



**КОМІСІЯ
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 "МІК" (код ЄДРПОУ: 30105738) (надалі – Скаржник) |
| Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження: | Інформація, доступ до якої обмежено |
| Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання: | UA-2024-04-30-008602-а.а4 |
| Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель: | 13 вересня 2024 15:43 |
| Найменування замовника: | акціонерне товариство "НАЦІОНАЛЬНА АТОМНА ЕНЕРГОГЕНЕРУЮЧА КОМПАНІЯ "ЕНЕРГОАТОМ" (код ЄДРПОУ: 24584661) (надалі – Замовник) |
| Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі: | UA-2024-04-30-008602-а "Високовольтні вводи: лот 1 - 31160000-5 Частини електродвигунів, генераторів і трансформаторів (високовольтні вводи 750 кВ), лот 2 - 31160000-5 Частини електродвигунів, генераторів і трансформаторів (високовольтні вводи 330 кВ), лот 3 - 31160000-5 Частини електродвигунів, генераторів і трансформаторів (високовольтні вводи 150 кВ)" (надалі – Процедура закупівлі) |

РІШЕННЯ

№ 15833-р/пк-пз від 25.09.2024

Комісія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Комісія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "МІК" (код ЄДРПОУ: 30105738) від 13 вересня 2024 № UA-2024-04-30-008602-а.а4 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

ВСТАНОВИЛА:

Надалі за текстом вказаного рішення терміни та визначення:

- Закон України "Про публічні закупівлі" – Закон;

- Особливості здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджені Постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 "Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування" – Особливості;

- тендерна документація – Документація;
- тендерна пропозиція – Пропозиція.

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі за лотом № 1 та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відміну Процедури закупівлі.

Рішенням Комісії від 17.09.2024 № 15350-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду за лотом № 1.

На веб-порталі Уповноваженого органу (prozorro.gov.ua) Комісією було зобов'язано Замовника надати пояснення по суті Скарги.

Замовник шляхом завантаження на веб-портал 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 інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої Пропозиції для участі у Процедурі закупівлі за лотом № 1 подали наступні учасники:

| | |
|----|---------------------------|
| 1) | Скаржник |
| 2) | Universal Baltic Group OÜ |

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, розкриття Пропозицій відбулось 13.05.2024.

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, статус Пропозиції Скаржника – "Очікує рішення".

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовником 06.09.2024 розміщено інформацію про відміну Процедури закупівлі.

Скаржник не погоджується з рішенням Замовника щодо відміни Процедури закупівлі, виходячи з наступного.

Скаржник зазначає, що відповідно до рішення № 13730-р/пк-пз від 13.08.2024, формулювання "Слід зазначити, що Комісія рішенням від 26.06.2024 № 11150-р/пк-пз не зобов'язувала Замовника звертатись до Скаржника за усуненням невідповідності в цій частині повторно, у зв'язку з чим Замовник не мав права звертатись за усуненням невідповідностей у зазначених вище документах" та "Разом з тим, Замовник не повинен був звертатись до зазначеного учасника на підставі вимог пункту 43 Особливостей щодо наведених вище документів". Не створює порушення яке неможливо усунути, а лише вказує

що Замовник при розгляді Пропозиції Скаржника ТОВ "МІК" порушив вимоги пункту 43 Особливостей, та зайвий раз вказує про відповідність Пропозиції Скаржника Документації.

Тобто Комісія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення публічних закупівель, у рішенні № 13730-р/пк-пз від 13.08.2024 вказує на порушення зі сторони Замовника щодо розгляду Пропозиції ТОВ "МІК", але не вказує про такі порушення які неможливо усунути.

Окрім цього, відповідно до протоколу № 03/53 від 6 вересня 2024, можна дійти висновку, що Замовник самостійно встановив наявність порушення, яке неможливо усунути, в той самий час, відповідно до Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178, та Закону України "Про публічні закупівлі", Замовник не має повноважень виявляти наявність або відсутність порушення процедури закупівлі.

Відповідно до частини 4 статті 8 Закону України "Про публічні закупівлі" у висновку обов'язково зазначаються опис порушення (порушень) законодавства у сфері публічних закупівель, виявленого за результатами моніторингу процедури закупівлі, що в свою чергу здійснюють центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері державного фінансового контролю, та його міжрегіональні територіальні органи (далі - органи державного фінансового контролю).

Відповідно до п.1 ч. 18 статті 18 Закону України "Про публічні закупівлі" - За результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення:

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

Отже виявляти порушення у процедурі закупівлі мають повноваження Орган оскарження та Органи державного фінансового контролю. Враховуючи вищенаведене, рішення щодо відміни тендеру є неправомірним.

Замовник зазначає, що не погоджуючись з рішенням Замовника про відхилення своєї Пропозиції учасник ТОВ "МІК" оскаржив його у встановленому законодавством порядку (скарга від 03.08.2024 № UA-2024-04-30-008602-а.а3). За результатами розгляду скарги рішенням від 13.08.2024 № 13730-р/пк-пз орган оскарження зобов'язав Замовника скасувати рішення про відхилення тендерної пропозиції учасника ТОВ "МІК" (рішення було виконано Замовником 05.09.2024). При цьому у мотивувальній частині зазначеного рішення органом оскарження зазначено, що "за результатами розгляду скарги від 14 червня 2024 № UA-2024-04-30-008602-а.с2 Комісія постановила зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення тендерної пропозиції товариства з обмеженою відповідальністю "МІК".

Замовником 24 липня 2024 було скасовано рішення про відхилення Пропозиції Скаржника. Відповідно до інформації, оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовником щодо Пропозиції учасника розміщено вимогу про усунення невідповідностей до 25 липня 2024 17:34. Відповідно до пункту 43 Особливостей, замовник не може розмішувати щодо одного і того ж учасника процедури закупівлі більше ніж один раз повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерної пропозиції, крім випадків, пов'язаних з виконанням рішення органу оскарження. Слід зазначити, що Комісія рішенням від 26.06.2024 № 11150-р/пк-пз не зобов'язувала Замовника звертатись до Скаржника за усуненням невідповідності в цій частині повторно, у зв'язку з чим Замовник не мав права звертатись за усуненням невідповідностей у зазначених вище документах".

Таким чином, було виявлено порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель, яке неможливо усунути (а саме – повторне звернення з вимогою про усунення

невідповідностей в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі Пропозиції, не пов'язане з виконанням рішення органу оскарження).

Тому, керуючись підпунктом 2 пункту 50 Особливостей, Замовник рішенням від 06.09.2024 відмінив відкриті торги за лотом 1 з причини неможливості усунення порушень, що виникли через виявлені порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель, з описом таких порушень (Під час повторного розгляду тендерної пропозиції учасника після скасування рішення про її відхилення на виконання рішення органу оскарження від 26.06.2024 № 11150-р/пк-пз Замовник повторно звернувся з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерної пропозиції. Проте відповідно до рішення органу оскарження від 13.08.2024 № 13730-р/пк-пз Замовник не мав права звертатись за усуненням невідповідностей, оскільки орган оскарження не встановлював такого обов'язку для замовника).

Крім того підстава, з якої Замовником була відмінена оскаржувана процедура закупівлі за лотом 1, відповідно до пункту 50 Особливостей є такою, у разі наявності якої саме замовник відмінює відкриті торги. При цьому Особливостями не передбачено, що порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель мають бути виявлені та факт неможливості їх усунення встановлено виключно органом державного фінансового контролю або органом оскарження. Також Особливості не визначають які саме порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель є такими, що неможливо усунути.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 50 Особливостей замовник відмінює відкриті торги у разі:

- 1) відсутності подальшої потреби в закупівлі товарів, робіт чи послуг;
- 2) неможливості усунення порушень, що виникли через виявлені порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель, з описом таких порушень;
- 3) скорочення обсягу видатків на здійснення закупівлі товарів, робіт чи послуг;
- 4) коли здійснення закупівлі стало неможливим внаслідок дії обставин непереборної сили.

У разі відміни відкритих торгів замовник протягом одного робочого дня з дати прийняття відповідного рішення зазначає в електронній системі закупівель підстави прийняття такого рішення.

Відповідно до інформації, оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу, причина відміни: "неможливість усунення виявлених порушень законодавства у сфері публічних закупівель".

Коментар щодо відміни: "Під час повторного розгляду тендерної пропозиції учасника після скасування рішення про її відхилення на виконання рішення органу оскарження від 26.06.2024 № 11150-р/пк-пз замовник повторно звернувся з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерної пропозиції. Проте відповідно до рішення органу оскарження від 13.08.2024 № 13730-р/пк-пз замовник не мав права звертатись за усуненням невідповідностей, оскільки орган оскарження не встановлював такого обов'язку для замовника".

Замовником на веб-порталі Уповноваженого органу розміщено протокол від 06.09.2024 № 03/53, в якому зазначено, зокрема, наступне: "Уповноважена особа, відповідальна за організацію та проведення процедур закупівель в АТ "НАЕК "Енергоатом",

РОЗГЛЯНУЛА:

оприлюднені на Prozorro документи учасника за лотом 1 – ТОВ "МІК"; рішення Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель від 13.08.2024 № 13730-р/пк-пз та з урахуванням рішення робочої групи з питань публічних закупівель від 04.09.2024

ВИРІШИЛА:

Відмінити відкриті торги відповідно до підпункту 2 пункту 50 "Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування", затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178, а саме: неможливість усунення порушень, що виникли через виявлені порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель, з описом таких порушень (Під час повторного розгляду тендерної пропозиції учасника після скасування рішення про її відхилення на виконання рішення органу оскарження від 26.06.2024 № 11150-р/пк-пз замовник повторно звернувся з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерної пропозиції. Проте відповідно до рішення органу оскарження від 13.08.2024 № 13730-р/пк-пз замовник не мав права звертатись за усуненням невідповідностей, оскільки орган оскарження не встановлював такого обов'язку для замовника)".

Замовник не довів правомірність відміни Процедури закупівлі та те, що причини відміни є такими, що виникли через виявлені порушення вимог законодавства у сфері публічних закупівель не внаслідок дій/бездіяльності Замовника.

Враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині рішення, Замовник неправомірно відмінив тендер з наведених підстав.

Неправомірно відмінивши тендер, Замовник порушив вимоги пункту 50 Особливостей.

Відповідно до пункту 55 Особливостей оскарження відкритих торгів відбувається відповідно до статті 18 Закону з урахуванням цих особливостей.

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 скасувати рішення про відміну тендеру.

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.

Враховуючи наведену вище інформацію, наявні підстави для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 18 Закону України "Про публічні закупівлі" та Постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 "Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування", Комісія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати акціонерне товариство "НАЦІОНАЛЬНА АТОМНА ЕНЕРГОГЕНЕРУЮЧА КОМПАНІЯ "ЕНЕРГОАТОМ" (код ЄДРПОУ: 24584661) скасувати рішення про відміну процедури закупівлі — "Високовольтні вводи: лот 1 - 31160000-5 Частини електродвигунів, генераторів і трансформаторів (високовольтні вводи 750 кВ), лот 2 - 31160000-5 Частини електродвигунів, генераторів і трансформаторів (високовольтні вводи 330 кВ), лот 3 - 31160000-5 Частини електродвигунів, генераторів і трансформаторів (високовольтні вводи 150 кВ)", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2024-04-30-008602-а, за лотом № 1.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Комісії

Ганна ГОРНОСТАЛЬ

Члени Комісії

Наталя ЛЕНЬ

Діана ГОСТЄВА