



**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

№ 1603-р/пк-ск від 18.12.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Тепло-Холдинг"
вул. Ак. Сахарова, 82/82, м. Львів,
79026

Відділ освіти Перемишлянської
районної державної адміністрації
вул. Привокзальна, 4,
м. Перемишляни, Львівська обл.,
81200

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 "Тепло-Холдинг" (надалі – Скаржник, ТОВ "Тепло-Холдинг") від 10.12.2014 № 1012-3 (zareestrovanu в Комітеті 11.12.2014 за № 8-20/3068-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Перемишлянської районної державної адміністрації (надалі – Замовник) порядку проведення переговорної процедури закупівлі – "вугілля кам'яне (вугілля Г 0-13) – 910 т" [оголошення № 205988, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.12.2014 № 146 (09.12.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 11.12.2014 № 1570-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 11.12.2014 № 20-29.2/06-3780-дз Замовник листом від 12.12.2014 № 2058 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.

Дев'ятого грудня 2014 року на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель було оприлюднене оголошення № 205988 про проведення переговорної процедури на закупівлю вугілля кам'яного.

Повідомлення про акцепт пропозиції № 209573 оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу 12.12.2014.

ТОВ "Тепло-Холдинг" у Скарзі повідомило, що проведення переговорної процедури закупівлі суперечить нормам чинного законодавства України, оскільки відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) обов'язковою умовою для проведення переговорної процедури закупівлі є виникнення особливих економічних чи соціальних обставин, пов'язаних з негайною ліквідацією виключно наслідків (які вже настали) надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, а не їх можливу (ймовірну) появу, а також наведено перелік органів, які можуть проводити переговорну процедуру.

Однак, як зазначає Скаржник, станом на момент подачі Скарги (11.12.2014) жодних особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання Замовником строків для проведення процедур конкурсних торгів та з виникненням яких пов'язана негайна ліквідація наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру – немає.

За інформацією Скаржника, відповідно до підпункту 2 пункту 6 постанови Кабінету Міністрів України "Про затвердження порядку класифікації надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру за їх рівнями" від 24.03.2014 № 369 (надалі – Постанова) місцевого рівня визначається надзвичайна ситуація, внаслідок якої загинуло 1-2 особи або постраждало від 20 до 50 осіб, чи було порушено нормальні 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.

Тобто, як повідомляє Скаржник, однією з умов, передбачених Постановою, є наявність збитків, що перевищили 0,5 тис. мінімальних розмірів заробітної плати.

За словами Скаржника, інформацію про розмір завданих збитків подає центральний орган виконавчої влади.

За інформацією Скаржника, згідно з пунктом 11 Постанови остаточне рішення (експертний висновок) ДСНС є підставою для здійснення інших заходів щодо реагування на надзвичайну ситуацію відповідно до законодавства.

Скаржник вважає, що у Замовника відсутня така обов'язкова умова застосування переговорної процедури, як негайна ліквідація наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру, оскільки відсутнє рішення ДСНС про рівень надзвичайної ситуації.

Отже, як повідомляє Скаржник, Замовник не мав законних підстав проводити переговорну процедуру закупівлі.

Скаржник також зауважив, що Замовник в обґрунтуванні посиляється на нагальну потребу, що також свідчить про проведення Замовником безпідставної переговорної процедури закупівлі.

Замовник з цього питання повідомив, що ним для здійснення закупівлі вугілля було подано оголошення про проведення відкритих торгів № 080229 та було акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ ГПК "Енергоперспектива". Однак, як зазначає Замовник,

у зв'язку з різким підняттям цін на вугілля та неможливістю постачання вугілля – договір було розірвано.

За інформацією Замовника, ним на виконання вимог Закону було повторно подано оголошення про проведення відкритих торгів № 161642 на закупівлю вугілля. Однак, як повідомляє Замовник, через постійні скарги від учасників торги двічі зупинялись та Замовником вносились зміни до документації конкурсних торгів, та кінцевим строк для подання пропозицій конкурсних торгів було визначено – 12.12.2014.

Однак, як повідомляє Замовник, у випадку оцінки, акцепту та розміщення всіх документів стосовно вказаної вище процедури закупівлі навіть в день розкриття акцепт пропозицій конкурсних торгів був би оприлюднений на веб-порталі Уповноваженого органу 17.12.2014 і Замовник зміг би укласти договір не раніше 29.12.2014.

За інформацією Замовника, 25.12.2014 казначейство закриває всі рахунки та зупиняє реєстрацію фінансових повноважень на 2014 рік, а розмір фінансових зобов'язань на ці потреби у 2015 році не відомий Замовнику.

Тому, як зазначає Замовник, у зв'язку з неможливістю проведення нових відкритих торгів на закупівлю вугілля та їх завершенням до кінця 2014 року відділ освіти не зможе забезпечити твердим паливом початкові заклади освіти району, в яких вугілля залишилось від 4 до 6 тижнів опалювального сезону (відповідно до листів директорів шкіл).

Замовник зауважив, що підтвердженням нагальної потреби у закупівлі вугілля у зв'язку з виникненням особливих економічних чи соціальних обставин, які унеможливають дотримання Замовником строків для проведення процедур конкурсних торгів є лист райдержадміністрації від 01.12.2014 № 01-31/4472, витяг з протоколу засідання постійної комісії з питань техногенно-екологічної безпеки та надзвичайних ситуацій Перемишлянського району від 01.12.2014 № 8, а також листи директорів шкіл.

За інформацією Замовника, в обґрунтуванні детально вказані посилання на зазначені документи, в яких зазначено, що вугілля слід закупити негайно, так як це може призвести до наслідків невідворотного характеру або і до надзвичайної ситуації на рівні району.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником копій документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, 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 економічного розвитку і торгівлі України від 15.09.2014 № 1106, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 13.10.2014 за № 1248/26025, затверджена, зокрема, форма обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі (надалі – Форма), відповідно до якої обґрунтування повинно містити, зокрема:

- умови застосування переговорної процедури закупівлі;
- причини та обставини, якими керувався замовник під час застосування переговорної процедури закупівлі;
- документи, що підтверджують наявність умов застосування переговорної процедури закупівлі.

Відповідно до Інструкції щодо заповнення форми обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі (надалі – Інструкція), затвердженої зазначеним вище наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, в обґрунтуванні застосування переговорної процедури закупівлі повинно, зокрема, зазначатися:

- у пункті 4 умови застосування переговорної процедури закупівлі відповідно до частини другої статті 39 Закону;
- у пункті 5 причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання переговорної процедури закупівлі, зазначаються замовником у довільній формі, виходячи з умов застосування переговорної процедури закупівлі;
- у пункті 6 замовник зазначає посилання на експертні, нормативні, технічні та інші документи, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі.

Розглянувши обґрунтування застосування Процедури закупівлі, надане Замовником, Колегія встановила наступне.

У пункті 4 "Умови застосування переговорної процедури закупівлі" обґрунтування Замовник зазначив: "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 (пункт 3 частини другої, статті 39 Закону)".

У пункті 5 "Причини та обставини, якими керувався замовник під час застосування переговорної процедури" обґрунтування Замовник зазначив, зокрема, наступне:

"Голова комітету з конкурсних торгів С. М. Гавінський повідомив, що відділу освіти потрібно придбати вугілля кам'яне, кошти на яке передбачені місцевим бюджетом, для забезпечення навчальних закладів твердим паливом до кінця 2014, а також для можливості засвоєння передбачених коштів в 2014 році.

Для здійснення закупівлі відділом освіти, як розпорядником коштів та замовником торгів, було подано оголошення про проведення відкритих торгів, яке опубліковано за № 080229, у ВДЗ № 22 (868) від 17.03.2014, Замовником було акцептовано найкращу пропозицію, та за результатами торгів підписано угоду з переможцем ТОВ ГПК "Енергоперспектива" від 30 травня 2014 року. Однак листом від 18.08.2014 № 18-081 учасником було надіслано лист про розірвання договору, в зв'язку із різким підняттям цін на продукцію та неможливістю постачання вугілля. Договір було розірвано 28.08.2014.

На виконання вимог Закону, Замовником було повторно подано оголошення про проведення відкритих торгів, яке опубліковано за № 161642, у ВДЗ № 77 (03.09.2014)

від 03.09.2014. Однак через постійні скарги учасників, уповноваженим органом з питань розгляду скарг, торги двічі зупинялись та Замовником вносились зміни до документації з конкурсних торгів. Остаточного Замовником прийняте рішення внести зміни до документації з конкурсних торгів, та перенести кінцевий термін подання пропозицій конкурсних торгів на 12 грудня 2014 року, адже раніше не можливо провести розкриття, враховуючи вимоги Закону.

Процедура відкритих торгів є довготривалою в часі.

Отже, єдиною процедурою закупівлі відповідно до статті 39 Закону, що дасть змогу придбати вугілля у 2014 році, засвоїти зазначені кошти та забезпечити заклади освіти твердим паливом, є переговорна процедура закупівлі.

Відділ освіти, як замовник торгів, зобов'язаний здійснювати закупівлю, враховуючи принципи раціонального та економічного витрачання бюджетних коштів, тому процедуру необхідно провести в найкоротші строки. Згідно з статтею 20 Закону відкриті торги є основною процедурою закупівлі, але проводити її за вищевикладених обставин не являється можливим".

У пункті 6 обґрунтування Замовник зазначив перелік наступних документів, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі:

- розпорядження голови Перемишлянської райдержадміністрації від 22.10.2014 № 354 "Про початок опалювального сезону 2014/2015 року";
- лист від 01.12.2014 № 01-31/4472 від райдержадміністрації;
- витяг з протоколу засідання постійної комісії з питань техногенно-екологічної безпеки та надзвичайних ситуацій Перемишлянського району від 01.12.2014 № 8;
- лист від 26.11.2014 № 2042 директора Болотнянської ЗОШ I-III ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 2032 директора Боршівської ЗОШ I-II ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 2040 директора Під'ярківської ЗОШ I-II ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 2045 директора Вишнівчицької ЗОШ I-II ступенів.
- лист від 26.11.2014 № 2036 директора Ганачівської ЗОШ I-II ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 2037 директора Бачівської ЗОШ I-II ступенів.
- лист від 26.11.2014 № 2035 директора Чемеринецької ЗОШ I-II ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 2041 директора Липовецької ЗОШ I-III ступенів.
- лист від 26.11.2014 № 2038 директора Дунаївської ЗОШ I-III ступенів.
- лист від 26.11.2014 № 2039 директора Серниківського НВК I-II ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 2044 директора Романівської ЗОШ I-III ступенів;
- лист від 26.11.2014 № 1460 Золочівського міжрайонного управління головного управління держсанепідслужби у Львівській області "Про епідемситуацію із захворюваності на грип та ГРВІ в районі";
- лист від 18.08.2014 № 18-081 від ТЗОВ ГПК "Енергоперспектива" щодо розірвання угоди.

Замовник надав на розгляд Колегії копії деяких документів, перелік яких наведено у пункті 6 обґрунтування застосування Процедури закупівлі, зокрема, копію витягу з протоколу засідання комісії ТЕБ та НС від 01.12.2014 б/н "Про проведення робіт із запобігання надзвичайної ситуації у закладах освіти Перемишлянського району", відповідно до якого комісія вирішила у зв'язку із нагальною потребою рекомендувати Замовнику провести переговорну процедуру закупівлі відповідно до Закону.

Однак, документи, зазначені Замовником в обґрунтуванні проведення переговорної процедури закупівлі, не підтверджують наявність підстав, передбачених у пункті 3 частини другої статті 39 Закону: виникнення 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.

Таким чином, виходячи з вимог статті 39 Закону, Замовник не мав підстав, передбачених Законом, для застосування пункту 3 частини другої статті 39 Закону під час проведення Процедури закупівлі та визначення переможця Процедури закупівлі за її результатами.

Виходячи з наведеного, Замовником допущено порушення, які вплинули на об'єктивність визначення переможця Процедури закупівлі.

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 відсутності 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 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 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 Відділ освіти Перемишлянської районної державної адміністрації відмінити переговорну процедуру закупівлі – "вугілля кам'яне (вугілля Г 0-13) – 910 т" [оголошення № 205988, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.12.2014 № 146 (09.12.2014)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.