

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ

«ФРАМ – ЛАЙН»

01011, м. Київ, вул. Рибальська, 13

Ідентифікаційний код юридичної особи: 35918945

Вих. № 1 від 23.07.2021 року

ДЕРЖАВНИЙ КОНЦЕРН «УКРОБОРОНПРОМ»
04119, Київ, вул. Дегтярівська, 36

ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АНТОНОВ»
03062, Київ, вул. Академіка Туполева, 1

Скаржник: ТОВ «ФРАМ – ЛАЙН»
01011, м. Київ, вул. Рибальська, 13
Ідентифікаційний код юридичної особи: 35918945
Засіб зв'язку: 093 786 75 45

Ідентифікатор закупівлі: UA-2021-06-18-005596-с

СКАРГА

1. Виклад обставин.

Наша компанія – ТОВ «ФРАМ-ЛАЙН» (далі – Скаржник) приймала участь в аукціоні (конкурсі):

Виготовлення та встановлення металопластикових конструкцій (заявка 15604)

UA-2021-06-18-005596-с • e1d05bbf2cd340968582cafb18d54b90

Спрощена/Допорогова закупівля

Інформація про замовників:

Найменування: ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АНТОНОВ»

Код ЄДРПОУ: 14307529

Вебсайт: <http://antonov.com/>

Місцезнаходження: 03062, Україна, Київська обл., Київ, вул. Академіка Туполева, 1, м. Київ

Контактна особа: Чернышук Андрей (044)-454-37-64 tender@antonov.com

Категорія: Державне або комунальне підприємство, яке не належить до замовників

Інформація про предмет закупівлі:

Вид предмету закупівлі: Товар

Класифікатор та його відповідний код: ДК 021:2015:44210000-5: Конструкції та їх частини

Опис окремої частини або частин предмета закупівлі 1 комп. виготовлення та встановлення металопластикових конструкцій

Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг: 03062, Україна, Київська область, Київ, вул. Ак. Туполева, 1

Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 30 вересня 2021

ДК 021:2015: 44210000-5 — Конструкції та їх частини

(посилання - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2021-06-18-005596-с>)

Даний конкурс (аукціон) проводиться відповідно до норм наказу Державного підприємства «Прозорро» від 19.03.2019 № 10 (зі змінами та доповненнями) та внутрішніх нормативних документів як допорогова закупівля, з метою максимальної економії та ефективності.

Рішенням № 1215 від 22.07.2021 року визнано переможцем конкурсу (аукціону) ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС».

Ознайомившись з конкурсною документацією та пропозицією ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» вважаємо, що конкурсна пропозиція даного учасника не відповідає вимогам конкурсної документації та чинного законодавства, наявні підстави для її відхилення, визначення переможця відбулось з порушенням основних принципів вільної конкуренції, а отже рішення Замовника про визначення переможця є протиправним та порушує наші права, як учасника конкурсу (аукціону).

2. Правова позиція та доводи Скаржника.

2.1. Порухення ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» вимог конкурсної документації та наявності підстав для відхилення його конкурсної пропозиції.

- **ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» безпідставно та протиправно неодноразово вносило зміну у свою конкурсну пропозицію, як перед датою проведення аукціону, так і після проведення аукціону.**

Так, згідно умов аукціону:

Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 06 липня 2021 17:00

Початок аукціону: 07 липня 2021 12:00

Конкурсна пропозиція ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» була завантажена (надана) 02 липня 2021 року.

При цьому, згідно відомостей в системі «ProZorro» після подання конкурсної пропозиції, даним учасником аукціону вносились зміни та уточнення до поданої ним пропозиції (наприклад щодо довідки про виконання аналогічних договорів: 19.07.2021 року; аналогічний договір та лист відгук до нього: 19.07.2021 року; посвідчення висотники: 06.07.2021 року та 13.07.2021 року; тощо).

Відповідно до п. 6 розділу II Інструкції про порядок використання електронної системи закупівель у разі здійснення закупівель, вартість яких є меншою за вартість, що встановлена в частині 3 статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі», затвердженої наказом Державного підприємства «Прозорро» від 19.03.2019 № 10 (зі змінами та доповненнями) **учасник має можливість вносити зміни та уточнення до поданої ним пропозиції до кінцевого строку завершення етапу подання пропозицій учасників, визначеного замовником.** Уся історія внесених змін до пропозиції зберігається у ЕСЗ та стає доступною для перегляду користувачами після закінчення етапу електронного аукціону. ЕСЗ надає можливість учаснику відкликати(анулювати) свою пропозицію до закінчення строку її подання, встановленого замовником.

Кінцевий строк подання пропозицій сплив: 06 липня 2021 17:00, а тому ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» безпідставно та протиправно вносило зміни у свою пропозицію після закінчення встановленого строку подання пропозицій, а ДП «АНТОНОВ» прийняв таку пропозицію учасника та визначив його переможцем, незважаючи на грубі порушення вимог законодавства.

Згідно п. 8 Конкурсної документації Замовник відхиляє пропозицію учасника у наступних випадках: конкурсна пропозиція не відповідає вимогам Конкурсної документації та Учасник не виправив виявлені Замовником після розкриття конкурсних пропозицій невідповідності в інформації та/або документах, що подані ним у своїй пропозиції, протягом 24 годин з моменту повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей.

При цьому, в системі «ProZorro» не міститься будь – яких відомостей щодо повідомлення Замовником вимогою про усунення невідповідностей пропозиції ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС».

Та навіть, якщо допустити, що таке повідомлення могло мати місце збоку Замовника, даним учасником не могло бути дотримано встановленого строку (24 годин) для усунення невідповідностей, адже наприклад довідка про виконання аналогічних договорів, сам договір та лист відгук до нього завантажено: 19.07.2021 року, а посвідчення висотники: 13.07.2021 року; тобто дані різні документи завантажені учасником з різницею майже в 1 (один) тиждень.

Враховуючи викладене, конкурсна пропозиція ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не відповідає вимогам конкурсної документації та чинного законодавства, а отже мала бути відхилена Замовником.

- **ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не виконало вимоги конкурсної документації стосовно кваліфікаційних вимог щодо виконання аналогічних договорів.**

Так, відповідно до Додатку 1 до Конкурсної документації:

«І частина: документи, що подаються учасником у період подання пропозицій:

1. На підтвердження кваліфікаційних вимог надається інформація, яка вимагається та детально наведена у Додатку 2, а саме:

1.1. Довідка в довільній формі з інформацією про виконання за 2019-2021 роки аналогічних* договорів (**не менше 2-х договорів**) із зазначенням:

- найменування контрагента;
- предмета договору (із зазначенням найменування товарів/робіт/послуг);
- номер та дата договору;
- обсяг закупівлі (кількість) або суми договору;
- контактних осіб замовників (прізвище та контактний телефон);
- стан виконання договору (виконаний/частково виконаний договір).

- копія договору

1.2. Додатково надаються лист(и)-відгук(и) принаймні від

1-го контрагента зазначених у довідці вище, щодо позитивного досвіду виконання аналогічного договору.

Примітка: *Аналогічним вважається договір на виготовлення та встановлення металопластикових конструкцій.

Спочатку ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» 02.07.2021 року подало у складі конкурсної пропозиції довідку про виконання аналогічних договорів (не додавши копії самих договорів).

Потім, 19.07.2020 року даним учасником подано ще раз (у новій редакції) довідку про виконання аналогічних договорів, Договір з ДП «Антонов» та лист відгук на даний договір.

Звертаємо увагу, що згідно вимог конкурсної документації в довідці повинне бути зазначено не менше 2-х договорів, а також надано копії даних договорів.

В той же час, ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» надало лише 1 (один) аналогічний договір та лист відгук до нього, чим порушило вимоги конкурсної документації.

При цьому, даний аналогічний договір датований 2018 року, в той час, як конкурсною документацією чітко зазначено про те, що аналогічні договори повинні бути за 2019-2021 роки.

Також, ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» протиправно змінену свою пропозиції в частині надання довідки про виконання аналогічних договорів, в порушення встановлених вимогами законодавства та конкурсної документації строки: поза межами строку завершення етапу подання пропозицій учасників та 24 годин з моменту повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей (про що детально зазначено вище).

Враховуючи викладене, конкурсна пропозиція ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не відповідає вимогам конкурсної документації, а отже мала бути відхилена Замовником.

- **ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не виконало вимоги конкурсної документації стосовно кваліфікаційних вимог щодо технічних вимог (надання копій сертифікатів якості на матеріали, що будуть використовуватись)**

Так, відповідно до Додатку 1 до Конкурсної документації:

«1 частина: документи, що подаються учасником у період подання пропозицій:

На підтвердження технічних вимог надаються додаткові документи визначені у Додатком 3, а саме: 2.1. Копії сертифікатів якості на матеріали, що будуть використовуватись.

Додатком 3 визначена Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі (ТЕХНІЧНА СПЕЦИФІКАЦІЯ) та зазначено зокрема:

«Металопластикові конструкції:

- Вікна, двері (Профіль REHAU ED* 70мм. Колір – білий; (товщина армуючого металу** - 1,5 мм – умова обов'язкова).

- Скління: 4-14-4-14-4 Low-e/ 40 мм (енергозберігаючі склопакети).

- Фурнітура: WinkHouse*.

- Двері (Профіль REHAU ED* 60 мм; колір – сірий з обох сторін; (товщина армуючого металу** - 1,5мм - умова обов'язкова)

- Скління: besg-20Ar-besg LowE=32мм (енергозберігаючі склопакети).

- Фурнітура: FUNK*

* або еквівалент Товару (технічні характеристики еквіваленту не повинні бути гіршими). У разі надання еквіваленту, Учасник повинен надати детальну специфікацію з зазначення технічних характеристик запропонованого еквіваленту.

• Учасник процедури закупівлі повинен надати копію сертифікату якості на матеріали, що будуть використовуватись.

Отже, вимогами конкурсної документації чітко визначено необхідність подання учасником копії сертифікату якості на матеріали, що будуть використовуватись, з врахуванням технічної специфікації, викладеної у Додатку 3.

В той же час, ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» у своїй пропозиції надано лише один сертифікат відповідності (блоки віконні та дверні балконні) полівінілхлоридні, без подання будь – яких інших сертифікатів якості на матеріали, що свідчить про невиконання вимог конкурсної документації щодо подання учасником копію сертифікату якості на матеріали, що будуть використовуватись, з врахуванням технічної специфікації, викладеної у Додатку 3.

Враховуючи викладене, конкурсна пропозиція ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не відповідає вимогам конкурсної документації, а отже мала бути відхилена Замовником.

- **ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не виконало вимоги конкурсної документації стосовно кваліфікаційних вимог щодо надання посвідчень, що підтверджують право виконання робіт підвищеної небезпеки своїх робітників.**

Так, відповідно до Додатку 1 до Конкурсної документації:

І частина: документи, що подаються учасником у період подання пропозицій:

1.5. Учасник повинен надати посвідчення, що підтверджують право виконання робіт підвищеної небезпеки своїх робітників (в кількості не менше 2-х) та довідку штатного розпису працівників».

Звертаємо увагу, що у первинній редакції конкурсної пропозиції ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» взагалі не було надано посвідчення, що підтверджують право виконання робіт підвищеної небезпеки своїх робітників (в кількості не менше 2-х).

06.07.2021 року даний учасник надав лист, в якому зазначив, що ніби його співробітники проходять навчання, а дані посвідчення будуть надані після 09.07.2021 року.

Та лише 13.07.2021 року (**тобто після проведення аукціону та з порушенням всіх можливих строків**) ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» дозавантажило посвідчення, що ніби підтверджують право виконання робіт підвищеної небезпеки своїх робітників.

Враховуючи викладене, конкурсна пропозиція ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» не відповідає вимогам конкурсної документації, а отже мала бути відхилена Замовником.

2.2.Порушення економічної конкуренції та не дотримання вимог вільної конкуренції при проведенні аукціону.

Частина третя статті 42 Конституції України встановлює, що держава забезпечує захист конкуренції у підприємницькій діяльності. Не допускаються зловживання монополією становленням на ринку, неправомірне обмеження конкуренції та недобросовісна конкуренція.

Стаття 10bis Паризької конвенції про охорону промислової власності встановлює, що країни Союзу зобов'язані забезпечити громадянам країн, що беруть участь у Союзі, ефективний захист від недобросовісної конкуренції. Актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах.

Пункт 5 статті 13 Цивільного кодексу України визначає щодо меж цивільних прав про те, що не допускається використання цивільних прав з метою неправомірного обмеження конкуренції, зловживання монополією становленням на ринку, а також недобросовісна конкуренція.

Статтею 32 Господарського кодексу України, недобросовісною конкуренцією визнаються будь-які дії у конкуренції, що суперечать правилам, торговим та іншим чесним звичаям у підприємницькій діяльності.

Виходячи з вказаних вище норм Конституції України, міжнародних договорів та норм Цивільного та Господарського кодексів, Україна як держава взяла на себе зобов'язання щодо захисту конкуренції у підприємницькій діяльності.

Правові засади підтримки та захисту економічної конкуренції, обмеження монополізму в господарській діяльності визначені Законом України «Про захист економічної конкуренції», який

спрямований на забезпечення ефективного функціонування економіки України на основі розвитку конкурентних відносин.

Згідно зі ст. 1 зазначеного Закону **економічна конкуренція (конкуренція)** - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

Відповідно до ст. 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» державна політика у сфері розвитку економічної конкуренції та обмеження монополізму в господарській діяльності, здійснення заходів щодо демонополізації економіки, фінансової, матеріально-технічної, інформаційної, консультативної та іншої підтримки суб'єктів господарювання, які сприяють розвитку конкуренції, здійснюється органами державної влади, органами місцевого самоврядування та органами адміністративно-господарського управління та контролю. Суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю **зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.** Органи державної влади, до компетенції яких належить забезпечення державного регулювання та управління у відповідних галузях економіки, проводять моніторинг ринків цих галузей з метою аналізу та прогнозування їх розвитку. Державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції, захист інтересів суб'єктів господарювання та споживачів від його порушень здійснюються органами Антимонопольного комітету України. Органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти Антимонопольному комітету України у здійсненні його повноважень у сфері підтримки й захисту економічної конкуренції, обмеження монополізму та контролю за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції. З метою однакового застосування норм законодавства про захист економічної конкуренції, в тому числі законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, Антимонопольний комітет України дає рекомендаційні роз'яснення з питань застосування цього законодавства.

Отже, виходячи з положень чинного законодавства, даний аукціон повинен був бути проведений на таких принципах: як добросовісна конкуренція серед учасників; максимальна економія та ефективність; відкритість та прозорість на всіх стадіях; недискримінація учасників; об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій; запобігання корупційним діям і зловживанням.

В той же час, наведені в п. 2.1. даної скарги відверті порушення ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» та повне ігнорування збоку ДП «Антонов» стосовно невідповідності пропозиції даного учасника вимогам конкурсної документації, дають можливість об'єктивно прийти до висновків про нечесну та нічим не виправдану більш – ніж лояльну поведінку Замовника по відношенню до конкретного учасника.

Дані обставини свідчать про те, що при обранні (визначенні) переможця аукціону були порушені базові принципи конкуренції та рівності учасників, що зі свого боку, може підтверджувати закладений корупційний механізм та відверті зловживання.

Також, на підтвердження даних обставин вказує той факт, що між ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС» та ДП «Антонов» вже були наявні господарські правовідносини (укладені договори), а тому відношення Замовника до даного учасника могло бути наперед лояльно передбачуваним, що спотворило результат аукціону, заклало штучні перешкоди для інших потенційних переможців даного аукціону (зокрема Скаржника) та негативно вплинуло на розвиток вільної конкуренції в країні.

Виходячи з вищевикладеного та керуючись положеннями чинного законодавства України, -

ПРОСИМО:

1. **Прийняти та розглянути дану скаргу.**
2. **Скасувати Рішення № 1215 від 22.07.2021 року про визнання переможцем конкурсу (аукціону) ТОВ «ВКФ АТЛАНТА-ПЛЮС».**

Директор ТОВ «ФРАМ - ЛАЙН»



О.Я. Кузьменко