

АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО
«СУМСЬКЕ
МАШИНОБУДІВНЕ
НАУКОВО-ВИРОБНИЧЕ
ОБ'ЄДНАННЯ - ІНЖИНІРИНГ»

УКРАЇНА
40009, м. Суми, вул. Іллінська, 13
т. +38(0542) 610-699 ф. +38(0542) 770-082
E-mail: info@ukrhimproekt.com.ua
ukrhimproekt.com.ua



ЗАСНОВАНЕ В 1896 РОЦІ
FRUNZE

АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
«СУМСКОЕ
МАШИНОСТРОИТЕЛЬНОЕ
НАУЧНО-ПРОИЗВОДСТВЕННОЕ
ОБЪЕДИНЕНИЕ - ИНЖИНИРИНГ»

УКРАИНА
40009, г. Сумы, ул. Ильинская, 13
т. +38(0542) 610-699 ф. +38(0542) 770-082
E-mail: info@ukrhimproekt.com.ua
ukrhimproekt.com.ua

12. 11. 2020 № 10-48-2/615

На № _____

Антимонопольний комітет України

вул. Митрополита Василя Липківського,
буд. 45, м. Київ, 03035

**Голові тендерного комітету АТ
«Укргазвидобування»**

вул. Кудрявська, 26/28, м. Київ, 04053

Офіс з етики закупівель Групи Нафтогаз

вул. Б. Хмельницького, 6, м. Київ, 01601
ethics@naftogaz.com

Суб'єкт оскарження:

**Акціонерне товариство «Сумське
машинобудівне науково-виробниче
об'єднання – Інжиніринг»,
(АТ «СМНВО-Інжиніринг»)**

вул. Іллінська, 13, м. Суми, 40009
ідентифікаційний код 00205618
тел. (0542) 610-699
e-mail: info@ukrhimproekt.com.ua

Замовник:

**Акціонерне товариство
«Укргазвидобування»,
(АТ «Укргазвидобування»)**

вул. Кудрявська, 26/28, м. Київ, 04053
ідентифікаційний код 30019775
тел. +380444612713,
e-mail: suvorova@ugv.com.ua

Відомості про процедуру закупівлі:

Вид процедури: відкриті торги з публікацією
англійською мовою;

Електронний торговий майданчик:
smarttender.biz;

№ у ЦБД: UA-2020-09-08-007935-b;

Предмет закупівлі: 20Т-089_42130000-9 -

Арматура трубопровідна: крани, вентилі,
клапани та подібні пристрої (Кран кульовий
Du200 Ру160 з пневмоприводом та ручним
дублером)

СКАРГА

щодо порушення законодавства у сфері публічних закупівель

За вимогою абз. 3 ч. 8 ст. 18 закону України «Про публічні закупівлі» *Скарги, що стосуються прийнятих рішень, дій чи бездіяльності замовника, які відбулися після розгляду тендерних пропозицій, порядок якого передбачений частинами другою і дванадцятю статті 29 цього Закону, подаються протягом п'яти днів з дня оприлюднення в електронній системі закупівель протоколу розгляду тендерних пропозицій, у разі якщо оголошення про проведення*

003674

конкурентної процедури закупівлі оприлюднюється відповідно до частини третьої статті 10 цього Закону.

У відповідності до ч. 1 ст. 18 вказаного закону визначено, що органом оскарження є Антимонопольний комітет України.

Суб'єктом оскарження за змістом п. 30 ст. 1 закону України «Про публічні закупівлі» фізична чи юридична особа, яка звернулася до органу оскарження з метою захисту своїх прав та охоронюваних законом інтересів з приводу рішення, дії чи бездіяльності замовника, що суперечать законодавству у сфері публічних закупівель і внаслідок яких порушено право чи законні інтереси такої особи.

АТ «СМНВО-Інжиніринг» вважає за необхідне звернутися до органу оскарження із скаргою на дії АТ «Укргазвидобування» у зв'язку із здійсненням замовником порушень у сфері публічних закупівель (безпідставне відхилення тендерної пропозиції), що мали наслідком порушення прав та законних інтересів учасника торгів UA-2020-09-08-007935-b щодо закупівлі: «20Т-089_42130000-9 - Арматура трубопровідна: крани, вентиля, клапани та подібні пристрої (Кран кульовий Ду200 Ру160 з пневмоприводом та ручним дублером)».

Щодо обставин, які мають значення для розгляду скарги

- 1) Замовник 08 вересня 2020 року розмістив на електронному торговельному майданчику «Smarttender.biz» оголошення про проведення відкритих торгів UA-2020-09-08-007935-b з закупівлі «20Т-089_42130000-9 - Арматура трубопровідна: крани, вентиля, клапани та подібні пристрої (Кран кульовий Ду200 Ру160 з пневмоприводом та ручним дублером)»;
- 2) АТ «СМНВО-Інжиніринг» 13 жовтня 2020 року у відповідності до вимог ч. 1 ст. 26 Закону України «Про публічні закупівлі» подало тендерну пропозицію на участь у відкритих торгах UA-2020-09-08-007935-b.
- 3) За результатами розгляду тендерних пропозицій тендерна пропозиція АТ «СМНВО-Інжиніринг» була відхилена.
- 4) 10 листопада 2020 року замовником на веб-порталі Уповноваженого органу опублікований протокол розгляду тендерних пропозицій з інформацією про підстави відхилення, якого вбачається, що Замовник відхилив тендерну пропозицію АТ «СМНВО-Інжиніринг» на підставі абз. 5 п. 1 частини 1, ст. 31 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме: у зв'язку з тим, що учасник процедури закупівлі не надав забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та/або забезпечення тендерної пропозиції не відповідає умовам, що визначені замовником у тендерній документації до такого забезпечення тендерної пропозиції.
- 5) Замовник вважає, що У складі пропозиції Учасника міститься (архівна папка "5.1_Гарантія 9334-20.7z"), зокрема, банківська гарантія від 12.10.2020 року № 9334-20, яка видана АТ «БАНК АЛБЯНС», в якій зазначено, зокрема: "Основна угода: тендерна документація по предмету закупівлі 42130000-9 – Арматура трубопровідна: крани, вентиля, клапани та подібні пристрої (Кран кульовий Ду200 Ру160 з пневмоприводом та ручним дублером) 42130000-9 - Taps, cocks, valves and similar appliances (Dу200 Ру160 ball valve with pneumatic actuator and manual backup, or equivalent), номер процедури закупівлі: 20Т-089, згідно оголошення про проведення закупівлі UA-2020-09-08-007935-b, ID - 808db44bac154321b6e31c585e2c6031 від 08.09.2020 року по предмету закупівлі 42130000-9 Арматура трубопровідна: крани, вентиля, клапани та подібні пристрої (Кран кульовий Ду200 Ру160 з пневмоприводом та ручним дублером)." 06.10.2020 розміщено останню редакцію тендерної документації, затверджену рішенням Тендерного комітету №890 від 06.10.2020 р. За таких умов, банківська гарантія не враховує вимоги ТД, наведені в останній редакції, у відповідності до якої учасники повинні надати свої Пропозиції.

Щодо обґрунтування порушень прав Учасника, які були допущені Замовником при вирішенні питання про відхилення пропозиції АТ «СМНВО-Інжиніринг»

За змістом п. 7, 8 Розділу I Тендерної документації, Замовник вимагав від учасників забезпечення тендерних пропозицій у формі банківської гарантії (електронна банківська гарантія або стендбай акредитив (Bid bond Guarantee or Bid bond SBLC) на суму 438 893,55 грн. За вимогою Додатку № 9 до Тендерної документації строк дії гарантії - 155 днів з дати оголошення закупівлі у Системі

В додатку № 9 до Тендерної документації встановлені вимоги до форми банківської гарантії з забезпечення пропозиції учасника, яка повинна, серед іншого, містити наступні посилання:

1) тендерна документація закупівлі з зазначенням номера та дати оголошення про проведення закупівлі, а також предмета закупівлі.

2) безвідкличне, безумовне та без заперечень чи оскаржень зобов'язання Гаранта сплатити на користь Бенефіціара повну суму банківської гарантії/стендбай акредитиву протягом 5 (п'яти) робочих днів, з дати отримання першої вимоги Бенефіціара;

3) Умови та форму представлення;

4) Місце представлення;

5) Строки отримання Гарантом вимог за гарантією;

6) Порядок внесення змін до Гарантії.

У відповідності до Додатку № 9 до Тендерної документації Банківська гарантія або стендбай акредитив повинна/ен забезпечувати наступні випадки:

- відкличання тендерної пропозиції учасником після закінчення строку її подання, але до того, як сплинув строк, протягом якого тендерні пропозиції закупівлі вважаються чинними;

- не підписання або відмови від підписання Учасником, що став переможцем торгів, договору про закупівлю на умовах тендерної документації;

- ненадання переможцем торгів (крім переговорної процедури) у строк, визначений у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» документів, що підтверджують відсутність підстав, визначених у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;

- ненадання переможцем торгів (крім переговорної процедури) забезпечення виконання договору про закупівлю після отримання повідомлення про намір укласти договір, якщо надання такого забезпечення передбачено тендерною документацією, **без необхідності для бенефіціара додаткового обґрунтування та надання додаткових документів.**

Отже, Замовник не вимагав посилань в банківській гарантії на реквізити (дату або номер рішення, яким затверджено тендерну документацію, дату оприлюднення тендерної документації на веб-порталі Уповноваженого органу) тендерної документації.

У відповідності до форми та змісту, що визначені Додатком № 9 до Тендерної документації АТ «СМНВО-Інжиніринг» оформлена банківська гарантія АТ «Банк Альянс» від 12.10.2020 року № 9334-20.

13.10.2020 року вказана банківська гарантія завантажена через на веб портал Уповноваженого органу у складі тендерної пропозиції.

В обґрунтування прав учасника АТ «СМНВО-Інжиніринг» має зазначити, що:

1) за змістом гарантії не вимагалось визначення редакції тендерної документації, на умовах якої забезпечувалась тендерна пропозиція учасника, так в розділі Гарантії «Основна угода» обов'язковим є визначення лише номера та дати оголошення про проведення закупівлі;

2) Гарантія, що подана АТ «Сумське НВО» містить безвідкличне, безумовне та без заперечень чи оскаржень зобов'язання Гаранта (АТ «Банк Альянс») сплатити Бенефіціару (Замовнику) повну суму банківської гарантії акредитиву протягом 5 (п'яти) робочих днів, з дати отримання першої вимоги Бенефіціара у випадку порушень АТ «СМНВО-Інжиніринг» своїх зобов'язань, як учасника (переможця) процедури закупівлі. Перелік порушень, які надають право замовникові вимагати сплати повної суми банківської гарантії викладено у точній відповідності до Додатку № 9 до Тендерної документації;

3) Зміни, які вносились Замовником до тендерної документації рішенням тендерного

комітету Замовника №890 від 06.10.2020 р. не стосуються умов забезпечення тендерної пропозиції, або форми тендерного забезпечення;

4) Тендерна документація не містить вимоги щодо обов'язковості внесення змін до банківської гарантії, у випадку внесення змін Замовником до тендерної документації, в частині, що не стосується умов надання забезпечення тендерних пропозицій учасників.

5) Діюче законодавство України з питань публічних закупівель не визначає в якості обов'язкового реквізиту тендерної документації зазначення дати та рішення тендерного комітету Замовника, яким затверджено тендерну документацію (ст. 22 Закону України «Про публічні закупівлі»)

6) За змістом Примірної тендерної документації, що затверджена Наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 13.04.2016 № 680, Примірна тендерна документація формується та подається в електронному вигляді відповідно до вимог Закону України «Про електронні документи та електронний документообіг» та містить:

- обов'язкову інформацію, визначену статтею 22 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі – Закон), яка оформлюється у вигляді таблиці, що складається з трьох граф та подається замовником окремим файлом. У графі “1” зазначається нумерація, у графі “2” – перелік складових тендерної документації, у графі “3” – вимоги щодо їх заповнення відповідно до Закону;

- інформацію, що формується замовником шляхом заповнення окремих полів електронних форм електронної системи закупівель;

- додатки, що завантажуються до електронної системи закупівель окремими файлами.

7) За змістом п.п. 8. п. 27 Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, що затверджене Постановою Правління Національного банку України від 15 грудня 2004 року N 639 (у редакції постанови Правління Національного банку України від 25 січня 2018 року N 5) Гарантія повинна містити такі реквізити: дату, номер і назву (у разі наявності таких реквізитів) відповідного документа, з якого виникають базові відносини.

Враховуючи викладене, вбачається, що оскільки законодавство не встановлює обов'язковості таких реквізитів тендерної документації, як дата або номер рішення, яким затверджено тендерну документацію, дата оприлюднення тендерної документації на веб-порталі Уповноваженого органу, та вказівка їх у банківській гарантії за вимогами Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, що затверджене Постановою Правління Національного банку України від 15 грудня 2004 року N 639 не є обов'язковою, то достатньою ідентифікацією документа, з якого виникають базові відносини є визначення в банківській гарантії назви «Тендерна документація», номера та дати оголошення про проведення закупівлі, а також предмета закупівлі, в якій Учасник надає забезпечення своєї тендерної пропозиції.

Таким чином, надана АТ «СМНВО-Інжиніринг» у складі тендерної пропозиції банківська гарантія забезпечує тендерну пропозицію АТ «Сумське НВО», що подана у закупівлі UA-2020-09-08-007935-b, її дійсність не залежить від змісту (редакції) тендерної пропозиції Замовника, яка не стосується умов її надання, та повною мірою відповідає вимогам, що визначені в Додатку № 9 до Тендерної документації.

Отже, висновок Замовника, щодо неврахування гарантією АТ «Банк Альянс» від 12.10.2020 року № 9334-20 умов тендерної документації в редакції від 06.10.2020 року є надуманим та таким, що не відповідає діючому законодавству та умовам тендерної документації, а отже рішення Замовника щодо відхилення тендерної пропозиції АТ «СМНВО-Інжиніринг», що оформлене протоколом від 10.11.2020 року, є незаконним та таким, що порушує право АТ «СМНВО-Інжиніринг» на участь у закупівлі UA-2020-09-08-007935-b.

Тож, керуючись вимогами ст. 18 Закону України «Про публічні закупівлі»,

ПРОШУ:

1. Встановити порушення процедури закупівлі UA-2020-09-08-007935-b щодо закупівлі: Арматура трубопровідна: крани, вентиля, клапани та подібні пристрої (Кран кульовий Ду200 Ру160 з пневмоприводом та ручним дублером) з боку Замовника (АТ «Укргазвидобування»), що мало місце при вирішенні питання про відхилення пропозиції АТ «СМНВО-Інжиніринг», що оформлене протоколом від 10.11.2020 року;

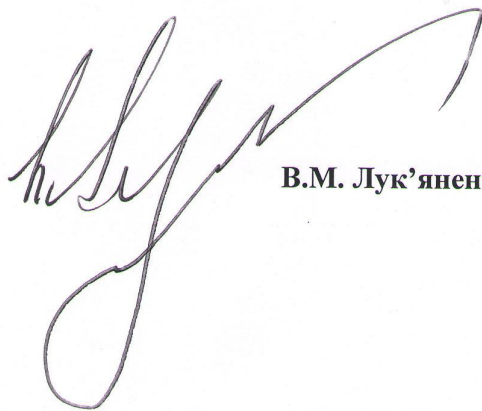
2. Зобов'язати Акціонерне товариство «Укргазвидобування» (вул. Кудрявська, 26/28, м. Київ, 04053, ідентифікаційний код 30019775) скасувати Протокол розгляду тендерних пропозицій від 10.11.2020 року в частині відхилення пропозиції АТ «СМНВО-Інжиніринг»;

3. Зобов'язати Акціонерне товариство «Укргазвидобування» (вул. Кудрявська, 26/28, м. Київ, 04053, ідентифікаційний код 30019775) допустити Акціонерне товариство «Сумське машинобудівне науково-виробниче об'єднання – Інжиніринг» (вул. Іллінська, 13, м. Суми, 40009, ідентифікаційний код 00205618) до аукціону у закупівлі UA-2020-09-08-007935-b щодо закупівлі: Арматура трубопровідна: крани, вентиля, клапани та подібні пристрої (Кран кульовий Ду200 Ру160 з пневмоприводом та ручним дублером).

Додатки:

- 1) Протокол від 31.01.2020 № 31/01-2020 засідання Наглядової ради АТ «СМНВО - Інжиніринг»;
- 2) Наказ від 03.02.2020 № 14-ОС.

Генеральний директор



В.М. Лук'яненко