



**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

№ 1452-р/пк-ск від 19.11.2014

вих. лист від

№

Приватне акціонерне товариство
"Виробниче об'єднання
"Облпаливо"

вул. Чорноморського козацтва,
70/1, м. Одеса, 65003

Комунальна установа "Кодимська
центральна районна лікарня"

вул. Кривенцова, 1, м. Кодима,
Одеська область, 66000

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 акціонерного товариства "Виробниче об'єднання "Облпаливо" (надалі – Скаржник, ПрАТ "ВО "Облпаливо") від 20.10.2014 № 1184 (зарєєстровану в Комітеті 22.10.2014 за № 8-20/2547-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення комунальною установою "Кодимська центральна районна лікарня" (надалі – Замовник, КУ "Кодимська ЦРЛ") порядку проведення переговорної процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне марки ДГ (13-100) або еквівалент" [оголошення № 178167, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.10.2014 № 109 (17.10.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів приватного підприємства фірми "Техно Рік Центр" (надалі – ППФ "Техно Рік Центр").

Рішенням Колегії від 22.10.2014 № 1310-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 23.10.2014 № 20-29.3/06-3159-дз Замовник листом від 31.10.2014 № 775 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 № 178167 про проведення переговорної процедури на закупівлю вугілля кам'яного.

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції № 180146 було оприлюднене Замовником 17.10.2014.

З матеріалів, наданих Замовником, було встановлено, що 23.10.2014 між КУ "Кодимська ЦРЛ" та ППФ "Техно Рік Центр" було укладено договір про закупівлю.

На підтвердження зазначеної інформації Замовник надав копію договору поставки вугілля від 23.10.2014 № 231014 щодо постачання вугілля кам'яного марки ДГ (13-100) у кількості 312 тонн.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Згідно з абзацом другим частини третьої статті 39 Закону Замовник має право укласти договір про закупівлю за результатами застосування переговорної процедури закупівлі у строк не раніше ніж через 10 днів (п'ять днів – у разі застосування переговорної процедури закупівлі з підстав, визначених пунктом 3 частини другої цієї статті, а також у разі закупівлі нафти, нафтопродуктів сирих, електричної енергії, послуг з її передання 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 оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про акцепт пропозиції за результатами застосування переговорної процедури закупівлі.

Відповідно до обґрунтування застосування Процедури закупівлі в одного учасника, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, умовою застосування Процедури закупівлі Замовником вказано пункт 3 частини другої статті 39 Закону.

Повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції № 180146 було оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу 17.10.2014 – бюлетень від 17.10.2014 № 109/1/1 (17.10.2014), а договір між Замовником та переможцем Процедури закупівлі був укладений 23.10.2014.

Згідно з абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону скарги подаються до органу оскарження не пізніше 10 днів з дня, коли суб'єкт оскарження дізнався або повинен був дізнатися про порушення його прав чи законних інтересів прийнятим рішенням, дією чи бездіяльністю замовника, генерального замовника, але до дня укладення договору про закупівлю.

Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 18 Закону датою подання суб'єктом оскарження скарги до органу оскарження вважається дата її реєстрації органом оскарження.

Скарга подана до органу оскарження та зареєстрована в ньому 22.10.2014, тобто до дня укладення договору про закупівлю.

Згідно з частиною першою статті 41 Закону договір про закупівлю є нікчемним у разі його укладення в період оскарження процедури закупівлі відповідно до статті 18 Закону.

Відповідно до абзацу третього частини дев'ятої статті 18 Закону у будь-якому разі укладення договору про закупівлю під час процедури оскарження забороняється.

За таких умов, договір від 23.10.2014 № 231014, укладений між Замовником та переможцем Процедури закупівлі, відповідно до статті 41 Закону є нікчемним, що не перешкоджає Колегії розглядати Скаргу по суті.

У Скарзі ПрАТ "ВО "Облпаливо" повідомляє, що рішення про застосування Замовником переговорної процедури закупівлі та про акцепт пропозиції ППФ "Техно Рік Центр" суперечить пункту 3 частини другої статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

У поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що пункт 3 частини другої статті 39 Закону КУ "Кодимська ЦРЛ" трактує, зокрема, як "наявність нагальної потреби у здійсненні закупівлі у зв'язку з виникненням особливих економічних та соціальних обставин, які унеможливають дотримання замовниками строків для проведення процедур конкурсних торгів, пов'язаних з негайною ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру".

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.

Наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 15.09.2014 № 1106, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 13.10.2014 за № 1241/26018, затверджена, зокрема, форма обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі (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 переговорної процедури закупівлі (надалі – Інструкція), затвердженої зазначеним вище наказом Міністерства економіки України, в обґрунтуванні застосування процедури закупівлі повинно, зокрема, зазначатися:

- у пункті 4 – замовник зазначає 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 посилення на експертні, нормативні, технічні та інші документи, що підтверджують наявність умов застосування процедури закупівлі.

Розглянувши обґрунтування застосування Процедури закупівлі, надане Замовником, Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 5 обґрунтування умовою застосування Процедури закупівлі Замовник визначив пункт 3 частини другої статті 39 Закону.

У пункті 6 "Причини та обставини, якими керувався замовник під час обрання процедури закупівлі в одного учасника" обґрунтування КУ "Кодимська ЦРЛ" не зазначено про 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.

Крім того, виходячи з вимог пункту 3 частини другої статті 39 Закону КУ "Кодимська ЦРЛ" не відноситься до переліку замовників, які, у зв'язку з особливим періодом, можуть застосовувати переговорну процедуру 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.

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

- Закон України "Про здійснення державних закупівель" №2289-VI від 01.06.2010 (введеного в дію 30.07.2010 року, із змінами).

- Закон України "Про здійснення державних закупівель" №1197-VII від 10.04.2014.

- Постанова КМУ "Про затвердження Порядку класифікації надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру за їх рівнями" від 24.03.2004 № 368.

- Службова записка завгоспу про наявність вугілля.

- Протокол засідання комітету з конкурсних торгів № 1 від 16.12.2013.

- Протокол переговорів щодо закупівлі № 2 від 23.12.2013.

Документи, зазначені Замовником в обґрунтуванні проведення переговорної процедури закупівлі не підтверджують 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, КУ "Кодимська ЦРЛ" не мала 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 цінкових 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 комунальну установу "Кодимська центральна районна лікарня" відмінити переговорну процедуру закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне марки ДГ (13-100) або еквівалент" [оголошення № 178167, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 17.10.2014 № 109 (17.10.2014)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ