

Від 07.04.2020

До:

Голові конфліктної комісії
АТ "Укргазвидобування"
А.В. Жданову

Вих. № 2065

Копія:

АТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ»
в особі філії «УГВ-СЕРВІС»
36039, м. Полтава, вул. Раїси Кириченко, 11А
Ідентифікатор закупівлі: UA-2019-12-30-000353-с

Від:

ТОВ «БАСФ Т.О.В.»
Код ЄДРПОУ 20068365
01042, м. Київ, бульвар Дружби Народів, 19

СКАРГА

Товариство з обмеженою відповідальністю «БАСФ Т.О.В.» висловлює Вам свою повагу та на підставі отриманого Протоколу № УГВ-Сервіс 19Т-158 від 3 квітня 2020 року щодо допорогової закупівлі код _ 24320000-3 Основні органічні хімічні речовини _ Хімреагенти для тампонажних робіт в асортименті_(Хімічна домішка для тампонажних розчинів Polytrol FL 56 або еквівалент) подає цю скаргу.

1. Підстави подання скарги

03.04.2020 р. в системі публічних закупівель «Prozorro» було розміщено Протокол № УГВ-Сервіс 19Т-158 від 03.04.2020 р. щодо закупівлі код 24320000-3 Основні органічні хімічні речовини_Хімреагенти для тампонажних робіт в асортименті_(Хімічна домішка для тампонажних розчинів Polytrol FL 56 або еквівалент).

Відповідно до змісту вищезазначеного Протоколу, Тендерним комітетом філії «УГВ-СЕРВІС» АТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» було прийнято рішення про відхилення пропозиції учасника ТОВ «БАСФ Т.О.В.». Протокол додається.

ТОВ «БАСФ Т.О.В.», не погоджується з відповідним рішенням, а також із підставою відхилення пропозиції в процедурі 24320000-3 Основні органічні хімічні речовини_Хімреагенти для тампонажних робіт в асортименті_(Хімічна домішка для тампонажних розчинів Polytrol FL 56 або еквівалент), наведеною у протоколі.

ТОВ «БАСФ Т.О.В.», вважає необґрунтованим застосування Тендерним комітетом по відношенню до наданої пропозиції абзацу 1 пункту 4.5.1. Регламенту взаємодії структурних підрозділів АТ «Укргазвидобування» під час закупівлі товарів робіт та послуг, затвердженого рішенням Правління від 18.02.2019 р. № 371, введеного в дію з 18.02.2019 р. наказом Товариства від 18.02.2019 р. № 116.

Адреса: Товариство з обмеженою відповідальністю «БАСФ Т.О.В.»,
бул. Дружби народів, 19, м. Київ, Україна, 01042

Тел./Tel.: +38 (044) 591-55-95
Факс/Fax: +38 (044) 591-55-97

Address: BASF T.O.V. Limited Liability Company
19, Druzhby Narodiv Blvd., Kyiv, Ukraine, 01042

www.basf.ua
basf.ukraine@basf.com



We create chemistry

ТОВ «БАСФ Т.О.В.», вважає рішення Тендерного комітету неправомірним, оскільки воно суперечить, як вимогам щодо кваліфікації учасників, зазначених у Документації допорогової закупівлі Філії «УГВ-СЕРВІС» АТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» (номер процедури закупівлі: УГВ-Сервіс 19Т-158), так і положенням чинного законодавства та локальних документів, що регламентують закупівлі в АТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ».

2. Обґрунтування

2.1. Як впливає зі змісту Протоколу, під час розгляду першого пункту порядку денного Тендерний комітет для обґрунтування свого рішення здійснив ознайомлення з постановою Верховного Суду у складі колегії суддів Касаційного адміністративного суду від 17.10.2018 р. у справі № 826/11824/17, провадження № К/9901/49893/18.

Треба зазначити, що питання врахування висновків щодо застосування норм права, викладених у рішеннях Верховного Суду, врегульоване ст. 13 Закону України від 02.06.2026 р. № 1402-VIII «Про судоустрій і статус суддів».

Зокрема, ч. 5 ст. 13 цього Закону передбачено, що висновки щодо застосування норм права, викладені у постановах Верховного Суду, є **обов'язковими для всіх суб'єктів владних повноважень**, які застосовують у своїй діяльності нормативно-правовий акт, що містить відповідну норму права.

Зі змісту постанови КАС ВС від 17.10.2018 р. у справі № 826/11824/17 впливає, що предметом спору була діяльність суб'єкта владних повноважень, а саме Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України.

Пунктом 7 ч. 1 ст. 4 Кодексу адміністративного судочинства України встановлено, що суб'єкт владних повноважень – **орган державної влади (у тому числі без статусу юридичної особи), орган місцевого самоврядування, їх посадова чи службова особа, інший суб'єкт при здійсненні ними публічно-владних управлінських функцій на підставі законодавства, в тому числі на виконання делегованих повноважень, або наданні адміністративних послуг;**

Філія «УГВ-СЕРВІС» не має статусу суб'єкта владних повноважень, не була стороною спору у якому ухвалено постанову КАС ВС від 17.10.2018 р. у справі № 826/11824/17.

Тому відхилення пропозиції ТОВ «БАСФ Т.О.В.» відбулося Тендерним комітетом без належного правового обґрунтування.

2.2. Пунктом 6 «Кваліфікаційні критерії до учасників» розділу III «Інструкція з підготовки пропозицій процедури закупівлі» документації допорогової закупівлі 19Т-158 код 24320000-3 **Основні органічні хімічні речовини_Хімреагенти для тампонажних робіт в асортименті (Хімічна домішка для тампонажних розчинів Polytrol FL 56 або еквівалент)** передбачено, що на підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним критеріям учасник надає документи згідно з Додатком 1 цієї документації процедури закупівлі.

Як вбачається з Додатку № 1 на підтвердження критерію «Наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору» учасник закупівлі мав надати:

1) скан-копії не менше одного договору постачання аналогічних МТР (матеріально-технічних ресурсів) *.

Такий договір повинен містити усі додатки, які є невід'ємною частиною договору (якщо є такі додатки), в тому числі документи/додатки, які підтверджують виконання означеного договору (видаткові накладні, та/або акти приймання-передачі, та/або товарно-транспортні накладні, інш.).

При цьому такий договір може надаватись без зазначення вартісних показників чи інших даних, які можуть бути визначені Учасником як комерційна таємниця, без персональних даних (у відповідності до вимог Закону України «Про захист персональних даних»), що можуть бути належним чином заретушовані;

2) скан-копію листа-відгуку від підприємства-Замовника за договором, копія якого надається для підтвердження виконання аналогічних договорів, що підтверджують досвід та добросовісне виконання **наведеного учасником договору.**

ТОВ «БАСФ Т.О.В.» у складі пропозиції надав скан-копію договору з ТОВ «Бренntag Україна», в специфікації та видатковій накладній до якого предметом постачання зазначено «Лукаротин@30М».

ТОВ «БАСФ Т.О.В.», подаючи цей договір виходив з того, що Товариство подає саме **договір постачання** аналогічних матеріально-технічних ресурсів. Лукаротин є хімічною речовиною, що складається з певних речовин, зокрема бета-каротину, отриманого хімічним синтезом, а також сахарози фосфату кальцію, натрію аксорбату та інших речовин.

Таким чином, обґрунтування Тендерним комітетом під час оцінки пропозиції **ТОВ «БАСФ Т.О.В.»** невідповідності пропозиції Товариства з посиланням на положення Єдиного закупівельного словника ДК 021:2015 з боку Замовника свідчить про його недобросовісність.

По-перше, жодних вимог щодо необхідності подання скан-копії договору з предметом, який мав би повністю відповідати предмету закупівлі за Єдиним закупівельним словником ДК 021:2015, документація допорогової закупівлі не містить.

По-друге, **ТОВ «БАСФ Т.О.В.»** подало у складі свої пропозиції документи, які підтверджують і належним чином посвідчують факт можливості постачання хімічної речовини, що є предметом закупівлі.

По-третє, поняття «аналогічні матеріально-технічні ресурси» чинне законодавство не розкриває і не встановлює. Натомість ч. 3 ст. 5 Закону України від 25.12.2015 р. № 922-VIII «Про публічні закупівлі» передбачає, що **замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.**

Виходячи з вищезазначеного, "Лукаротин@30М" та **Polytrol FL 56**, являються хімічними продуктами і наданий Договір поставки є підтвердженням аналогічного постачання МТР в розрізі поставок хімічної продукції.



We create chemistry

Крім того, звертаємо Вашу увагу, що **ТОВ «БАСФ Т.О.В.»**, вже протягом **25 років** успішно здійснює поставки за своєю основною діяльністю **«Оптова торгівля хімічними продуктами»**.

Як переконливо засвідчує зміст Протоколу № УГВ-Сервіс 19Т-158 засідання Тендерного комітету філії «УГВ-СЕРВІС» АТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» від 03.04.2020 р. відхилення пропозиції ТОВ «БАСФ Т.О.В.» здійснено спираючись на дискримінаційні вимоги та суперечливе тлумачення Тендерним комітетом чинного законодавства.

Тому враховуючи вищенаведеного, Учасник не погоджується з рішенням Тендерного комітету щодо відхилення пропозиції учасника **ТОВ «БАСФ Т.О.В.»** в процедурі закупівель код **24320000-3 Основні органічні хімічні речовини_Хімреагенти для тампонажних робіт в асортименті_ (Хімічна домішка для тампонажних розчинів Polytrol FL 56 або еквівалент.**

На підставі вищенаведеного, просимо:

1. **Відмінити рішення** про відхилення пропозиції учасника **ТОВ «БАСФ Т.О.В.»** в пропозиції закупівель (УГВ-Сервіс 19Т-158) - **24320000-3 Основні органічні хімічні речовини_Хімреагенти для тампонажних робіт в асортименті_ (Хімічна домішка для тампонажних розчинів Polytrol FL 56 або еквівалент та визнати учасника ТОВ «БАСФ Т.О.В.»** як такого, що відповідає критеріям кваліфікації, та відповідно, переможцем допорогових закупівель у зв'язку з дискваліфікацією інших учасників.

Додатки:

1. Копія Протоколу засідання тендерного Комітету від 03.04.2020 року.
2. Копія договору поставки разом з видатковими накладними.
3. Вимоги щодо допорогових закупівель.

З повагою,



Генеральний директор Тіберіу-Маріан Діма