



**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

№ 1333-р/пк-ск від 27.10.2014

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"ОККО-БІЗНЕС"
вул. Пластова, 1, м. Львів, 79056

Міністерство оборони України
Повітрофлотський проспект, 6,
м. Київ, 03168

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 приватного підприємства "ОККО-БІЗНЕС" (надалі – Скаржник, ПП "ОККО-БІЗНЕС") від 17.10.2014 № 1052 (zareestrovany в Комітеті 20.10.2014 за № 8-20/2518-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Міністерством оборони України (надалі – Замовник, МО України) порядку проведення переговорної процедури закупівлі – "19.20.2. Паливо рідинне та газ; оливи мастильні – 5 лотів" [оголошення № 178119, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 14.10.2014 № 106/1/1 (14.10.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника:

- скасувати рішення щодо проведення Процедури закупівлі;
- скасувати рішення про акцепт пропозицій конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "ІНТЕР ПРАЙС" (надалі – ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС") та товариства з обмеженою відповідальністю "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" (надалі – ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ").

Рішенням Колегії від 20.10.2014 № 1290-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 20.10.2014 № 20-29.1/06-3112-дз Замовник листом від 20.10.2014 № 280/2/9368 (zareestrovanim у Комітеті 21.10.2014 за № 6-20/2535-ДЗ) надав копії документів щодо проведення ним Процедури закупівлі та пояснення по суті Скарги.

Розглянувши надані Замовником документи та пояснення, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегія встановила наступне.

ПП "ОККО-БІЗНЕС" вважає неправомірним рішення Замовника про акцепт кваліфікаційних пропозицій ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" за лотами №№ 1-3, 5 та ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" за лотом № 4 та обґрунтовує це наступним.

У Скарзі ПП "ОККО-БІЗНЕС" повідомляє, що 16 вересня 2014 року МО України провело попередні переговори зі Скаржником щодо закупівлі дизельного палива, в результаті яких отримало документально підтверджену інформацію про відповідність пропозиції Скаржника кваліфікаційним вимогам, встановленим Замовником.

За інформацією Скаржника, 18 вересня 2014 року ПП "ОККО-БІЗНЕС" отримало повідомлення від МО України щодо проведення повторних переговорів стосовно закупівлі дизельного палива підвищеної якості (Євро) класу I виду II або еквіваленту. В цьому повідомленні МО України, зокрема, запропонувало розглянути можливість зниження ціни на дизельне паливо, запропонованої на переговорах 16 вересня 2014 року.

Як зазначає Скаржник, за результатами переговорів 19 вересня 2014 року ПП "ОККО-БІЗНЕС" знизило ціну на 6 грн за тонну, тобто на дату прийняття рішення про застосування переговорної процедури закупівлі МО України мало всю необхідну інформацію про ПП "ОККО-БІЗНЕС", як учасника Процедури закупівлі.

Скаржник повідомляє, що станом на 13 жовтня 2014 року ПП "ОККО-БІЗНЕС" не отримало жодного повідомлення про припинення переговорної процедури закупівлі, про невідповідність наданих ПП "ОККО-БІЗНЕС" документів, про акцепт наданої пропозиції чи про її відхилення. Тому 14 жовтня 2014 року ПП "ОККО-БІЗНЕС" передало Департаменту державних закупівель та постачання матеріальних ресурсів МО України лист, яким змінило свою цінову пропозицію в сторону зменшення (в порівнянні з пропозицією, яка була оголошена 16 вересня 2014 року).

Скаржник повідомляє, що МО України володіло інформацією про відповідність пропозиції конкурсних торгів ПП "ОККО-БІЗНЕС" кваліфікаційним вимогам, встановленим Замовником у статті 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), однак не зазначило Скаржника серед учасників, з якими були проведені переговори.

За інформацією Скаржника, Замовник безпідставно не включив ПП "ОККО-БІЗНЕС" в перелік організацій, з якими були проведені переговори під час оприлюднення оголошення про проведення Процедури закупівлі на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель.

Скаржник повідомляє, що ціна пропозиції конкурсних торгів ПП "ОККО-БІЗНЕС" значно нижча, ніж ціна пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, які Замовником були обрані переможцями.

У Скарзі ПП "ОККО-БІЗНЕС" просить, зокрема, зобов'язати Замовника відмінити рішення про акцепт пропозицій конкурсних торгів ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" за лотами №№ 1-3, 5 та ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" за лотом № 4 відповідно.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що за результатами переговорів, які відбулися 16.09.2014, ПП "ОККО-БІЗНЕС" надало всі документи, які вимагались у запрошенні, та запропонувало здійснити постачання палива дизельного підвищеної якості (Євро) класу I виду I, класу I виду II, класу II виду I, класу II виду II.

Під час переговорів ПП "ОККО-БІЗНЕС" погодилося зменшити ціну за тонну до 21 138,00 грн за одиницю товару з ПДВ за лотами №№ 1 - 5.

За результатами повторних переговорів з ПП "ОККО-Бізнес", які відбулися

19.09.2014, Скаржник не погодився на зменшення ціни та зазначив, що запропоновані 16.09.2014 на переговорах ціни на постачання палива дизельного підвищеної якості (Євро) класу I виду I, класу I виду II, класу II виду I, класу II виду II є кінцевими.

Листом від 01.10.2014 № 981 ПП "ОККО-БІЗНЕС" повідомило Замовника про зменшення ціни за 5-ма лотами з 21 138,00 грн до 20 994,00 грн за 1 тону.

Стосовно питання оприлюднення інформації про проведення переговорної процедури закупівлі Замовник повідомляє, що інформація про проведення переговорів з ПП "ОККО-БІЗНЕС" зазначена у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів МО України щодо застосування переговорної процедури закупівлі палива рідинного та газу; олив мастильних від 13.10.2014 № 75/374/25.

Замовник повідомляє, що відповідно до листа Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 08.08.2014 №3302-05/27478-03 щодо надання методологічної допомоги з питань застосування переговорної процедури закупівлі, перебіг переговорної процедури закупівлі, установлений частиною першою статті 39 Закону (зокрема абзаци перший і шостий), передбачає обов'язковість проведення переговорів з учасником або учасниками до оприлюднення інформації про застосування процедури закупівлі, яка вже за результатами проведених переговорів містить найменування учасника, з яким буде укладатися договір, та ціну його пропозиції.

Як повідомляє Замовник, в інформації про застосування переговорної процедури закупівлі була зазначена інформація щодо учасників, з якими за результатами проведених переговорів будуть укладатися договори. Інформація щодо підприємств, з якими були проведені переговори, зазначена у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів МО України щодо застосування переговорної процедури закупівлі палива рідинного та газу; олив мастильних від 13.10.2014 № 75/374/25.

Замовник повідомив, що за результатами застосування переговорної процедури закупівлі МО України акцептувало пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" та ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" відповідно до вимог частини третьої статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

МО України зазначило, що листи про зменшення цін на дизельне паливо надійшли від ПП "ОККО-БІЗНЕС" лише 15.10.2014 після прийняття рішення про акцепт пропозицій та визначення переможців, а не 14.10.2014, як стверджує Скаржник, тому Замовником були акцептовані пропозиції ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" (лоти №№ 1-3, 5) та ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" (лот № 4), які за результатами застосування переговорної процедури запропонували найнижчі ціни.

Розглянувши зазначений пункт Скарги, 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.

Згідно з пунктом 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, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам, якщо Замовником виступає, зокрема, МО України.

Відповідно до протоколу від 13.10.2014 № 75/374/25 Замовник прийняв рішення провести Процедуру закупівлі на підставі пункту 3 частини другої статті 39 Закону.

Відповідне обґрунтування застосування процедури закупівлі в одного учасника оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель.

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 інформації про застосування переговорної процедури закупівлі, яка повинна містити:

- найменування та місцезнаходження замовника;
- адресу веб-сайту, на якому додатково розміщується інформація замовника про закупівлю (у разі наявності);
- найменування, кількість товару і місце його поставки, вид робіт та місце їх виконання або вид послуг та місце їх надання;
- строки поставки товарів, виконання робіт, надання послуг;
- найменування, місцезнаходження та контактні телефони учасника (учасників), з яким проведено переговори;
- ціну пропозиції;
- реєстраційний рахунок замовника, відкритий в органах центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері казначейського обслуговування бюджетних коштів (у разі здійснення закупівлі за рахунок бюджетних коштів).

Згідно з копією протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо застосування переговорної процедури закупівлі палива рідинного та газу; олив мастильних від 13.10.2014 № 75/374/25, 13.10.2014 МО України прийняло рішення здійснити закупівлю палива рідинного, газу та олив мастильних шляхом застосування переговорної процедури за лотами №№ 1-3, 5 – у ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС", за лотом № 4 – у ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ".

Інформація про застосування переговорної процедури закупівлі оприлюднена Замовником на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель 14.10.2014 [оголошення № 178119, бюлетень від 14.10.2014 № 106/1/1 (14.10.2014)].

Вказане оголошення містить інформацію, визначену абзацом третім частини першої статті 39 Закону, в тому числі найменування, місцезнаходження та контактні телефони учасників з якими було проведено переговори.

Абзацом першим частини третьої статті 39 Закону визначено, що загальний строк для визначення переможця переговорної процедури закупівлі не повинен перевищувати п'яти днів з дня оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу інформації про застосування переговорної процедури закупівлі. Замовник акцептує пропозицію за результатами застосування переговорної процедури закупівлі в день визначення переможця. Повідомлення про акцепт пропозиції обов'язково безоплатно оприлюднюється на веб-порталі Уповноваженого органу.

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо визначення переможця та акцепту пропозиції за результатами застосування переговорної процедури закупівлі палива рідинного та газу, олив мастильних від 15.10.2014 № 75/374/26, переможцями Процедури закупівлі були обрані ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" (лоти №№ 1-3, 5) та ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" (лот № 4).

Повідомлення про акцепт пропозицій конкурсних торгів або цінової пропозиції (оголошення № 178627) оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель [бюлетень від 15.10.2014 № 107/1/1 (15.10.2014)].

Відповідно до копій матеріалів, наданих Замовником, МО України визнало переможцями Процедури закупівлі ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" (лоти №№ 1-3, 5) та ТОВ "ЕЛЕМЕНТ ОЙЛ" (лот № 4).

Відповідно до пункту 5 листа від 16.09.2014 № 286/2/7815 МО України, адресованого ТОВ "Елемент Ойл", вказаний учасник Процедури закупівлі на переговори повинен був надати "копію балансу ("Звіт про фінансовий стан") та копію звіту про фінансові результати ("Звіт про сукупний дохід") (для юридичних осіб) за 2013 рік або копію

"Фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва" (для юридичних осіб – суб'єктів малого підприємництва) за 2013 рік".

У складі документів, наданих ТОВ "Елемент Ойл" на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, встановлених Замовником, міститься баланс станом на 30 червня 2014 року та звіт про фінансові результати за 1 півріччя 2014 року.

Зазначені документи за 2013 рік у складі кваліфікаційної пропозиції ТОВ "Елемент Ойл" відсутні.

Згідно із пунктом 5 листа від 25.09.2014 № 286/2/8223, адресованого ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС", вказаний учасник Процедури закупівлі на переговори повинен був надати "копію балансу ("Звіт про фінансовий стан") та копію звіту про фінансові результати ("Звіт про сукупний дохід") (для юридичних осіб) за 2013 рік або копію "Фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва" (для юридичних осіб – суб'єктів малого підприємництва) за 2013 рік".

У складі документів, наданих ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, встановлених Замовником, міститься баланс станом на 30 вересня 2014 року та звіт про фінансові результати за 9 місяців 2014 року.

Зазначені документи за 2013 рік у складі кваліфікаційної пропозиції ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" відсутні.

Таким чином, Замовник обрав переможцями за лотами №№ 1-3, 5 та за лотом № 4 учасників, які не відповідали встановленим для них вимогам, передбаченим МО України у відповідних запитах до ТОВ "ІНТЕР ПРАЙС" та ТОВ "Елемент Ойл", чим вчинив порушення, які вплинули на об'єктивність визначення переможців за лотами №№ 1-5.

Згідно з частиною п'ятою статті 39 Закону переговорна процедура закупівлі відміняється в разі, якщо замовником допущено порушення порядку оприлюднення інформації про застосування переговорної процедури закупівлі, визначеного цим Законом, та/або порушення, які вплинули на об'єктивність визначення переможця процедури закупівлі. Переговорна процедура закупівлі може бути відмінена замовником частково (за лотом).

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

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

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:

Зобов'язати Міністерство оборони України відмінити переговорну процедуру закупівлі – "19.20.2. Паливо рідинне та газ; оливи мастильні – 5 лотів" [оголошення № 178119, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 14.10.2014 № 106/1/1 (14.10.2014)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ