



**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

№ 1341-р/пк-ск від 29.10.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Торговий дім "СВІТ СР"
а/с 606, м. Львів, 79026

Західне територіальне
квартирно-експлуатаційне
управління Міністерства
оборони України
вул. Батуринська, 2,
м. Львів, 79058

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

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 Торгового дому "СВІТ СР" (надалі – Скаржник, ТзОВ ТД "СВІТ СР") від 20.10.2014 № 2010/5-1 (зареєстровану в Комітеті 21.10.2014 за № 8-20/2537-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Західним територіальним квартирно-експлуатаційним управлінням Міністерства оборони України (надалі – Замовник, Західне ТКЕУ МО України) порядку проведення переговорної процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне марки ГР" [оголошення № 180044, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.10.2014 № 109/1/1 (17.10.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, прийняти Скаргу до розгляду та відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 21.10.2014 № 1306-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 21.10.2014 № 20-29.2/06-3137-дз Замовник листами від 22.10.2014 № 303/23/ККТ/171 та від 28.10.2014 № 303/23/ККТ/173 (надісланим на адресу

Колегії засобами факсимільного зв'язку) надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Сімнадцятого жовтня 2014 року на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель було оприлюднене оголошення № 180044 про проведення переговорної процедури на закупівлю вугілля кам'яного.

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції № 180070 оприлюднене Замовником 17.10.2014.

За інформацією Скаржника, Замовник безпідставно застосував переговорну процедуру закупівлі та незаконно акцептував пропозицію товариства з обмеженою відповідальністю ВП "ЗВЗ", чим порушив право ТзОВ ТД "СВІТ СР" на участь та перемогу у відкритих торгах, а також спричинив перевитрати бюджетних коштів.

1. Скаржник повідомляє, що всупереч вимогам Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), до оголошення № 180044 про застосування переговорної процедури (бюлетень від 17.10.2014 № 109/1/1), оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, 17.10.2014 не було прикріплене обґрунтування застосування Процедури закупівлі.

Стосовно зазначеного пункту Скарги Замовник повідомляє, що комітетом з конкурсних торгів Західного ТКЕУ МО України було оприлюднене обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі одночасно з оголошенням про проведення процедури закупівлі на веб-сайті Уповноваженого органу.

Як зазначає Замовник, обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі було поставлено в чергу для оприлюднення 17.10.2014 о 13 год 02 хв., про що свідчить інформація з кабінету Замовника.

За інформацією Західного ТКЕУ МО України, забезпечення опублікування/оприлюднення – надсилання та реєстрація інформації й обґрунтування в державному підприємстві "Зовнішторгвидав України", яку забезпечує замовник, протягом трьох робочих днів з дати засідання комітету з конкурсних торгів. У протоколі засідання комітету з конкурсних торгів від 17.10.2014 № 39 зазначено, що рішення про застосування переговорної процедури закупівлі було прийняте 17.10.2014. Оприлюднення інформації на веб-порталі Уповноваженого органу було забезпечене 17.10.2014 о 13 год 02 хв. відповідно до вимог статті 10 Закону.

Розглянувши зазначений пункт Скарги, Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу третього частини першої статті 10 Закону замовник безоплатно подає для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу в порядку, встановленому цим Законом, інформацію про закупівлю, а саме – обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі – одночасно з оголошенням про проведення процедури закупівлі.

Згідно з абзацом третім частини першої статті 39 Закону Замовник протягом трьох робочих днів з моменту прийняття рішення про застосування переговорної процедури закупівлі забезпечує оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 цього Закону інформацію про застосування переговорної процедури закупівлі.

Рішення про застосування процедури закупівлі в одного учасника було прийняте Замовником 17.10.2014, про що свідчить копія протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 17.10.2013 № 39, наданого Західним ТКЕУ МО України на розгляд Колегії.

Згідно з вказаним протоколом "...відповідно до Закону України "Про мобілізаційну підготовку та мобілізацію" в Україні настав особливий період з дня набрання чинності Указом Президента України від 17.03.2014 № 303 "Про часткову мобілізацію" та від 21.07.2014 № 607/2014 "Про часткову мобілізацію" і триває по цей час..."

Інформація про застосування переговорної процедури (оголошення № 180044) оприлюднена на веб-порталі Уповноваженого органу 17.10.2014 (бюлетень від 17.10.2004 № 109/1/1).

Згідно з роздруківкою з кабінету Замовника, наданою Західним ТКЕУ МО України на розгляд Колегії, документ "Обґрунтування застосування процедури закупівлі в одного учасника" було прийняте для оприлюднення 17.10.2014 о 13 год 02 хв.

Таким чином, Замовником не порушені вимоги Закону в цій частині..

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

2. Скаржник повідомляє, що Замовник не мав правових підстав для проведення переговорної процедури закупівлі, оскільки статтею 39 Закону передбачені лише виняткові випадки, у зв'язку з якими може застосовуватись закупівля вугілля кам'яного.

ТзОВ ТД "СВІТ СР" повідомляє, що на момент оголошення Процедури закупівлі, жодних особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання Західним ТКЕУ МО України строків для проведення процедур конкурсних торгів та з виникненням яких пов'язана негайна ліквідація наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру немає.

Як зазначає Скаржник, відповідно до пункту 11 Постанови Кабінету Міністрів України "Про затвердження порядку класифікації надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру за їх рінями", остаточне рішення щодо визначення рівня надзвичайної ситуації з подальшим відображенням його у даних статистики, зокрема, у разі відсутності відомостей у повному обсязі стосовно розвитку надзвичайної ситуації, приймає ДСНС з урахуванням експертного висновку (за наявності) регіональної комісії з питань техногенно-екологічної безпеки та надзвичайних ситуацій.

За інформацією ТзОВ ТД "СВІТ СР", у Замовника відсутня така обов'язкова умова застосування переговорної процедури закупівлі, як негайна ліквідація наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру.

Крім цього, під час вибору переговорної процедури закупівлі, Замовник повинен обґрунтувати умови застосування даної процедури, причини і обставини, якими він керувався під час вибору процедури.

Скаржник зазначає, що Замовником не вказані умови застосування переговорної процедури закупівлі, а також відсутні посилання на відповідні експертні, нормативні, технічні чи інші документи, які б підтверджували наявність умов застосування Процедури закупівлі.

У Скарзі ТзОВ ТД "СВІТ СР" повідомляє, що Замовник проводив відкриті торги на закупівлю вугілля кам'яного, які в результаті були відмінені у зв'язку з перевищенням суми, передбаченої Замовником на фінансування закупівлі.

Як зазначає Скаржник, передбачаючи проведення переговорної процедури, ТзОВ ТД "СВІТ СР" 26.09.2014 надіслало Замовнику лист № 2609/5-1 з проханням врахувати пропозицію Скаржника під час проведення переговорної процедури закупівлі щодо постачання вугілля кам'яного за ціною 948 грн/т з ПДВ.

За інформацією Скаржника, Замовником не було враховано вказаної інформації та акцептовано пропозицію ТОВ ВП "ЗВЗ".

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що зважаючи на метеорологічні прогнози на найближчий час та ту обставину, що у структурних підрозділах управління залишився критичний запас вугілля на опалювальний сезон, необхідно було

негайно розпочати переговорну процедуру закупівлі задля уникнення негативних наслідків, що можуть спричинити зрив опалювального сезону.

За інформацією Західного ТКЕУ МО України, проведення процедури відкритих торгів для закупівлі вугілля було неможливим, тому що для цього необхідний значний проміжок часу тривалістю до 2-х місяців. Під час проведення процедури відкритих торгів неможливо було здійснити закупівлю вугілля до кінця 2014 року, а отже, провести опалювальний сезон.

Щоб запобігти виникненню соціальної напруги серед військовослужбовців, задля уникнення суспільного резонансу та розголосу у випадку незабезпечення вугіллям підпорядкованих підрозділів, для неможливості виникнення аварійних ситуацій техногенного характеру, щоб не допустити наслідків, що призведуть до значних додаткових витрат бюджетних коштів для ліквідації наслідків можливих аварій, зриву діяльності військових частин, було прийнято рішення провести переговорну процедуру закупівлі відповідно до пункту 3 частини другої статті 39 Закону.

Стосовно листа від 26.09.2014 № 2609/5-1 Західне ТКЕУ МО України повідомляє, що жодного листа з проханням врахувати пропозицію ТзОВ ТД "СВІТ СР" під час проведення переговорної процедури закупівлі від Скаржника не надходило.

Замовник повідомив, що розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулося 03.10.2014 і ТзОВ ТД "СВІТ СР" запропонувало до постачання вугілля ціною 1200 грн/т, а не 948 грн/т. Як повідомляє Замовник, представник Скаржника не звертався до комітету з конкурсних торгів Замовника з інформацією щодо зменшення ціни пропозиції, тобто на день розкриття пропозицій конкурсних торгів (03.10.2014) учасником була чітко сформована ціна.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 39 Закону переговорна процедура закупівлі – це процедура, яка використовується замовником як виняток і відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю з учасником після проведення переговорів з одним або кількома учасниками.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 39 Закону переговорна процедура закупівлі 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, а саме пов'язаних з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, з особливим періодом, якщо замовником виступає Міністерство оборони України, Міністерство внутрішніх справ України, Служба безпеки України, Національна гвардія України, Державна прикордонна служба України, Служба зовнішньої розвідки України, Державна служба спеціального зв'язку та захисту інформації України, Державна служба України з надзвичайних ситуацій, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам. Застосування переговорної процедури закупівлі у таких випадках здійснюється за рішенням замовника щодо кожної процедури.

Згідно з частиною першою статті 39 Закону, зокрема, обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі повинно містити:

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

Відповідно до частини першої статті 39 Закону, зокрема, оприлюднення інформації про застосування переговорної процедури закупівлі не вважається запрошенням до участі у процедурі закупівлі для невизначеного кола осіб.

Наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 922, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 року за № 629/17924, 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:

- у пункті 5 – замовник зазначає одну з умов застосування процедури закупівлі в одного учасника, визначених частиною другою статті 39 Закону;
- у пункті 6 – причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання процедури закупівлі в одного учасника, зазначаються замовником у довільній формі, виходячи з умов застосування процедури закупівлі в одного учасника, визначених частиною другою статті 39 Закону;
- 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, надане Замовником, Колегією встановлено наступне.

У пункті 5 "Умови застосування процедури закупівлі в одного учасника" обґрунтування Замовник зазначив: "переговорна процедура закупівлі застосована відповідно до пункту 3 частини другої статті 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, а саме пов'язаних з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, з особливим періодом, якщо замовником виступає Міністерство оборони України, Міністерство внутрішніх справ України, Служба безпеки України, Національна гвардія України, Державна прикордонна служба України, Служба зовнішньої розвідки України, Державна служба спеціального зв'язку та захисту інформації України, Державна служба України з надзвичайних ситуацій, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам. Застосування переговорної процедури закупівлі у таких випадках здійснюється за рішенням замовника щодо кожної процедури".

У пункті 6 "Причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання процедури закупівлі в одного учасника" обґрунтування Замовник зазначив наступне: "замовник торгів – Західне територіальне квартирно-експлуатаційне управління МО України провів відкриті торги по закупівлі вугілля кам'яного (марки АС або еквівалент, ГР або еквівалент), згідно зі змінами, що були внесені у документацію конкурсних торгів, предмет закупівлі був поділений на 2 лоти (частини): лот № 1 – вугілля кам'яне (марки АС або еквівалент) – 9 798 тон; лот № 2 – вугілля кам'яне (марки ГР або еквівалент) – 18 358,815 тон, розкриття по даних торгах відбулося 03.10.2014. Торги по лоту № 1 відбулися із визначенням переможця, але торги по лоту № 2 були визнані такими, що не відбулися відповідно до частини другої статті 30 Закону України "Про здійснення державних закупівель" – "ціна найбільш вигідної пропозиції конкурсних торгів перевищує суму, передбачену замовником на фінансування закупівлі". Найнижча ціна за лотом № 2 за 1 тону товару – вугілля марки ГР становила 1 200,00 грн з ПДВ. Комітет з конкурсних торгів звертався з письмовим запитом № 303/23/4/3536 від 03.10.2014 до Львівської торгово-промислової палати стосовно надання середньо-ринкової ціни в межах України на вугілля кам'яне марки АС та ГР. За результатами розгляду якого було надано відповідь за № 19-09/1785 від 08.10.2014 та відповідно до виявлених (наявних) цінових даних ймовірно значення вартості товару станом на жовтень 2014 року може бути наступним: вартість товару "вугілля кам'яне марки ГР або еквівалент" коливається від 900,00 грн з ПДВ за 1 тону до 1 195,00 грн з ПДВ за 1 тону. Оскільки учасником запропонована завищена ціна на вугілля марки ГР і щоб не закуповувати товар за

завищеними цінами, та враховуючи те, що найнижча ціна учасника перевищувала очікувану вартість товару, було вирішено визнати торги такими, що не відбулися за лотом № 2.

Зважаючи на метеорологічні прогнози на найближчий час та ту обставину, що у структурних підрозділів управління залишився критичний запас вугілля на опалювальний сезон для забезпечення потреб підпорядкованих підрозділів, слід негайно розпочати переговорну процедуру закупівлі задля уникнення негативних наслідків, що можуть спричинити зрив опалювального сезону.

Проведення процедури відкритих торгів для закупівлі вугілля є неможливим, тому що для цього необхідний значний проміжок часу тривалістю близько в 2 місяці, що унеможливить проведення закупівлі до кінця 2014 року, а отже не дасть змогу провести опалювальний сезон і приведе до негативних наслідків та порушення законодавства.

Аби запобігти виникнення соціальної напруги серед військовослужбовців військових містечок, задля уникнення суспільного резонансу та розголосу у випадку незабезпечення вугіллям підпорядкованих підрозділів, для неможливості виникнення аварійних ситуацій техногенного характеру, щоб не допустити наслідків, що призведуть до значних додаткових витрат бюджетних коштів для ліквідації наслідків можливих аварій, зриву діяльності військових частин, слід провести переговорну процедуру закупівлі відповідно до пункту 3 частини другої статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Відповідно до частини другої наказу Міністерства оборони України від 27.05.2014 № 339 "Про підготовку казармено-житлового фонду і комунальних споруд до експлуатації в зимовий період 2014-2015 років", одними з основних завдань Головного квартирно-експлуатаційного управління Збройних Сил України та його підпорядкованих підрозділів є наступні:

- організувати підвезення котельного палива від залізничних станцій на гарнізонні паливні склади;
- організувати накопичення запасів вугілля та мазуту на 01 жовтня 2014 року та на 01 січня 2015 року на гарнізонних паливних складах та паливних складах військових частин, що отримують його безпосередньо від постачальників, до обсягів тримісячної потреби (за нормою грудня – січня – лютого).

Також слід врахувати, що відповідно до наказу Міністерства оборони України від 26.08.2014 № 569 "Про результати діяльності структурних підрозділів Головного квартирно-експлуатаційного управління Збройних Сил України у I півріччі 2014 року" визначено, що до 1 жовтня 2014 року завершити всі планові роботи, здійснити накопичення запасу котельного палива на гарнізонних паливних складах до обсягів нормативної потреби.

Вищевказані обставини чітко вказують на необхідність у вкрай короткі терміни розпочати переговорну процедуру закупівлі стосовно придбання вугілля кам'яного марки ГР, адже незабезпечення вугіллям підпорядкованих підрозділів зможе призвести до надзвичайно складних наслідків. Отже, є всі законні підстави застосувати переговорну процедура закупівлі відповідно до пункту 3 частини другої статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Зважаючи на вищенаведене, Замовником був проведений моніторинг ринку, "а саме – були направлені листи звернення до суб'єктів господарювання, які займаються реалізацією вугілля кам'яного марки ГР. У листі зверненні були визначені вимоги щодо умов розрахунків, а саме – без попередньої оплати, та спроможність здійснити поставку в стислі терміни, а саме – у листопаді-грудні 2014 року, та можливість здійснити поставку у повному обсязі, що орієнтовно становить 17000 т по території західного регіону України. На підставі результатів отриманих під час моніторингу найнижча ціна була задекларована саме ТОВ ВП "ЗВЗ".

У пункті 7 обґрунтування Замовник зазначив перелік документів, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі:

- Наказ Міністерства оборони України від 27.05.2014р. № 339 "Про підготовку казармено-житлового фонду і комунальних споруд до експлуатації в зимовий період 2014-2015 років".

- Наказ Міністерства оборони України від 26.08.2014р. № 569 "Про результати діяльності структурних підрозділів Головного квартирно-експлуатаційного управління Збройних Сил України у I півріччі 2014 року".

- Довідка про стан забезпечення котельним паливом КЕВ, КЕЧ районів Західного ТКЕУ, № 303/23/4/249, від 17.10.2014 року.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, статтею 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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю Торговий дім "СВІТ СР" у задоволенні його скарги від 20.10.2014 № 2010/5-1.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ