



**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, 03680,
тел.: (044)594-64-12, факс: (044)520-10-42; <http://www.amcu.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

Ім'я (найменування) суб'єкта оскарження:	фізична особа-підприємець СУШИНА МАРИНА СЕРГІЇВНА (надалі – Скаржник, ФОП СУШИНА М. С.)
Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:	пров. Квітневий, буд.6-б, м. Нікополь, 53200
Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:	UA-2020-05-18-001705-с.b2
Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:	26 червня 2020; 16:29
Найменування замовника:	Комунальне некомерційне підприємство "Клінічна лікарня швидкої медичної допомоги" Дніпровської міської ради (надалі – Замовник)
Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі:	UA-2020-05-18-001705-с Індивідуальне обмундирування (протигаз ГП-7) (надалі – Процедура закупівлі)

РІШЕННЯ

№14411-р/пк-пз від 24.07.2020

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу фізичної особи-підприємця СУШИНОЇ МАРИНИ СЕРГІЇВНИ від 26 червня 2020 № UA-2020-05-18-001705-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 Пропозиції Скаржника та рішення про визначення переможця Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 01.07.2020 № 12822-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду.

На веб-порталі Уповноваженого органу (prozorro.gov.ua) був розміщений, зокрема, лист від 01.07.2020 № 20-29/03-8982-пз, згідно з яким Колегією було зобов'язано Замовника надати пояснення по суті Скарги.

Замовник шляхом розміщення листа на веб-порталі Уповноваженого органу надав пояснення по суті Скарги. Разом з тим, пояснення щодо невідповідності Пропозиції Переможця (на думку Скаржника) Замовник не надав.

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 подали наступні учасники:

1)	Скаржник
2)	товариство з обмеженою відповідальністю "НАУКОВО-ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО "ПОКРОВСЬКИЙ АРМАТУРНИЙ ЗАВОД" "(надалі – ТОВ "НАУКОВО-ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО "ПОКРОВСЬКИЙ АРМАТУРНИЙ ЗАВОД")
3)	товариство з обмеженою відповідальністю "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" (надалі – ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД", Переможець)

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, розкриття Пропозицій відбулось 04.06.2020.

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, Пропозиції Скаржника та ТОВ "НАУКОВО-ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО "ПОКРОВСЬКИЙ АРМАТУРНИЙ ЗАВОД" були відхилені Замовником, переможцем Процедури закупівлі визначено ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД"

Повідомлення про намір укласти договір з ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу 19.06.2020.

1. Скаржник не погоджується з рішенням Замовника щодо відхилення його Пропозиції.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Порядок оскаржень процедур публічних закупівель визначений статтею 18 Закону.

Частиною другою статті 18 Закону визначено, зокрема, що Скарга до органу оскарження подається суб'єктом оскарження у формі електронного документа через електронну систему закупівель.

За подання скарги до органу оскарження справляється плата через електронну систему закупівель в день подання скарги, після чого скарга автоматично вноситься до реєстру скарг і формується її реєстраційна картка, яка разом зі скаргою автоматично оприлюднюється в електронній системі закупівель

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону реєстраційна картка скарги повинна містити, серед іншого, дату та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель.

Відповідно до абзацу другого частини восьмої статті 18 Закону скарги, що стосуються прийнятих рішень, дії чи бездіяльності замовника, які відбулися після оцінки тендерних пропозицій учасників, подаються протягом десяти днів з дня, коли суб'єкт оскарження дізнався або повинен був дізнатися про порушення своїх прав унаслідок рішення, дії чи бездіяльності замовника, але до дня укладення договору про закупівлю.

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, (протокол розгляду тендерної пропозиції від 11 червня 2020 року № 67/2020), рішення про відхилення Пропозиції Скаржника оприлюднено 11.06.2020.

Враховуючи наведене, Скарга щодо відхилення Пропозиції Скаржника могла подаватись не пізніше, ніж протягом десяти днів з дня, коли Скаржник дізнався або повинен був дізнатися про порушення своїх прав унаслідок рішення, дії чи бездіяльності Замовника, тобто не пізніше, ніж 21.06.2020.

Скарга подана 26.06.2020, отже з порушенням строку, визначеного частиною восьмою статті 18 Закону.

За таких умов, у Колегії відсутні визначені Законом підстави для встановлення порушень в цій частині.

Відповідно до частини вісімнадцятої статті 18 Закону орган оскарження за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення, зокрема, про встановлення або відсутності порушень процедури закупівлі.

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

2. Скаржник не погоджується з рішенням про визначення ФОП Собчука Романа Олександровича Переможцем Процедури закупівлі, виходячи з наступного.

2.1. Скаржник зазначає, що Переможцем був наданий договір оренди на російською мовою, проте Замовник опублікував повідомлення про невідповідності із наступним текстом: "Шановний Учасник, повідомляємо Вас про виявлені невідповідності в інформації та документах, а саме: 1) Договір оренди укладено на російській мові, що не відповідає п.7 Розділу I "Загальні положення" Тендерної документації. Просимо надати Договір оренди згідно вимог тендерної документації та чинного законодавства".

Зазначена позиція є дуже упередженою по відношенню до інших учасників з огляду на те, що у відповіді на вимогу Скаржника, тендерний комітет КНП "Клінічна лікарня швидкої медичної допомоги" ДМР зазначив наступне: "Відповідно до п. 7 Інформація про мову (мови), якою (якими) повинно бути складено тендерні пропозиції; розділу I Документації Замовника, під час проведення процедури закупівлі усі документи, що мають відношення до тендерної пропозиції та складаються безпосередньо учасником, викладаються українською мовою.

Скаржник додає, що ним у складі своєї Пропозиції надано файл: Договір оренди приміщень - договір №01012020/1 аренды офисных, складских помещений от 01.01.2020, викладений російською мовою, тобто іншою мовою, аніж мова, що вимагається Документацією КНП "Клінічна лікарня швидкої медичної допомоги" ДМР.

Тобто, в одній закупівлі у Замовника дві абсолютно різні позиції, що, на думку Скаржника є проявом упередженості та заінтересованості в укладенні Договору із наближеним учасником.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону замовник установлює один або декілька з таких кваліфікаційних критеріїв, зокрема, наявність в учасника процедури закупівлі обладнання, матеріально-технічної бази та технологій.

Відповідно до частини другої статті 22 Закону у тендерній документації зазначаються такі відомості, зокрема, один або декілька кваліфікаційних критеріїв відповідно до статті 16 цього Закону, підстави, встановлені статтею 17 цього Закону, та інформація про спосіб підтвердження відповідності учасників установленим критеріям і вимогам згідно із законодавством.

Відповідно до пункту 7 розділу I Документації під час проведення процедур закупівель усі документи, що готуються замовником, викладаються українською мовою.

Під час проведення процедури закупівлі усі документи, що мають відношення до тендерної пропозиції та складаються безпосередньо учасником, викладаються українською мовою.

У разі надання інших документів складених мовою іншою ніж українська мова або російська мова, такі документи повинні супроводжуватися перекладом українською мовою, переклад (або справжність підпису перекладача) - засвідчений нотаріально або легалізований у встановленому законодавством України порядку. Тексти повинні бути автентичними, визначальним є текст, викладений українською мовою.

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 Документації, зокрема, з інформації та документів, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям (Додаток 3).

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації перелік документів, що підтверджують інформацію учасників про відповідність таким критеріям, зазначено в додатку 3 Документації.

Додаток 3 Документації містить кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію учасників про відповідність їх таким критеріям, зокрема, наявність обладнання, матеріально-технічної бази.

Довідка, складена у довільній формі, за підписом уповноваженої особи учасника та завірена печаткою (в разі наявності), у якій зазначається інформація щодо наявності у учасника відповідної матеріально-технічної бази, яка є у власності учасника чи така, що використовується учасником на договірних засадах.

До довідки про наявність матеріально-технічної бази додаються: правовстановлюючі документи права власності на складські приміщення або договорів оренди, суборенди, чинні на момент розкриття документи, що підтверджують проведення санітарної обробки зазначених транспортних засобів у 2020.

У складі Пропозиції Переможця містяться, зокрема:

- довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази від 02.06.2020 №23 (файл 23. Довідка матеріально-технічна база.pdf), відповідно до якої міститься інформація, зокрема, про складське приміщення (потужності), орендоване, згідно з договором оренди від 01 січня 2020 року №17;

- "договор аренды 01 января 2020 года №17" (файл 14. Договор оренди складу. Копія.pdf), викладений іншою ніж, українська мовою.

Враховуючи викладене, зокрема, вищезазначений договір, який викладений іншою ніж, українська мовою, наявні невідповідності в документах Пропозиції Переможця, що підтверджують відповідність учасника процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 цього Закону.

Відповідно до частини шістнадцятої статті 29 Закону, якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника виявлено невідповідності в інформації та/або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції та/або подання яких вимагалось тендерною документацією, він розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель.

Замовник розміщує повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та/або документах, зокрема, що підтверджують відповідність учасника процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 цього Закону.

Відповідно до інформації, оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу, Замовником розміщено вимогу про усунення невідповідностей: "Шановний Учасник, повідомляємо Вас про виявлені невідповідності в інформації та документах, а саме: 1) Договір оренди укладено на російській мові, що не відповідає п.7 Розділу I "Загальні положення" Тендерної документації. Просимо надати Договір оренди згідно вимог тендерної документації та чинного законодавства".

Відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу, Переможцем 18.06.2020 завантажено договір оренди від 01 січня 2020 року (файл Договір оренди.pdf), викладений українською мовою.

Враховуючи наведене, Переможцем було усунуто зазначену вище невідповідність шляхом завантаження нового документу в електронній системі закупівель протягом 24 годин з моменту розміщення замовником в електронній системі закупівель повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей.

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

2.2. Скаржник зазначає, що Переможцем у складі Пропозиції надані аналогічні технічні вимоги предмета закупівлі як і у Скаржника, проте його підприємство було дискваліфіковане, а ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" визнано переможцем та йому повідомлено про намір укласти договір.

Так, ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" не надало окремі сертифікати на фільтр, проте Замовник не помітив таку невідповідність.

Скаржник звертає увагу, що у Переможця у сертифікаті експертизи типу та декларації на протигази указані ті ж стандарти - та пункти відповідності, як і Скаржника: це пункти, за якими проводились випробування на відповідність протигазів вимогам стандартів. Тому п. 9 ДСТУ EN 136:2003 та п. 8 ДСТУ EN 14387:2017 відсутні у сертифікатах відповідності, перевірки типу, та декларації, і у Переможця.

Проте у відповіді на вимогу Скаржника тендерний комітет Замовника зазначає: "Окремо слід зазначити, що згідно з Додатком 4 2., якість Товару повинна відповідати вимогам ДСТУ EN 14387:2017; ДСТУ EN 136:2003; ДСТУ EN143:2002; ДСТУ EN 148-1:2004; Товар повинен містити маркування відповідно до п. 9 ДСТУ EN 136:2003 та п. 8

ДСТУ EN 14387:2017 Нарізь Rd 40*1/7 за ДСТУ EN 148-1:2004, 40мм. Маса фільтру не більше 300 г. Маркування фільтру згідно п. 8 ДСТУ EN 14387:2017 Водночас у наданих учасником сертифікаті відповідності та сертифікаті експертизи типу учасника вказано лише відповідність Товару п.п.8.6, 8.10, 8.12, 8.14, 8.15 ДСТУ EN 136:2003 (відсутній п. 9 ДСТУ EN 136:2003 як вимагається Замовником), та відповідність п.п. 7.1, 7.3, 7.5, 7.7 ДСТУ EN 14387:2017 (відсутній п. 8 ДСТУ EN 14387:2017 як вимагається у п.3. Додатка 4 тендерної документації) ", а у Переможця він же помічає тільки укладений на російській мові договір, а сертифікати приймає такими.

У зв'язку із викладеним, Скаржник просить проаналізувати сертифікати відповідності та сертифікати експертизи типу Переможця на відповідність вимогам Документації.

Скаржник додає, що Переможець знаходиться за адресою: 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вул. Володимира Антоновича, буд. 33 та КНП "Клінічна лікарня швидкої медичної допомоги" ДМР знаходиться за адресою: 49006, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вул. Володимира Антоновича, буд. 65, тобто на одній вулиці та з огляду на зазначеній тендер маються міцні зв'язки.

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, з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а саме технічну специфікацію, що повинна складатись з документів, зазначених у частині 4 цієї документації (Додаток 4).

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасники процедури закупівлі повинні надати у складі Пропозицій інформацію та документи, які підтверджують відповідність тендерної пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, установленим замовником (Додаток 4).

Технічні, якісні характеристики предмета закупівлі та технічні специфікації до предмета закупівлі повинні визначатися замовником з урахуванням вимог, визначених частини четвертою статті 5 Закону;

У цій документації всі посилання на конкретні марку чи виробника або на конкретний процес, що характеризує продукт чи послугу певного суб'єкта господарювання, чи на торгові марки, патенти, типи або конкретне місце походження чи спосіб виробництва вживаються у значенні ".... "або еквівалент".

Додаток 4 Документації містить загальні вимоги до закупівлі. Інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, зокрема:

2. Якість Товару повинна відповідати вимогам ДСТУ EN 14387:2017; ДСТУ EN 136:2003; ДСТУ EN143:2002; ДСТУ EN 148-1:2004.

3. Товар повинен містити маркування відповідно до п. 9 ДСТУ EN 136:2003 та п. 8 ДСТУ EN 14387:2017.

Надаються обов'язково наступні документи:

1. Дилерський лист.
2. Сертифікати на фільтр маску. Сертифікати відповідності, експертизи типу, декларація про відповідність, висновок ДСЄЕ, на протигаз.
3. Надати зразок товару.

4. Замовник має право відхилити постачальника згідно зразка.
5. Скан-копії в повному обсязі ДСТУ EN 14387-2017, 136-2003, 143-2002, 148-1:2004.
6. Надати завірену копію паспорту товару.
7. Упаковка в дерев'яних ящиках.

У складі Пропозиції Переможця містяться, зокрема:

- тендерна пропозиція від 02.06.2020 №29 (файл 29. Тендерна пропозиція.pdf), відповідно до якої міститься, зокрема, інформація протигаз ГП-7;
- загальні вимоги до закупівлі від 02.06.2020 №27 (файл 27. Загальні вимоги до закупівлі. Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.pdf);
- сертифікат експертизи типу (модуль В), продукція: засоби індивідуального захисту органів дихання: протигази ГП-7, ГП-9, УЗС ІЗОД (34. Сертифікат експертизи. Копія.pdf);
- декларація про відповідність UA.TR.087.0658-19 (файл 31. Декларація про відповідність. Копія.pdf), відповідно до якої міститься інформація про засоби індивідуального захисту органів дихання: протигази ГП-7, ГП-9, УЗС ІЗОД;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 15.05.2019 (файл 30. Висновок СЕС протигаз. Копія.pdf), відповідно до якого об'єктом експертизи, зокрема, є протигаз цивільний ГП-7 (у комплекті з масками МП 04, М2F, М2Е фільтрами CBRN A2B2E2K2N0SXP3RD, SX(CO)P3, ГП7к);
- протигаз цивільний ГП-7 ПАСПОРТ-ФОРМУЛЯР ДСТУ ГОСТ 12.4.041-2006 2017 (файл 33. Паспорт товару. Копія.pdf).

Щодо сертифікату експертизи типу, Скаржник не зазначає у чому саме невідповідність.

Разом з тим, у складі Пропозиції Переможця відсутні, зокрема, сертифікати на фільтр маску.

Відповідно до пункту 2 частини першої статті 31 Закону замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, якщо, зокрема, тендерна пропозиція учасника не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.

Враховуючи наведене, Пропозиція Переможця не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі Документації.

Враховуючи вище викладене, у Замовника наявні підстави для відхилення Пропозиції Переможця, визначені абзацом другим пункту 2 частини першої статті 31 Закону.

Враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині рішення, Пропозиція ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" не відповідала вимогам абзацу другого пункту 2 частини першої статті 31 Закону.

Враховуючи викладене, Пропозиція ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" мала бути відхилена Замовником на підставі вимог абзацу другого пункту 2 частини першої статті 31 Закону.

Не відхиливши Пропозицію ТОВ "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД", Замовник порушив вимоги статті 31 Закону, відповідно до якої замовник відхиляє тендерну пропозицію із

зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, якщо, зокрема, тендерна пропозиція учасника не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.

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.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 32 Закону тендер автоматично відміняється електронною системою закупівель у разі відхилення всіх тендерних пропозицій згідно з цим Законом.

Враховуючи викладене, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати 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 комунальне некомерційне підприємство "Клінічна лікарня швидкої медичної допомоги" Дніпровської міської ради скасувати рішення про визначення товариства з обмеженою відповідальністю "ЛІДЕР ЕКО ТРЕЙД" переможцем процедури закупівлі — "Індивідуальне обмундирування (протигаз ГП-7)", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2020-05-18-001705-с.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк

Голова Колегії

Н. БУРОМЕНСЬКА

Члени Колегії

Д. ЧЕРЕДНІЧЕНКО

О. НЕЧИТАЙЛО