

Постійно діюча адміністративна колегія
Антимонопольного комітету України з розгляду
скарг про порушення законодавства у сфері
публічних закупівель
03035, м. Київ, МСП-03680,
вул. Митрополита Василя Липківського, 45
e-mail: slg@amcu.gov.ua

Суб'єкт оскарження (Скаржник):
Товариство з обмеженою відповідальністю
«БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ ТАЛАН»
код 40291584
Україна, 02160, місто Київ, пр.Соборності,
будинки 19
тел.: +380676570066
talanbud044@gmail.com

Замовник:
АТ "Укргазвидобування" в особі філії
"Шебелинкагазвидобування"
64250, Україна, Харківська обл., смт. Донець,
вул. Стадіонна, 9
тел.: +380675775883
serhii.demchenko@ugv.com.ua

Оголошення про проведення відкритих торгів
UA-2023-01-17-013968-a

С К А Р Г А

на дії Замовника щодо прийняття дискримінаційного та упередженого рішення, яке суперечить нормам постанови Кабінету Міністрів України від 12 жовтня 2022 р. №1178 «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» та Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 року

17 січня 2023 року АТ "Укргазвидобування" в особі філії "Шебелинкагазвидобування" (далі – Замовник) на веб-порталі публічних закупівель «ProZorro» розмістив оголошення про проведення відкритих торгів з особливостями, щодо закупівлі: ШГВ23Т-007 14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі (Пісок будівельний) (оголошення UA-2023-01-17-013968-a).

Відповідно до пункту 1 Розділу III. «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими

полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям (у разі їх встановлення замовником), наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 Закону шляхом самостійного декларування відсутності таких підстав в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції та завантаження всіх документів передбачених цією тендерною документацією до кінцевого строку подання тендерних пропозицій, крім п. 13 ч. 1 ст. 17 Закону.

Кінцевим строком подання тендерних пропозицій, відповідно до оголошення, було встановлено 25 січня 2023 року до 17:00. Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій на участь у закупівлі було подано 3 (три) пропозиції, які були ранжовані за вартістю пропозиції наступним чином:

№	Найменування учасника	Вартість пропозиції, грн. з ПДВ
1	ТОВ "БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ ТАЛАН"	15 941 136,00
2	ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ПРОМІН БУД СЕРВІС"	16 443 000,00
3	ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ЕНЕЙ 2021"	16 693 049,76

30 січня 2023 року Замовником, відповідно до ПРОТОКОЛУ № ШГВ23Т-007 від 30.01.2023 року, було прийнято рішення продовжити строк розгляду тендерної пропозиції нашого Товариства.

01 лютого 2023 року Замовник, у відповідності до пункту 40 Особливостей, розмістив «Вимогу про усунення невідповідностей» з кінцевим строком подання до 02.02.2023 року 17:01 (зняток з сайту Уповноваженого органу додається – Додаток 2). Відповідно до якого Замовником було зазначено наступне:

«Перелік виявлених невідповідностей: Учасником не надано в повному обсязі документи, що підтверджують відповідність запропонованого товару встановленим вимогам згідно Додатку №3.1 до тендерної документації; Вимога тендерної документації та посилання на неї, щодо якої виявлені невідповідності: Додаток №3.1 до тендерної документації Документи, що підтверджують відповідність запропонованого товару встановленим вимогам На підтвердження відповідності запропонованого товару технічним вимогам замовника до предмету закупівлі, учасник надає наступні документи згідно встановлених вимог; Перелік інформації та/або документів, які повинен подати учасник для усунення виявлених невідповідностей: Надається скан-копія сертифікату (або паспорту) якості від фактичного Виробника на запропонований товар (предмет закупівлі). Допускається надання сертифікату (або паспорту) якості на запропонований товар, партія якого була поставлена Учасником/виготовлена Виробником раніше. Учасником завантажено Сертифікат відповідності та Протокол № 65.05.22.025».

Відповідно до зазначеної вимоги, нашим Товариством 02 лютого 2023 року о 14:51 було завантажено необхідні документи та інформація, а саме:

- Гарантійний лист від 01.02.2023 року № 1 (Додаток 3);
- Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі від 01.02.2023 року № 19 (Додаток 4);
- Паспорт якості № 01/02-23 (Додаток 5);
- Сертифікат відповідності № UA.111.СИ.040-22 (Додаток 6);

- Лист пояснення від 01.02.2023 року № 20 (Додаток 7).

Проте Замовник своїм рішенням, відповідно до Протоколу № ШГВ23Е-007 рішення Уповноваженої особи ГПУ «Шебелинкагазвидобування» від 08.02.2023 року (далі – Рішення) (Додаток 8), нашу тендерну відхилив.

Проаналізувавши рішенням Замовника, підстави та обставини які до цього призвели, ми вважаємо, що Замовник прийняв упереджене, дискримінаційне рішення, щодо відхилення нашої, найбільш економічно вигідної пропозиції, в інтересах іншого учасника процедури закупівлі.

Відповідно до Рішення наша пропозиція була відхилена згідно підпункту 1, пункту 41 Особливостей, а саме: учасник не виправив виявлені замовником після розкриття тендерних пропозицій невідповідності в інформації та/або документах, що подані ним у складі своєї тендерної пропозиції, та/або змінив предмет закупівлі (його найменування, марку, модель тощо) під час виправлення виявлених замовником невідповідностей, протягом 24 годин з моменту розміщення замовником в електронній системі закупівель повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей.

В розділі «Розгляд» Рішення (Додаток 8), Уповноважена особа зазначила, що Учасник, тобто наше підприємство, відповідно до Вимоги про усунення невідповідностей не надав копію сертифікату (або паспорту) якості від фактичного Виробника на запропонований товар (предмет закупівлі) від ТОВ "НВП "Яциново-Слобідський кар'єр піску", а завантажив паспорт якості №01/02-23 на природний будівельний пісок від виробника ТОВ "Моноліт Союз", що не відповідає виробнику, заявленому в Додатку №3 ТП (додаток 3.pdf від 24.01.2023 року).

Пунктом 40 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 жовтня 2022 р. №1178 «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» (далі – Особливості), визначено, що якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі виявлено невідповідності в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у тендерній пропозиції та/або подання яких передбачалося 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.

Абзацом другим пункту 40 Особливостей визначено, що під невідповідністю в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерній пропозиції та/або подання яких вимагається тендерною документацією, розуміється у тому числі відсутність у складі тендерної пропозиції інформації та/або документів, подання яких передбачається тендерною документацією (крім випадків відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та/або інформації (та/або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції).

При цьому, невідповідністю в інформації та/або документах, які надаються учасником процедури закупівлі на виконання вимог технічної специфікації до предмета

закупівлі, вважаються помилки, виправлення яких не призводить до зміни предмета закупівлі, запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі тощо.

Тобто, у разі якщо виявлені невідповідності стосуються вимог технічної специфікації до предмета закупівлі, виправлення такі невідповідностей можливо лише у випадках, коли такі виправлення не призводить до зміни предмета закупівлі, запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі тощо. Таким чином, Постанова визначає перелік ознак предмета закупівлі, які не можуть змінюватись учасником під час виправлення виявлених невідповідностей, а саме: **предмет закупівлі, найменування товару, марки, моделі.**

Відповідно Додатку 3 до тендерної документації, затвердженої рішенням Уповноваженої особи Філії ГПУ «Шебелинкагазвидобування» АТ «Укргазвидобування» від «17» січня 2023 року протокол №ШГВ23Т-007, щодо закупівлі ШГВ23Т-007 14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі (Пісок будівельний), ідентифікатор закупівлі №UA-2023-01-17-013968-а, назвою предметом закупівлі визначено – **«пісок будівельний»**. Також Замовником зазначено, що предмет закупівлі має відповідати вимогам ДСТУ Б В.2.7-32-95 або еквівалент.

Дія ДСТУ Б В.2.7-32-95 «Будівельні матеріали. Пісок щільний природний для будівельних матеріалів, виробів, конструкцій і робіт. Технічні умови» (Далі – ДСТУ) поширюється на щільний природний пісок та пісок відсівів подрібнення з середньою густиною зерен більше 2,0 г/см³ до 2,8 г/см³, які одержують із гірських порід, що спеціально чи попутно видобувають, і відходів гірничо-збагачувальних підприємств для використання як:

- дрібний заповнювач бетонів (важких, легких, дрібнозернистих, спеціального призначення та ін.), будівельних розчинів, сухих сумішей;
- заповнювач та компонент в'язучого для виробництва силікатних батонів щільної структури, ніздрюватих бетонів автоклавного і безавтоклавного тверднення, силікатних цегли, каменів та інших просованих виробів;
- основа при улаштуванні автомобільних доріг і аеродромів;
- компонент сумішей для улаштування покриття автомобільних доріг і аеродромів;
- баластовий матеріал при благоустрої і планувальних роботах.

На виконання вимог тендерної документації нами в складі нашої пропозиції надано довідку «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» від 24.01.2023 року № 1-8 (Додаток 9), відповідно до якої нами було запропоновано для постачання: **«Пісок будівельний ДСТУ Б В.2.7-32-95»**, виробництва: ТОВ "НВП "Яциново-Слобідський кар'єр піску". На підтвердження якості та відповідності товару, нами в складі пропозиції було надано відповідний Сертифікат відповідності та Протокол випробовування до нього (Додаток 10). Враховуючи особливості предмету закупівлі «пісок будівельний», предмет закупівлі не має таких ознак як марка чи модель.

Положеннями ДСТУ визначено, що виробник на кожну партію піску надає документ, що підтверджує його якість, при цьому нормативним документом не встановлено вимог, щодо назви чи форми такого документу.

На виконання розміщеної Замовником Вимоги про усунення невідповідностей, нами було надано пояснення (Додаток 7), в якому було зазначено, що відповідно до чинного законодавства України виробник не зобов'язаний складати такий документ, який має назву «сертифікат (або паспорт) якості». При цьому відповідність товару вимогам чинного законодавства України (в тому числі технічним нормам: ДСТУ, ТУ,

регламент та інше) підтверджується Сертифікатом відповідності виданий відповідним органом з сертифікації.

Зважаючи на той факт, що виробник ТОВ "НВП "Яциново-Слобідський кар'єр піску", в своєму діловодстві не використовує жоден з зазначених документів, подання яких вимагав Замовник – «сертифікат (або паспорт) якості», а надає своїм партнерам Сертифікат відповідності та Паспорт на конкурентну партію товару, нами для виконання Вимог замовника, з метою усунення виявлених невідповідностей, були надані наступні документи та інформація:

- сертифікат відповідності на пісок будівельний UA.111.СВ.040-020 (Додаток 6);
- паспорт якості № 01/02-23 (Додаток 5);
- довідку за формою згідно Додатку 3 «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» від 01.02.2023 року № 19 (Додаток 4);
- гарантійний лист від виробника, щодо відвантаження необхідного обсягу піску (Додаток 3);

виробництва ТОВ «Моноліт Союз».

Відповідно до наданих документів, Замовнику було запропоновано той самий предмет закупівлі, що вимагав Замовник – **«Пісок будівельний ДСТУ Б В.2.7-32-95»**. Нами не було змінено ані предмет закупівлі, ані найменування товару, ані марка товару, ані модель товару. Наша пропозиція залишилась тією самою, включаючи підтвердження відповідності запропонованого Товару зазначеному Замовником ДСТУ – ДСТУ Б В.2.7-32-95. Єдиною зміною, яка була внесена нами, це була зміна виробника товару, який в своєму діловодстві надає Паспорт якості, який й було надано в складі нашої пропозиції.

Відповідно до пункту 40 Особливостей, учасники не мають право здійснювати виправлення невідповідностей, які призводять до зміни предмета закупівлі, запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі. Зазначений пункт не містить норми яка б забороняла зміну виробника Товару.

Зважаючи на викладене, нами на Вимогу Замовник про виправлення невідповідностей, було надано повний та комплект пакет документів та інформації, яка повністю відповідає вимогам Замовника, згідно положень тендерної документації, при цьому нами не було змінено предмет закупівлі, найменування товару, марка чи модель. Крім того, додатково нами було надано Сертифікат відповідності, відповідно до якого Київським обласним науково-виробничим центром стандартизації, метрології та сертифікації Міністерства економіки України, засвідчено відповідність «піску будівельного» вимогам ДСТУ Б В.2.7-32-95 «Будівельні матеріали. Пісок щільний природний для будівельних матеріалів, виробів, конструкцій і робіт. Технічні умови» (Додаток 6) та гарантійний лист від виробника (ТОВ «Моноліт Союз») (Додаток 3), щодо можливості поставки необхідного обсягу Товару.

Зважаючи на викладене Уповноважена особа Замовника, умисно з метою спотворення результатів процедури закупівлі, не прийняла до уваги надані нами документи та інформацію, прийняла рішення про відхилення нашої пропозиції на підставі не існуючих в Особливостях нормах, доповнивши їх нормами що, забороняють змінювати Виробника Товару під час усунення невідповідностей, при залишенні незмінним предмета закупівлі, найменування товару, марки, моделі.

З метою захисту наших інтересів як постачальника, з метою недопущення реалізації незаконного Рішення Уповноваженої особи Замовника та забезпечення

економії коштів держави, нами 09 лютого 2023 року о 17:28 було розміщено Вимоги про усунення порушення (номер вимоги UA-2023-01-17-013968-a.a1).

Про те, відповідно до Рішення Уповноважена особа Замовника від 10 лютого 2023 року о 14:18 в задоволенні нашої вимоги нам було відмовлено.

Відповідно до наданої відповіді, Уповноважена особа Замовника, зазначила, що Замовником було розміщено повідомлення про усунення невідповідностей, а саме надання скан-копії сертифікату (або паспорту) якості від фактичного Виробника на запропонований товар (предмет закупівлі) та/або надання сертифікату (або паспорту) якості на запропонований товар, партія якого була поставлена Учасником/виготовлена Виробником раніше, що запропоновано учасником згідно **Додатку 3.pdf (Вих.№1-8 від 24.01.2023року)**.

Однак в своїй відповіді Замовник, зазначив заздалегідь оманливу та неправдиву інформацію, що ними в Вимозі про усунення невідповідностей, від 01.02.2023 року), було зазначене посилання, що виправлення ми маємо зробити відповідно до Додатку 3.pdf (Вих.№1-8 від 24.01.2023року). Вимога Замовника **не містила жодного** посилання на Додаток 3.pdf (Вих.№1-8 від 24.01.2023року).

Крім того, Замовником зазначено, що відповідно до абзацу 2 п. 40 Особливостей не передбачено розміщення повідомлення про усунення невідповідностей щодо інформації (та/або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції. Враховуючи вищенаведене у повідомленні про усунення невідповідностей не було передбачено вимогу щодо завантаження Додатку №3.

При цьому, Уповноважена особа Замовника в інтересах майбутнього переможця процедури закупівлі, маніпулює нормами пункту 40 Особливостей, коли в одному випадку бачить заборону зміни виробника а в іншому випадку взагалі не бачить другу частину абзацу 2 пункту 40, та взагалі не бере до уваги положення своєї тендерної документації та документи та інформацію надана в нашій пропозиції, а саме.

Частина перша абзацу 2 пункту 40 Особливостей встановлює:

«Під невідповідністю в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерній пропозиції та/або подання яких вимагається тендерною документацією, розуміється у тому числі відсутність у складі тендерної пропозиції інформації та/або документів, подання яких передбачається тендерною документацією (крім випадків відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та/або інформації (та/або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції)».

В складі нашої пропозиції відповідно до вимог тендерної документації Замовника було надано заповнений та завірений підписаний та печаткою Додаток 3 до тендерної документації «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» (технічна специфікація) (Додаток 9) та надано відповідний Сертифікат відповідності та протокол випробовувань до нього (Додаток 10). Тобто нами було надано повну та вичерпну інформацію щодо технічних та якісних характеристик предмета закупівлі.

Частина друга абзацу 2 пункту 40 Особливостей зазначає:

«Невідповідністю в інформації та/або документах, які надаються учасником процедури закупівлі на виконання вимог технічної специфікації до предмета закупівлі, вважаються помилки, виправлення яких не призводить до зміни предмета закупівлі,

запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі тощо.»

Вимога Замовника, щодо надання підтвердження відповідності запропонованого Товару, визначена в технічній специфікації до предмета закупівлі шляхом надання заповненого Додатку 3 до тендерної документації а також наданням документів передбачених додатком 3.1 Додатку 3 до тендерної документації, зокрема скан-копії сертифікату (або паспорту) якості від фактичного Виробника на запропонований товар (предмет закупівлі).

Зважаючи на викладене, з врахуванням того, що нами не було змінено предмета закупівлі, найменування товару, марки та моделі, нами під час виправлення виявлених невідповідностей, було надані усі та повні документи та інформація, відповідно до положень Особливостей, які Замовник принципово не бажає бачити та приймати їх до уваги.

З огляду на зазначене вище, не прийняття Уповноваженою особою Замовника ми вбачаємо пряму зацікавленість Замовника його пряму та корисливу зацікавленість в визначенні переможця, пропозиція яка є дорожчою, та його корупційні дії, направлені на спотворення результатів закупівлі, через попередній зговір.

Про це може також свідчити, крім зазначеною нами вище інформації, ще є той факт, що оцінка пропозиції нашого Товариства становила (за вирахуванням 24 годин (однієї доби) на виправлення невідповідностей) – **13 діб**; при цьому на визначення переможцем ТОВ «ПРОМІН БУД СЕРВІС», пропозиція якого майже на **півмільйона гривень** вища, знадобилось лише **2 доби**.

Відхиливши нашу тендерну пропозицію, які відповідає положенням тендерної документації та нормам Закону України та Особливостей, Замовник грубо порушив наші права, щодо можливості участі у процедурі закупівлі.

Керуючись нормами Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 року № 922-VIII та постанови Кабінету Міністрів України від 12 жовтня 2022 р. №1178 «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»

ПРОСИМО:

1. Прийняти до розгляду Скарги щодо закупівлі: ШГВ23Т-007 14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі (Пісок будівельний) (оголошення UA-2023-01-17-013968-a).
2. Призупинити вищезазначену Процедуру відкритих торгів з особливостями.
3. Зобов'язати Замовника відмінити рішення щодо відхилення нашої пропозиції.
4. Зобов'язати Замовника завершити процедуру закупівлі у відповідності до вимог чинного законодавства.

Додатки:

1. ПРОТОКОЛ № ШГВ23Т-007 Рішення Уповноваженої особи філії ГПУ „Шебелинкагазвидобування” (код за ЄДРПОУ: 00153146) ПРО ПРОДОВЖЕННЯ СТРОКУ РОЗГЛЯДУ ТЕНДЕРНОЇ ПРОПОЗИЦІЇ ПРОЦЕДУРИ ВІДКРИТИХ ТОРГІВ від 30.01.2023р., 1 прим. на 2 арк.

2. Зняток Вимогу про усунення невідповідностей» з кінцевим строком подання до 02.02.2023 року 17:01, 1 прим. на 1 арк.
3. Гарантійний лист від 01.02.2023 року № 1, 1 прим. на 1 арк.
4. Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі від 01.02.2023 року № 19, 1 прим. на 2 арк.
5. Паспорт якості № 01/02-23, 1 прим. на 1 арк.
6. Сертифікат відповідності № UA.111.СИ.040-22, 1 прим. на 1 арк.;
7. Лист пояснення від 01.02.2023 року № 20, 1 прим. на 1 арк.
8. ПРОТОКОЛ № ШГВ23Т-007 Рішення Уповноваженої особи філії ГПУ „Шебелинкагазвидобування” (код за ЄДРПОУ: 00153146) від 08.02.2023р., 1 прим. на 2 арк.
9. Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі від 24.01.2023 року № 1-8, 1 прим. на 2 арк.
10. Сертифікат відповідності № UA.ХОДС.07.0973-22 з Протоколом випробовувань, 1 прим. на 6 арк.

Директор

Дік П.Є.