



**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

№ 965-р/пк-ск від 22.06.2015

вих. лист від

№

SIA "Zodiac Plus"

Dzirciema iela, 56-11, Riga, LV-1055

Державне підприємство "Смоли"

пр-т Аношкіна, 179,

м. Дніпродзержинськ, Баглійський р-н,
Дніпропетровська обл., 51917

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 SIA "Zodiac Plus" (надалі – Скаржник) б/д б/н (zareєстровану в Комітеті 22.05.2015 за № 15-20/1280-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним підприємством "Смоли" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "20.14.6. Ефіри, перокси, епоксиди, ацеталі та напівацеталі органічні; сполуки органічні, інші: формалін" [оголошення № 079617, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 11.03.2015 № 209 (11.03.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати всі рішення, прийняті ним після прийняття рішення про акцепт та зобов'язати Замовника завершити Процедуру закупівлі у відповідності до вимог 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Рішенням Колегії від 25.05.2015 № 759-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 25.05.2015 № 20-29.3/09-1726-дз Замовник листом від 03.06.2015 № 58-01/646 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.

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яке відбулось 09.04.2015, свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "Світ сталі" (надалі – ТОВ "Світ сталі");
- 2) Скаржник.

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яка відбулась 09.04.2015, до процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Світ сталі" та Скаржника; найбільш економічно вигідною Замовник визнав пропозицію конкурсних торгів Скаржника.

Згідно з протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 08.05.2015 № 08/05/2015 Замовником було прийнято рішення визнати Процедуру закупівлі такою, що не відбулась, у зв'язку з тим, що "здійснення закупівлі стало неможливим унаслідок непереборної сили".

Зазначена інформація також підтверджується оголошенням про результати торгів № 130711, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу 14.05.2015 [бюлетень № 251 (14.05.2015)].

SIA "Zodiak Plus" у Скарзі повідомило, що після проведення процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів пропозицію Скаржника було акцептовано відповідно до чинного законодавства, після чого Замовник направив SIA "Zodiak Plus" на узгодження проект договору № 38-07/11.

За інформацією Скаржника, умови вищезазначеного проекту договору відповідали розділу VI документації конкурсних торгів та він був підписаний з боку SIA "Zodiak Plus" без істотних змін та направлений на адресу Замовника для подальшого його підписання.

Скаржник повідомив, що 05.05.2015 Замовник направив йому протокол розбіжностей до договору № 38-07/11 на поставку формаліну технічного, в якому була запропонована для підписання інша редакція пунктів 4.1 та 5.1 вказаного договору. SIA "Zodiak Plus" зазначило, що оскільки запропонована Замовником нова редакція вказаних пунктів суперечила змісту пропозиції конкурсних торгів Скаржника у частині порядку оплати за постачання товару (у пропозиції зазначено проведення оплати за постачання товару саме на умовах передплати 100 відсотків), а умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту пропозиції конкурсних торгів переможця Процедури закупівлі, ним було направлено Замовнику протокол узгодження розбіжностей із відповідними поясненнями.

Скаржник зазначив, що після цього замість укладання договору з SIA "Zodiak Plus" Замовник прийняв рішення про визнання Процедури закупівлі такою, що не відбулась внаслідок непереборної сили (відсутня можливість здійснювати попередню оплату, через брак оборотних коштів. Скорочення видатків на здійснення закупівлі товару).

SIA "Zodiak Plus" повідомило, що відповідно до Закону України "Про торгово-промислові палати в Україні" обставинами непереборної сили є надзвичайні та невідворотні обставини, що об'єктивно унеможливають виконання зобов'язань, передбачених умовами договору (контракту, угоди тощо), обов'язків згідно із законодавчими та іншими нормативними актами, а саме: загроза війни, збройний конфлікт або серйозна погроза такого конфлікту, включаючи, але не обмежуючись ворожими атаками, блокадами, військовим ембарго, дії іноземного ворога, загальна військова мобілізація, військові дії, оголошена та неоголошена війна, дії суспільного ворога, збурення, акти тероризму, диверсії, піратства,

безлади, вторгнення, блокада, революція, заколот, повстання, масові заворушення, введення комендантської години, експропріація, примусове вилучення, захоплення підприємств, реквізиція, громадська демонстрація, блокада, страйк, аварія, протиправні дії третіх осіб, пожежа, вибух, тривалі перерви в роботі транспорту, регламентовані умовами відповідних рішень та актами державних органів влади, закриття морських проток, ембарго, заборона (обмеження) експорту/імпорту тощо, а також викликані винятковими погодними умовами і стихійним лихом, а саме: епідемія, сильний шторм, циклон, ураган, торнадо, буревій, повінь, нагромадження снігу, ожеледь, град, заморозки, замерзання моря, проток, портів, перевалів, землетрус, блискавка, пожежа, посуха, просідання і зсув ґрунту, інші стихійні лиха тощо.

На думку Скаржника, жодної із наведених обставин у період здійснення Процедури закупівлі на території України не відбувалося, а умови, зазначені Замовником в оголошенні про результати торгів у пункті "додаткова інформація", (відсутність можливості здійснювати попередню оплату, через брак оборотних коштів. Скорочення видатків на здійснення закупівлі товару) не підпадають під визначення обставин непереборної сили.

SIA "Zodiak Plus" вважає зазначені дії Замовника такими, що порушують вимоги чинного законодавства у сфері державних закупівель та гарантовані права Скаржника як учасника Процедури закупівлі.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до Господарського кодексу України у разі, якщо сторони не досягли згоди з усіх істотних умов господарського договору, такий договір вважається неукладеним (таким, що не відбувся); у рамках проведеної Процедури закупівлі сторонами не досягнуто згоди щодо порядку розрахунків за отриманий товар.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини другої статті 30 Закону Замовник має право визнати торги такими, що не відбулися, зокрема, у разі якщо:

- здійснення закупівлі стало неможливим унаслідок непереборної сили;
- скорочення видатків на здійснення закупівлі товарів, робіт і послуг.

Згідно з протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 08.05.2015 № 08/05/2015 Замовником було прийняте рішення визнати Процедуру закупівлі такою, що не відбулась у зв'язку з тим, що "здійснення закупівлі стало неможливим унаслідок непереборної сили".

Крім цього, у вищевказаному протоколі директор Замовника зазначив, зокрема, про неможливість досягнення компромісу між Скаржником та Замовником відносно договору про закупівлю та відсутність можливості здійснювати попередню оплату через брак оборотних коштів та скорочення видатків на здійснення закупівлі товару.

В оголошенні про результати торгів № 130711, оприлюдненому на веб-порталі Уповноваженого органу 14.05.2015 [бюлетень № 251 (14.05.2015)], зокрема, зазначено, що підставою визнання торгів такими, що не відбулись є: "здійснення закупівлі стало неможливим внаслідок непереборної сили".

Разом з цим, у графі "додаткова інформація" вищевказаного оголошення зазначено наступне: "відсутня можливість здійснювати попередню оплату, через брак оборотних коштів. Скорочення видатків на здійснення закупівлі товару".

Замовник не довів та не обґрунтував наявність підстав для визнання Процедури закупівлі такою, що не відбулась саме унаслідок непереборної сили.

Виходячи з інформації, наведеної вище, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника скасувати рішення про визнання Процедури закупівлі такою, що не відбулась, та завершити Процедуру закупівлі відповідно до вимог Закону.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в 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 у 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 та 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 державне підприємство "Смоли" скасувати рішення про визнання процедури закупівлі – "20.14.6. Ефіри, пероксида, епоксиди, ацетали та напівацетали органічні; сполуки органічні, інші: формалін" [оголошення № 079617, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 11.03.2015 № 209 (11.03.2015)] такою, що не відбулась, та завершити зазначену процедуру закупівлі відповідно до вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ