



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Урицького, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 239-р/пк-ск від 26.02.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Гірничо-промислова
компанія "Енергоперспектива"
вул. Тарасова, 57, с. Милуші,
Луцький р-н, Волинська обл., 45631

Відділ освіти Мурованокуриловецької
районної державної адміністрації
Вінницької області
вул. Леніна, 51, смт Муровані
Курилівці, Вінницька обл., 23400

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного бюлетеня
"Вісник державних закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" (надалі – Скаржник) від 10.02.2014 № 10/02/14-01 (zareestrovany в Комітеті 11.02.2014 за № 8-20/351-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Мурованокуриловецької районної державної адміністрації Вінницької області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі в одного учасника – "05.10.1. Вугілля кам'яне – 600 т" [оголошення № 045424, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 05.02.2014 № 10/3 (856/3)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 12.12.2014 № 176-р/пк-ск Скарга прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 12.02.2014 № 20-29.2/03-419-дз Замовник листами від 13.02.2014 № 01-09/10 та № 01-09/266, від 17.02.2014 № 01-09/283 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

Замовником в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 05.02.2014 № 10/3 (856/3)] було опубліковане оголошення № 045424 про застосування процедури закупівлі в одного учасника – "05.10.1. Вугілля кам'яне – 600 т".

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів було опубліковано в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10.02.2014 № 12 (858), оголошення № 048305.

1. За словами Скаржника, Замовник оголосив про проведення процедури відкритих торгів, однак, 30.01.2014 рішенням Колегії скарга Скаржника була прийнята до розгляду та призупинена зазначена процедура закупівлі на строк до винесення рішення за скаргою.

При цьому, Скаржник зауважив, що повідомлення про відміну процедури відкритих торгів опубліковано не було.

Скаржник повідомив, що відповідно до положень статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником будь-яких дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі.

Однак, як стверджує Скаржник, не завершивши процедуру відкритих торгів, Замовник оголосив про проведення Процедури закупівлі в одного учасника.

На думку Замовника, проведення Процедури закупівлі в одного учасника не стосується призупиненої процедури відкритих торгів, щодо якої він не вчиняв будь-яких дій та не приймав рішень.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено, Скаржником не доведено та не обґрунтовано, яким чином зазначені дії/бездіяльність Замовника під час проведення процедури відкритих торгів [оголошення № 232198, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 30.12.2013 № 103 (846)] порушують його права та законні інтереси, пов'язані із Процедурою закупівлі.

Отже, У Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги у цій частині.

2. На думку Скаржника, Замовник, застосувавши процедуру закупівлі у одного учасника, порушив вимоги Закону.

Скаржник вважає, що порушення Замовником вимог Закону полягає в тому, що Замовник в обґрунтуванні застосування Процедури закупівлі вказав умови застосування Процедури закупівлі, які не відповідають Закону та не підтверджують наявності правових підстав для застосування Процедури закупівлі.

Скаржник вважає, що перелік документів, що підтверджують наявність умов застосування Процедури закупівлі, вказаний Замовником в обґрунтуванні, також не підтверджує необхідності застосування процедури закупівлі.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що вважає, що твердження Скаржника є безпідставними та необґрунтованими.

Так, Замовник зазначив, що рішення про закупівлю вугілля кам'яного шляхом застосування процедури закупівлі в одного учасника було прийнято після того, як за скаргою одного із суб'єктів господарювання була призупинена процедура закупівлі вугілля кам'яного шляхом відкритих торгів.

Зі слів Замовника, рішення про застосування процедури закупівлі в одного учасника було прийнято у зв'язку з тим, що в навчальних закладах запасів вугілля кам'яного вистачить лише на 1-2 тижні та після отримання листа Мурованокуріловецького районного сектору УДСНС у Вінницькій області від 31.01.2014 № 29, в якому зазначено, що за такої ситуації із забезпеченням вугілля кам'яним може статися надзвичайна ситуація.

Замовник зазначає, що за процедурою закупівлі в одного учасника закуповує вугілля, в кількості, необхідній для опалювання закладів освіти на період до завершення процедури відкритих торгів.

На думку Замовника, процедура закупівлі в одного учасника застосована ним відповідно до вимог Закону.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 39 Закону закупівля в одного учасника - це процедура, відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю з учасником після проведення переговорів з одним або кількома учасниками та акцепту пропозиції переможця процедури закупівлі в одного учасника.

Абзацом п'ятнадцятим частини першої статті 39 Закону визначено, що оприлюднення інформації про застосування процедури закупівлі в одного учасника не вважається запрошенням до участі у процедурі закупівлі для невизначеного кола осіб.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 39 Закону процедура закупівлі в одного учасника застосовується замовником як виняток у разі: нагальної потреби у здійсненні закупівлі у зв'язку з виникненням особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, зокрема пов'язаних із забезпеченням продуктами нафтопереробки рідкими спеціалізованого санітарного транспорту бригад екстреної (швидкої) медичної допомоги, з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам.

Відповідно до абзацу дванадцятого частини першої статті 39 Закону обґрунтування застосування процедури закупівлі в одного учасника повинно містити:

- умови застосування процедури закупівлі;
- посилання на експертні, нормативні, технічні та інші документи, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі.

Наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 922, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 року за № 624/17919, затверджена, зокрема, форма обґрунтування застосування процедури закупівлі в одного учасника (надалі – Форма), відповідно до якої обґрунтування повинно містити, зокрема:

- умови застосування процедури закупівлі в одного учасника;
- причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання процедури закупівлі в одного учасника;
- перелік документів, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі.

Відповідно до Інструкції щодо заповнення форми обґрунтування застосування процедури закупівлі в одного учасника (надалі – Інструкція), затвердженої зазначеним вище наказом Міністерства економіки України, в обґрунтуванні застосування процедури закупівлі повинно, зокрема, зазначатися:

- 1) У пункті 5 – замовник зазначає одну з умов застосування процедури закупівлі в одного учасника, визначених частиною другою статті 39 Закону.

2) У пункті 6 – причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання процедури закупівлі в одного учасника, зазначаються замовником у довільній формі, виходячи у умов застосування процедури закупівлі в одного учасника, визначених частиною другою статті 39 Закону.

3) У пункті 7 – замовник зазначає експертні, нормативні, технічні та інші документи (у тому числі видавника, дату видання, номер документа та інше), що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі.

Розглянувши обґрунтування застосування Процедури закупівлі, яке було надано Замовником, Колегією встановлено наступне.

1. У пункті 5 Замовник зазначив, що "Умови застосування процедури закупівлі в одного учасника: п. 3 ч. 2 ст. 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель", а саме - нагальної потреби у здійсненні закупівлі у зв'язку з виникненням особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, зокрема пов'язаних з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам".

2. У пункті 6 Замовник зазначив "Причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання процедури закупівлі в одного учасника", а саме: "На виконання частини першої ст. 2 ст. 20 Закону України "Про здійснення державних закупівель" замовником у грудні 2013 року розпочато процедуру закупівлі відкриті торги на закупівлю вугілля кам'яного відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів № 232198, ВДЗ № 103 (846) від 30.12.2013, згідно якого 31.01.2014 мало відбутися розкриття пропозицій конкурсних торгів. Одним з учасників було подано скаргу до органу оскарження, після чого проведення процедури закупівлі було призупинено, на строк до винесення рішення за Скаргою. Розгляд Скарги відбудеться 21.02.2014, згідно рішення постійно діючої адміністративної колегії антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель від 30.01.2014 року № 112-р/пк-ск.

Розкриття пропозицій відбудеться не менше ніж через 7 днів після прийняття рішення про внесення змін до документації конкурсних торгів (п.2. ст. 23), тобто не раніше 3 березня 2014 року. Отож, після розкриття пропозицій конкурсних торгів згідно ч.9 ст.28 загальний строк розгляду, оцінки та визначення переможця процедури закупівлі не повинен перевищувати 20 робочих днів з дня розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до ч. 2 ст. 31 Закону Замовник укладає договір про закупівлю з учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано, не пізніше ніж через 30 днів з дня акцепту пропозиції відповідно до вимог документації конкурсних торгів та акцептованої пропозиції. З метою забезпечення права на оскарження рішень замовника договір про закупівлю не може бути укладеним раніше ніж через 14 днів з дати публікації у державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів.

Проаналізувавши вказані вище вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель", а також враховуючи графік публікації інформації щодо закупівлі в ІБ "Вісник державних закупівель" з можливістю публікації інформації про закупівлю у терміновому порядку (згідно даних офіційного веб-порталу з питань державних закупівель уповноваженого органу) зроблено висновок, що після розкриття конкурсних торгів, оцінки замовник має можливість укласти договір про закупівлю з переможцем торгів (за умови відсутності підстав, передбачених згідно ст. 30 Закону та відсутності процедури оскарження закупівлі згідно ст. 18 Закону) не раніше ніж через 14 днів після публікації повідомлення про акцепт.

В той же час наявні запаси вугілля не задовольняють нормативну потребу замовника. Станом на 30.01.2014 фактичні запаси вугілля в навчальних закладах району складають на 1-2 тижні. Щоденна нормативна потреба у вугіллі для підтримання нормального температурного режиму у навчальних закладах становить орієнтовно 12 тонн.

Відповідно до постанови КМУ "Про затвердження Порядку класифікації надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру за їх рівнями" від 24.03.2004

№ 368 надзвичайною ситуацією місцевого рівня є порушення нормальних умов життєдіяльності - відсутність питного водопостачання, водовідведення, електро-, газо- і тепlopостачання (в осінньо-зимовий період) та/або така зміна технічного стану житлового будинку (приміщення), внаслідок якої він став аварійним або не придатним до експлуатації, та/або зміна стану території (об'єкта), внаслідок якої проживання населення і провадження господарської діяльності на території (об'єкті) є неможливим.

Місцевим рівнем визнається надзвичайна ситуація, внаслідок якої було порушено умови життєдіяльності від 100 до 1000 осіб на тривалий час (більш як на 3 доби), а збитки перевищили 0,5 тис. мінімальних розмірів заробітної плати.

Відповідно до довідки № 29 від 31 січня 2014 року Мурованокуріловецького районного сектору УДСНС у Вінницькій області в закладах освіти, підпорядкованих відділу освіти Мурованокуріловецької райдержадміністрації Вінницької області дійсно може відбутися надзвичайна ситуація об'єктивного рівня по причині відсутності вугілля для постачання теплової енергії в лікувальній установі, відповідно до кодів надзвичайних ситуацій 20320, 10800 класифікатора надзвичайних ситуацій, затвердженого наказом Держспоживстандарту України від 11.10.2010 № 457.

Отже, відсутність необхідної кількості вугілля призведе до припинення тепlopостачання до кінця опалювального сезону 2013-2014 років, що згідно законодавства України є надзвичайною ситуацією місцевого рівня.

У зв'язку з тим, що в закладах освіти підпорядкованих відділу освіти Мурованокуріловецької райдержадміністрації Вінницької області склалася надзвичайна ситуація по причині відсутності вугілля для постачання теплової енергії в навчальні приміщення закладів освіти підпорядкованих відділу освіти Мурованокуріловецької райдержадміністрації Вінницької області виникає необхідність проведення нової процедури закупівлі вугілля кам'яного згідно вимог Закону, а саме закупівлі в одного учасника, для потреб опалення закладів освіти Мурованокуріловецького району до кінця опалювального сезону 2013-2014 роки.

Згідно пункту 3 частини 2 статті 39 Закону процедура закупівлі в одного учасника застосовується замовником як виняток, зокрема у разі нагальної потреби у здійсненні закупівлі у зв'язку з виникненням особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, зокрема пов'язаних із забезпеченням продуктами нафтопереробки рідкими спеціалізованого санітарного транспорту бригад екстреної (швидкої) медичної допомоги, з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам.

Згідно ч. 3 ст. 39 Закону замовник має право укласти договір про закупівлю за результатами застосування процедури закупівлі в одного учасника у строк не раніше ніж через 14 днів (п'ять робочих днів у разі застосування процедури закупівлі з підстав, визначених пунктом 3 частини другої цієї статті а також у разі закупівлі нафти, нафтопродуктів сирих, електричної енергії, послуг з її передачі та розподілу, централізованого постачання теплової енергії, послуг поштового зв'язку, поштових марок та маркованих конвертів, телекомунікаційних послуг, у тому числі з трансляції радіо- та телесигналів, послуг з централізованого водопостачання та водовідведення та послуг з перевезення залізничним транспортом загального користування) з дня опублікування у державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель повідомлення про акцепт пропозиції за результатами застосування процедури закупівлі в одного учасника.

Отже, застосування процедури закупівлі в одного учасника на підставі вказаних норм Закону дозволяє замовнику забезпечити потребу у вугіллі на період, необхідний для завершення відкритих торгів.

З метою недопущення зриву опалювального сезону у закладах освіти, підпорядкованих відділу освіти Мурованокуріловецької райдержадміністрації Вінницької області, а так само, пов'язаного з цим зриву навчального процесу, враховуючи вимоги Закону, а також підтвердження учасником відповідності кваліфікаційним критеріям згідно

ст. 16 Закону та відсутність підстав для відмови в участі в процедурі закупівлі згідно ст. 17 Закону, Замовник здійснює закупівлю вугілля кам'яного за процедурою закупівлі в одного учасника".

3. У пункті 7 Замовник зазначив "Перелік документів, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі:

- Закон України "Про здійснення державних закупівель";
- рішення Постійно діючої адміністративної колегії антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель від 30.01.2014 року № 112-р/пк-ск;
- довідка № 29 від 31 січня 2014 року Мурованокуриловецького районного сектору УДСНС у Вінницькій області;
- листи директорів навчальних закладів".

Замовником на розгляд Колегії надано лист Мурованокуриловецького районного сектору УДСНС у Вінницькій області від 31.01.2014 № 29, в якому зазначено наступне:

"у разі зупинення роботи котелень навчальних закладів Мурованокуриловецького району по причині відсутності вугілля для постачання теплової енергії в навчальні заклади району призведе до виникнення надзвичайної ситуації об'єктового рівня згідно з класифікатором надзвичайних ситуацій, що затверджений постановою Кабінету Міністрів України, а саме відповідно до коду надзвичайних ситуацій № 20320, 10800 які затверджені наказом Держспоживстандарту України від 11 жовтня 2010 року за № 457".

Також Замовником надано копії листів навчальних закладів Мурованокуриловецького району про необхідність забезпечення вугіллям кам'яним.

При цьому, що зазначені документи не містять інформації на підтвердження наявності у Замовника умови застосування процедури закупівлі в одного учасника, передбаченої пунктом 3 частини другої статті 39 Закону та зазначеної у пункті 5 обґрунтування, а саме: нагальної потреби у здійсненні закупівлі у зв'язку з виникненням особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, зокрема пов'язаних з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам.

Отже, Замовником порушено принципи здійснення державних закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – добросовісна конкуренція серед учасників, максимальна економія та ефективність, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель та недискримінація учасників.

Відповідно до частини п'ятої статті 39 Закону процедура закупівлі в одного учасника відміняється у разі, зокрема, якщо замовником допущені порушення, які вплинули на об'єктивність визначення переможця процедури закупівлі.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, частиною четвертою статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Відділ освіти Мурованокуриловецької районної державної адміністрації Вінницької області відмінити процедуру закупівлі в одного учасника – "05.10.1. Вугілля кам'яне – 600 т" [оголошення № 045424, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 05.02.2014 № 10/3 (856/3)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК