



**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:	приватне підприємство "СЕВ-СЕРВІС 2000" (надалі – Скаржник)
Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:	вул. Пастерівська, буд. 14, м. Черкаси, 18005
Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:	UA-2020-06-13-000083-с.b2
Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:	17 липня 2020 15:25
Найменування замовника:	Відділ освіти Золотоніської районної державної адміністрації (надалі – Замовник)
Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі:	UA-2020-06-13-000083-с "ДК 021:2015: 09110000-3 — Тверде паливо" (надалі – Процедура закупівлі)

РІШЕННЯ

№15587-р/пк-пз 14.08.2020

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу приватного підприємства "СЕВ-СЕРВІС 2000" від 17 липня 2020 № UA-2020-06-13-000083-с.b2 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

ВСТАНОВИЛА:

Надалі за текстом вказаного рішення терміни та визначення:

- Закон України "Про публічні закупівлі" (в редакції Закону України від 19.09.2019 № 114-IX) – Закон;
- тендерна документація – Документація;
- тендерна пропозиція – Пропозиція.

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

Рішенням Колегії від 21.07.2020 № 14000-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду.

На веб-порталі Уповноваженого органу (prozorro.gov.ua) був розміщений, зокрема, лист від 21.07.2020 № 20-29/03-10730-пз, згідно з яким Колегією було запропоновано Замовнику надати, серед іншого, пояснення по суті Скарги.

Замовник шляхом розміщення на веб-порталі Уповноваженого органу надав пояснення по суті Скарги.

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

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

1)	Скаржник
2)	товариство з обмеженою відповідальністю "Паливна Енергетична Компанія" (надалі – ТОВ "Паливна Енергетична Компанія")
3)	товариство з обмеженою відповідальністю "Славресурс" (надалі – ТОВ "Славресурс")
4)	товариство з обмеженою відповідальністю "ГАЗЕНЕРГО-ТРЕЙД" (надалі – ТОВ "ГАЗЕНЕРГО-ТРЕЙД")

Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу, розкриття Пропозицій відбулось 30.06.2020.

Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу, Пропозицію Скаржника та ТОВ "Паливна Енергетична Компанія" було відхилено Замовником; Переможцем Процедури закупівлі було визначено ТОВ "Славресурс".

Повідомлення про намір укласти договір з ТОВ "Славресурс" оприлюднено на веб-порталі Уповноваженого органу 16.07.2020.

1. Скаржник не погоджується з рішенням Замовника щодо відхилення Пропозиції Скаржника, у зв'язку з чим були розглянуті підстави відхилення та встановлено наступне.

1.1. Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 09.07.2020 № 4 підставою відхилення Пропозиції Скаржника було наступне:

"ПП "СЕВ-СЕРВІС 2000", код ЄДРПОУ 31078365, у складі тендерної пропозиції, у файлі під назвою "Файл 2 додаток 2 та додаток 3", надано довідку (вих. 387, від 25.06.2020 р.), зміст якої містить інформацію, зокрема, передбачену п. 12 частини першої статті 17 Закону, що службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми, що є підставою для відхилення тендерної пропозиції.

Крім того, тендерна пропозиція та довідка (вих. 387, від 25.06.2020 р.), не містять інформацію, зміст якої підтверджує відсутність підстав для відхилення, встановлених частиною другою ст. 17, вимога про підтвердження якої міститься також у Додатку 3 до Документації".

Скаржник зазначає, що надав файл "Файл 2 додаток 2 та додаток 3", який серед іншого містить довідку №387 від 25.06.2020. Вивчаючи навіть назву вказаної Довідки –

"Зведена довідка, щодо відсутності підстав для відмови учаснику в процедурі закупівлі згідно пунктів 5,6,12 та 13 частини першої та частини 2 ст. 17 Закону України "Про публічні закупівлі" від 25.12.2015 року №922-VIII року (зі змінами) можемо дійти висновку, що учасником у довільній формі та в вигляді довідки проінформовано Замовника про факт "відсутності підстав для відмови учаснику в процедурі закупівлі згідно пунктів 5,6,12 та 13 частини першої та частини 2 ст. 17 Закону України "Про публічні закупівлі" від 25.12.2015 №922-VIII року (зі змінами)". Відтак заявляти про наявність підстав для відхилення пропозиції ПП "СЕВ-СЕРВІС 2000", в тому числі з підстав за пунктом 12 ч. 1 статті 17 Закону – Замовнику неправомірно, оскільки це спростовується назвою поданої Довідки.

Замовник надає аналогічні пояснення зазначеним у протоколі.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу III Документації Пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 Закону і в цій тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у цій тендерній документації, зокрема, інформацію щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону (Додаток 3).

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації Вимоги до учасників визначені відповідно до статті 17 Закону наведено у Додатку 3.

Відповідно до додатку 3 Документації Учасник процедури закупівлі в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції підтверджує відсутність підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини першої та частиною другою статті 17 Закону у вигляді довідок (зведеної довідки, тощо), складених учасником у довільній формі, зміст яких підтверджує відсутність відповідних підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі. Спосіб документального підтвердження згідно із законодавством щодо відсутності підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини першої та частиною другою статті 17 Закону, визначається замовником для надання таких документів лише переможцем процедури закупівлі через електронну систему закупівель.

Відповідно до частини першої статті 17 Закону замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника або відмовити в участі у переговорній процедурі закупівлі (крім випадків, зазначених у пунктах 2, 4, 5 частини другої статті 40 цього Закону) в разі, якщо:

12) службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми.

Відповідно до частини другої статті 17 Закону Замовник може прийняти рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та може відхилити тендерну пропозицію учасника в разі, якщо учасник процедури закупівлі не виконав свої зобов'язання за раніше укладеним договором про закупівлю з цим самим замовником, що призвело до його дострокового розірвання, і було застосовано санкції у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків - протягом трьох років з дати дострокового розірвання такого договору.

Учасник процедури закупівлі, що перебуває в обставинах, зазначених у частині другій цієї статті, може надати підтвердження вжиття заходів для доведення своєї

надійності, незважаючи на наявність відповідної підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі. Для цього учасник (суб'єкт господарювання) повинен довести, що він сплатив або зобов'язався сплатити відповідні зобов'язання та відшкодування завданих збитків.

Якщо замовник вважає таке підтвердження достатнім, учаснику не може бути відмовлено в участі в процедурі закупівлі.

У складі Пропозиції Скаржника (файл Файл 2 додаток 2 та додаток 3.pdf, стр. 76) міститься зведена довідка від 25.06.2020 № 387 щодо відсутності підстав для відмови учаснику в процедурі закупівлі згідно з пунктів 5,6.12 та 13 частини першої та частини 2 статті 17 Закону, та зазначено, що ПП "Сев-Сервіс" повідомляє, що у Замовника не має підстав для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі так як відсутні слідуючи обставинеим, зокрема, службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми (п.12 ч.1).

Замовник не довів та документально не підтвердив, що службову особу Скаржника було притягнуто до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми тощо.

Враховуючи наведене, Пропозицію Скаржника було неправомірно відхилено з наведеної вище підстави.

1.2. Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 09.07.2020 № 4 підставою відхилення Пропозиції Скаржника було наступне: "у поданій пропозиції ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО "СЕВ-СЕРВІС 2000", код ЄДРПОУ 31078365, Форма "Тендерна пропозиція" не містить показники безпечності, що пропонується для постачання, згідно з технічними вимогами замовника, а саме, інформацію щодо Зольності на робочий стан, вологість та нижча теплота згоряння на робочий стан палива МДЖ/кг (ккал/кг) не менше ніж".

Скаржник зазначає, що додаток 1 Документації містить форму "ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ", яка не має чітко відведеного місця для зазначення даних, зокрема, про показники безпечності товару. Тому учасники торгів здійснювали заповнення вказаної Форми керуючись найменуванням тих рядків поряд з якими необхідно було вказати інформацію, що чітко вимагалась.

По-друге, Документація не містить визначення поняття "показники безпечності, що пропонується до постачання". Не давши визначення, які саме показники є показниками безпечності товару в розумінні Документації, Замовник позбавив себе можливості визнавати показники "загальної сірки, хлору на сухий стан, миш'яку на сухий стан палива", які зазначені ПП "СЕВ-СЕРВІС 2000" у Формі такими, що не є показниками безпечності.

Скаржник зазначає, що не вказано, що інформація про "Зольність на робочий стан" "Вологість" та "Нижча теплота згоряння на робочий стан палива МДЖ/кг (ккал/кг) не менше ніж" є саме "показниками безпечності товару".

Замовник надає аналогічні пояснення зазначеним у протоколі.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу III Документації Пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 Закону і в цій тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у цій тендерній документації, зокрема, заповнену та підписану тендерну пропозицію за формою, наведеною у додатку 1; інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, у відповідності з вимогами п.6 розділу III тендерної документації та додатку 4 Документації.

Відповідно до пункту 4 розділу III Документації Учасники процедури закупівлі повинні надати у складі тендерних пропозицій інформацію та документи, які підтверджують відповідність тендерної пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, установленим даною тендерною документацією (Додаток 4).

Пропозиція, що не відповідає технічним вимогам, викладеним у Додатку 4, буде відхилена як така, що не відповідає умовам технічної специфікації та/або іншим вимогам щодо предмету закупівлі.

У додатку 1 Документації міститься ФОРМА "ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ".

Тендерні пропозиції оформлюються та подаються за встановленою замовником формою. Учасник не повинен відступати від даної форми, в таблиці в графі "Найменування товару" учасником зазначається конкретне найменування товару та показники безпечності, що пропонується для постачання, згідно з технічними вимогами замовника.

У Додатку 4 Документації міститься Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі вугілля кам'яне марки ДГКО (20-100), а саме: Зольність на робочий стан - не більше 10 %; вологість – не більше 10 %; Нижча температура згорання на робочий стан палива МДЖ/кг (ккал/кг) не менше ніж – 6100.

Запропоноване Учасником вугілля повинно відповідати ДСТУ 3472-96, за якісними, технологічними та фізико – механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам ДСТУ 7146:2010.

Разом з тим, у Документації відсутнє визначення поняття "показники безпечності".

У складі Пропозиції Скаржника міститься, зокрема:

- документ "Тендерна пропозиція" від 25.06.2020 № 381, відповідно до якого Скаржник пропонує вугілля кам'яне марки ДГКО (20-100) (показники безпечності: загальна сірка – 2,4%, хлор на сухий стан - 0,18 %, мишяк на сухий стан палив – 0,00050%) (Файл 1 додаток 1 та інші документи.pdf).

Враховуючи наведене, Пропозицію Скаржника було неправомірно відхилено з наведеної вище підстави.

2. Скаржник не погоджується з рішенням Замовника про визначення Переможця процедури закупівлі, виходячи з наступного.

2.1. Скаржник зазначає, що показники безпечності товару, передбачені пунктом 3.3 ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. Технічні умови", встановлено за якісними показниками, що характеризують безпечність, вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 2 Документації.

З огляду на вказане, учасники закупівлі повинні були в колонці "Найменування товару", затвердженій Форми "Тендерна пропозиція", вказати поряд із конкретною назвою

предмета закупівлі – показники вмісту сірки, хлору та миш'яку, що є згідно ДСТУ 7146:2010 – показниками безпечності товару.

Всупереч вказаному, тендерна пропозиція ТОВ "СЛАВРЕСУРС" містить архівний файл з ім'ям "1 тендерна пропозиція-P7S". Серед іншого у вказаному архіві знаходиться Форма "Тендерна пропозиція" (№99/2 від 26.06.2020; №99/3 від 26.06.2020), у якому зазначено не показники безпечності, які вимагав Замовника, а інформацію щодо якісних, технологічних та фізико-механічних показників вугілля, які передбачені ДСТУ 7146:2010.

Замовник щодо зазначеного питання пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

У Документації відсутнє визначення поняття "показники безпечності".

У складі Пропозиції Переможця у файлі "1 тендерна пропозиція-P7S.ZIP" міститься, зокрема, документ "Тендерна Пропозиція" від 26.06.2020 № 99/2, відповідно до якого Переможець пропонує вугілля кам'яне марки ДГКО (20-100), Зольність на робочий стан - не більше 10 %; вологість – не більше 10 %; Нижча теплота згорання на робочий стан палива МДЖ/кг (ккал/кг) не менше ніж – 6100.

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

Разом з тим, враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині рішення, Пропозиція Скаржника була неправомірно відхилена Замовником з підстав, наведених у протоколі засідання тендерного комітету від 01.07.2020 № 34.

Неправомірно відхиливши Пропозицію Скаржника з підстав, наведених у протоколі засідання тендерного комітету від 01.07.2020 № 34, Замовник порушив вимоги статті 31 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 скасувати рішення про відхилення Пропозиції Скаржника та рішення про визначення Переможця Процедури 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.

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

Враховуючи викладене, керуючись статтею 18 Закону України "Про публічні закупівлі" (в редакції Закону України від 19.09.2019 № 114-IX), Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Відділ освіти Золотоніської районної державної адміністрації скасувати рішення про відхилення тендерної пропозиції приватного підприємства "Сев-Сервіс 2000" та рішення про визначення товариства з обмеженою відповідальністю "Славресурс" переможцем за процедурою закупівлі — "ДК 021:2015: 09110000-3 — Тверде паливо", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2020-06-13-000083-с.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Н. БУРОМЕНСЬКА

Члени Колегії

С. ТИЩИК

М. ПРОЦИШЕН