в якому Замовник зазначає, що ТОВ "МІКОНТ" не з'явилися на процедуру. Хоча ТОВ "Міконт" не повиненно було нікуди з'являтися. Скаржником було надано відповідні документи, які вимагав Замовник, тендерна пропозиція була надіслана ТОВ "МІКОНТ" у складі листа з пропозицією, який наведено вище. Та повідомили телефоном, щоб пропозиція розглядалась без участі Скаржника, оскільки пропозиція є остаточною, та ТОВ "МІКОНТ" не планує її змінювати.

Замовник безпідставно обирає ТОВ "МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА" з ціною 144 870,72 грн. ТОВ "МІКОНТ" було запропоновано значно меншу ціну на цю закупівлю, а саме 90 448,80 гривень, як було зазначено вище. Різниця між ціною обраного переможця та ціною ТОВ "Міконт" 54 421,92 грн, що є значною сумою для бюджету. Незрозуміло, чому замовник віддає перевагу пропозиції з вищою ціною.

Таким чином Скаржник порушує інтереси ТОВ "МІКОНТ" для реалізації своїх статутних завдань та отримання прибутку. Стаття 5 Закону України "Про публічні закупівлі" (далі - Закон), визначає, що закупівлі здійснюються за такими принципами: 1) добросовісна конкуренція серед учасників; 2) максимальна економія, ефективність та пропорційність; 3) відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель; 4) недискримінація учасників та рівне ставлення до них; 5) об'єктивне та неупереджене визначення переможця процедури закупівлі/спрощеної закупівлі; 6) запобігання корупційним діям і зловживанням.

Згідно ст. 40 Закону, переговорна процедура закупівлі використовується замовником як виняток. Замовником не обґрунтовано необхідність застосування саме переговорної

процедури, а також проведення переговорної та недопущення з незрозумілих підстав пропозиції ТОВ "МІКОНТ" та обрання переможця ТОВ "МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА" з ціною яка набагато вища, за запропоновану ТОВ "МІКОНТ".

Отже, Замовник упереджено та протиправно провів переговорну процедуру та обирає учасника з ціною, що у майже у 1,5 рази вища ніж запропонована ТОВ "МІКОНТ" при тому, що йому об'єктивно було відомо щонайменше про 3 постачальника продукції для чищення. А також не обґрунтував необхідність проведення переговорної процедури.

Замовник зазначає, що ним понад 4 (чотири) місяці вчинялися дії для проведення процедури публічної закупівлі – придбання Замовником товарів у загальному порядку, встановленому Законом. Враховуючи наявність рішення по скарзі, строків розгляду документів інших учасників процедури закупівлі № UA-2021-03-12-012818-b, можливих оскаржень рішень прийнятих уповноваженою особою, щоденні потреби у прибиранні та, необхідність Замовнику забезпечувати належним чином статутної діяльності, 05 липня 2021 року, як виняток, було оголошено про проведення скороченої переговорної процедури закупівлі. Для забезпечення прозорості процедури до участі було запрошено всіх учасників оскаржуваної процедури закупівлі № UA-2021-03-12-012818-b. Процедуру було об'явлено з дотриманням усіх правил та порядків визначених Законом для проведення процедур такого виду.

Замовником чітко дотримані вимоги ст. 40 Закону у якій зазначено, що переговорна процедура закупівлі використовується замовником як виняток і відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю після проведення переговорів щодо ціни та інших умов договору про закупівлю з одним або кількома учасниками процедури закупівлі.

Замовник використав надане йому законодавством право та провів переговори на задалегідь визначених у Зверненні, на яке посилається Скаржник, умовах. Однією із умов, викладених в Зверненні (файл: Звернення.pdf) було надання пропозиції відповідно до вимог закупівлі ідентифікатор UA-2021-03-12-012818-b.

Скаржник своїми діями повністю спалює чинне законодавство, порушує права Замовника, оскільки саме Скаржник є переможцем основної оскаржуваної процедури закупівлі, та не хоче чесно та прозоро отримати перемогу, дати можливість замовнику реалізувати надане йому право, здійснити закупівлю товарів, у разі оскарження прийнятих рішень, дій чи бездіяльності замовника після оцінки тендерних пропозицій учасників, в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від очікуваної вартості тендеру, що оскаржується.

У ході розгляду наведених вище питань встановлено наступне.

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу Замовником було оголошено про проведення переговорної процедури закупівлі у зв'язку з оскарженням прийнятих рішень, дій чи бездіяльності замовника щодо триваючого тендера.

Замовником на веб-порталі Уповноваженого органу наведено обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі, в якому зазначено, зокрема, наступне:

"Відповідно до частини першої статті 40 Закону переговорна процедура закупівлі використовується замовником, як виняток і відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю після проведення переговорів щодо ціни та інших умов договору про закупівлю з одним або кількома учасниками процедури закупівлі. Згідно з абзацом 5 пункту 3 частини другої статті 40 Закону Переговорна процедура закупівлі застосовується замовником як виняток у разі якщо у замовника виникла нагальна потреба здійснити закупівлю у разі оскарження прийнятих рішень, дій чи бездіяльності замовника щодо триваючого тендера після оцінки тендерних пропозицій учасників, в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від очікуваної вартості тендера, що оскаржується.

При цьому предмет закупівлі, його технічні та якісні характеристики, а також вимоги до учасника процедури закупівлі не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації.

Електронною системою закупівель призупинено перебіг тендеру, оскільки подано скаргу до органу оскарження за предметом закупівлі "39830000-9 Продукція для чищення" Ідентифікатор закупівлі: UA-2021-03-12-012818-b.

Зважаючи на відсутність на складі Державного підприємства "Дирекція з експлуатації та обслуговування" залишків відповідної групи товарів, для забезпечення потреби Державного підприємства "Дирекція з експлуатації та обслуговування" у закупівлі вирішено здійснити закупівлю товарів за предметом "39830000-9 Продукція для чищення" Код ДК 021:2015 39830000-9 шляхом застосування переговорної процедури закупівлі з підстави, що визначена пунктом 3 частини другої статті 40 Закону".

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 40 Закону переговорна процедура закупівлі застосовується замовником як виняток у разі, якщо у замовника виникла нагальна потреба здійснити закупівлю у разі, зокрема, оскарження прийнятих рішень, дій чи бездіяльності замовника щодо триваючого тендера після оцінки тендерних пропозицій учасників, в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від очікуваної вартості тендера, що оскаржується.

Замовником 05.07.2021 на веб-порталі Уповноваженого органу опубліковано повідомлення про намір укласти договір з ТОВ ""МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА" яке містить, зокрема, Обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі.

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовник оголосив процедуру закупівлі № UA-2021-03-12-012818-b за предметом закупівлі "39830000-9 Продукція для чищення".

Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої Пропозиції для участі в Процедурі закупівлі подали наступні учасники:

- 1) Скаржник;
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "ГРЕНЛАНДІЯ НВП" (надалі – ТОВ "ГРЕНЛАНДІЯ НВП");
- 3) товариство з обмеженою відповідальністю "МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА" (надалі – ТОВ "МЕГА СЕРВІС УКРАЇНА").

Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу, розкриття Пропозицій відбулось 14.06.2021.

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, Пропозицію Скаржника визначено Переможцем.

Двадцять восьмого червня 2021 року ТОВ "Гренландія НВП" було подано до органу оскарження скаргу від 28 червня 2021 № UA-2021-03-12-012818-b.c3 щодо порядку проведення Замовником наведеної вище Процедури закупівлі.

За результатами розгляду вказаної вище скарги Колегією було прийнято відповідне рішення від 12.07.2021 № 15809-р/пк-пз, згідно з яким Замовника було зобов'язано скасувати рішення про визначення товариства з обмеженою відповідальністю "МІКОНТ" переможцем процедури закупівлі - "39830000-9 Продукція для чищення", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2021-03-12-012818-b.

Враховуючи викладене, станом на дату прийняття Колегією рішення за Скаргою Колегією було прийнято рішення щодо оскаржуваної (конкурентної) процедури закупівлі, на підставі якої було прийнято рішення щодо проведення переговорної процедури, а отже зазначені відкриті торги не є (станом на момент прийняття цього рішення) таким, що оскаржується.

За таких умов, на момент прийняття Колегією рішення за Скаргою тендер (№ UA-2021-03-12-012818-b), оскарження якого було підставою для застосування Замовником зазначеної переговорної процедури закупівлі, не є таким, що оскаржується.

Враховуючи викладене, станом на момент прийняття Колегією цього рішення за Скаргою, відсутні підстави для застосування Замовником переговорної процедури закупівлі, визначені пунктом 3 частини другої статті 40 Закону.

Відповідно до частини восьмої статті 40 Закону переговорна процедура закупівлі відміняється замовником у разі неможливості усунення порушень, що виникли через виявлені порушення законодавства щодо закупівель.

З урахуванням матеріалів, інформації Скаржника, наведеної у Скарзі, Замовник не обґрунтував та документально не підтвердив наявність підстав для застосування переговорної процедури, визначених Замовником, що вплинуло на об'єктивність визначення Переможця.

Враховуючи викладене, Замовник не підтвердив правомірність застосування переговорної процедури закупівлі на підставі вимог статті 40 Закону.

Виходячи з наведеного, подальші дії Замовника, зокрема, обрання переможця вчинені з порушенням вимог Закону, які неможливо усунути.

Таким чином Замовник порушив вимоги частин другої та шостої статті 40 Закону. Такі дії Замовника вплинули на об'єктивність визначення переможця.

Відповідно до частини восьмої статті 40 Закону переговорна процедура закупівлі відміняється замовником у разі, якщо замовником допущено порушення, що вплинули на об'єктивність визначення переможця процедури закупівлі; неможливості усунення порушень, що виникли через виявлені порушення законодавства з питань закупівель.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги частини восьмої статті 40 Закону.

Враховуючи інформацію, наведену вище, Колегією були виявлені в діях Замовника під час проведення зазначеної переговорної процедури закупівлі порушення, а саме – безпідставне застосування процедури закупівлі, які вплинули на об'єктивність визначення переможця Процедури закупівлі та які неможливо усунути через виявлені порушення законодавства з питань публічних закупівель, що є підставою для відміни Процедури закупівлі у відповідності до вимог частини восьмої статті 40 Закону.

Відповідно до частини вісімнадцятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення:

1) про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про процедури закупівлі, передбаченої цим Законом);

2) про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати 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 тендерної документації), привести тендерну документацію у відповідність із вимогами законодавства або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Враховуючи викладене, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі в межах одержаної за скаргою інформації та інформації, розміщеної в електронній системі закупівель, виходячи з положень частини шістнадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 18 Закону України "Про публічні закупівлі", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Державне підприємство "Дирекція з експлуатації та обслуговування" відмінити процедуру закупівлі – "39830000-9 Продукція для чищення", оголошення про проведення якої оприлюднене на вебпорталі Уповноваженого органу за № UA-2021-07-05-010659-с.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

І.КОПАЙГОРА

Члени Колегії

О.НЕЧИТАЙЛО

Б.ГОРОБЕЦЬ