



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ
ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680,
тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 2076-р/пк-ск від 19.11.2015

вих. лист

від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "МІК"
вул. Північне шосе, 69 А,
м. Запоріжжя, 69006

Військова частина 1498 Державної
прикордонної служби України
вул. Світла, 6, м. Київ, 02121

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "МІК" (надалі – Скаржник, ТОВ "МІК") від 30.10.2015 № 10-30-2015/1ю (zareestrovanu в Комітеті 03.11.2015 за № 8-20/3359-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення військовою частиною 1498 Державної прикордонної служби України (надалі – Замовник) порядку проведення переговорної процедури закупівлі – "лот № 1: костюм бавовняний камуфльований артикул тканини 3403 з місцем поставки м. Київ, вул. Світла, 6; лот № 2: костюм бавовняний камуфльований артикул тканини 3403 з місцем поставки с. Савенці, Рокитнянський р-н, Київська обл." [оголошення № 222732, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 29.10.2015 № 367/1/1 (29.10.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- прийняти рішення про наявність порушення Процедури закупівлі;
- зобов'язати Замовника скасувати рішення про визначення переможця Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 04.11.2015 № 1978-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 04.11.2015 № 20-29.3/07-4447-дз Замовник листами від 05.11.2015 № 723/3036 та від 19.11.2015 б/н (zareєстрованим у Комітеті 19.11.2015 № 8-20/3531-ДЗ) 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.

1. Замовник з своїх пояснень повідомив, що 04.11.2015 між ним та переможцями Процедури закупівлі були укладені договори про закупівлю та надав на розгляд Колегії копії договорів про закупівлю від 04.11.2015 № 547-15 та № 546-15.

Згідно з абзацом другим частини третьої статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) 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.

Процедура закупівлі здійснюється за нагальною потребою.

Повідомлення про акцепт пропозицій конкурсних торгів ТОВ ПромТекс" (за лотом № 1) та ТОВ "Ан Ва" (за лотом № 2) № 222792 було оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу 29.10.2015 [бюлетень № 367/1/1(29.10.2015)].

Договори про закупівлю укладені між Замовником та ТОВ ПромТекс" та ТОВ "Ан Ва" 04.11.2015.

Відповідно до абзацу першого 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.

Скарга була подана та zareєстрована в Комітеті 03.11.2015, тобто подана до дня укладення договорів про закупівлю.

Відповідно до статті 41 Закону договір про закупівлю є нікчемним у разі його укладення в період оскарження процедури закупівлі відповідно до статті 18 цього Закону.

Отже, договори про закупівлю, укладені між Замовником та ТОВ ПромТекс" та ТОВ "Ан Ва", відповідно до статті 41 Закону є нікчемними і це не перешкоджає розгляду Скарги органом оскарження.

2. ТОВ "МІК" у Скарзі повідомляє, що Скаржник є виробником спецодягу, у тому числі, верхнього. ТОВ "МІК" неодноразово протягом 2014-2015 років проводило постачання товарів Міністерству оборони України, Міністерству внутрішніх справ України, Державній прикордонній службі України та іншим за договорами, укладеними за результатами державних закупівель.

Як зазначає Скаржник, його не було запрошено до участі у переговорній процедурі закупівлі

За інформацією Скаржника, умовою застосування переговорної процедури закупівлі є нагальна потреба. Проте оголошення про проведення Процедури закупівлі не містить жодного обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі, не містить посилання на експертні, нормативні, технічні та інші документи, що підтверджують наявність умов застосування переговорної процедури закупівлі, в оголошенні є лише посилання на норми Закону України "Про здійснення держаних закупівель" (надалі – Закон).

На думку Скаржника, зазначене свідчить про відсутність нагальної потреби у застосуванні переговорної процедури закупівлі, а є лише бажанням Замовника позбавити ТОВ "МІК" змоги прийняти участь у закупівлі вищевказаних лотів.

Замовник з цього питання повідомив, що на нього покладені основні завдання з централізованого забезпечення матеріальними засобами органів охорони кордону відомства, у тому числі, забезпечення органів охорони кордону та новостворених підрозділів в зоні проведення антитерористичної операції (надалі – АТО), які знаходяться на лінії розмежування та на адміністративному кордоні з Автономною Республікою Крим.

Як зазначає Замовник, враховуючи нагальну потребу у забезпеченні речовим майном (теплими речами) персоналу відомства у зимовий період, Окрема комендатура охорони і забезпечення провела процедуру закупівлі майна застосувавши переговорну процедуру закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено 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 частиною першою статті 39 Закону оприлюднення інформації про застосування переговорної процедури закупівлі не вважається запрошенням до участі у процедурі закупівлі для невизначеного кола осіб.

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, а також у зв'язку з особливим періодом, якщо замовником виступає Міністерство оборони України та його розвідувальний орган, 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 та інші військові формування та/або частини, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам. Застосування переговорної процедури закупівлі у таких випадках здійснюється за рішенням замовника щодо кожної процедур.

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, Колегія встановила наступне.

У пункті 4 "Умови застосування переговорної процедури закупівлі" обґрунтування Замовник зазначив: "пункт 3 частини другої статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 №1197-VII з послідовними змінами, а саме: нагальна потреба 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, а також у зв'язку з особливим періодом, якщо замовником виступає Міністерство оборони України та його розвідувальний орган, 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 та інші військові формування та/або частини, а також наданням у встановленому порядку Україною гуманітарної допомоги іншим державам".

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

"На виконання вимог Указу Президента України від 2 березня 2014 року № 189/2014 "Про введення в дію рішення Ради національної безпеки і оборони України від 1 березня 2014 року "Про невідкладні заходи щодо забезпечення національної безпеки, суверенітету і територіальної цілісності України" Державна прикордонна служба України приведена у бойову готовність ПОВНА, та на виконання вимог Указу Президента України від 14 січня 2015 року № 15/2015 "Про часткову мобілізацію" провела заходи з доукомплектування органів.

Разом з тим, відповідно до Закону України від 09.04.2015 "Про внесення змін до статті 6 Закону України "Про Державну прикордонну службу України" чисельність військовослужбовців відомства збільшено на 3000 осіб.

З метою своєчасного виконання визначених завдань, Департаментом ресурсного забезпечення Адміністрації Держприкордонслужби України проводиться щоденний моніторинг наявності та використання матеріальних засобів та їх втрат під час бойових дій в органах і підрозділах відомства. З'ясовано, що наявними залишками речового майна забезпечити виконання вищезазначених заходів з повного забезпечення майном персоналу відомства, в тому числі поповнення та військовозобов'язаних, що прибули на доукомплектування не можливо.

У зв'язку із загостренням соціально-політичної обстановки в Луганській та Донецькій областях та з метою своєчасного, повного та якісного забезпечення персоналу відомства речовим майном згідно з встановленими нормами, в тому числі, першочергового

забезпечення потреб підрозділів, що задіяні в охороні та обороні державного кордону України на ділянках відповідальності Луганського та Донецького прикордонних загонів, в межах смуги безпеки вздовж лінії розмежування, збереження життя та здоров'я військовослужбовців, необхідно в найкоротші терміни організувати постачання в органи Держприкордонслужби України костюмів бавовняних камуфльованих в кількості 10 000 шт.

Учасниками ТОВ "ОлТекс", ТОВ "ВО "Харків", ПрАТ 2Астра Люкс", ТОВ "Ан Ва", ТОВ "Трініті", ТОВ "Текстиль-Контакт", ТОВ "Швейна фабрика "Українка" на переговорах з Замовником підтверджено можливість постачання товару.

ТОВ "ОлТекс", ТОВ "ВО "Харків", ПрАТ "Астра Люкс", ТОВ "Ан Ва", ТОВ "Трініті", ТОВ "Текстиль-Контакт", ТОВ "Швейна фабрика "Українка" під час проведення переговорів подано всі необхідні документи відповідно до запрошення, що підтверджують відповідність кваліфікаційним критеріям згідно зі статтею 16 Закону та іншим вимогам Замовника згідно з чинним законодавством України.

Отже, існують обґрунтовані причини та обставини, які є підставою для застосування переговорної процедури закупівлі одягу верхнього іншого, чоловічого і хлопчатого, 14.13.2 (Лот № 1: костюм бавовняний камуфльований артикул тканини 3403 з місцем поставки м. Київ, вул. Світла, 6; Лот № 2: костюм бавовняний камуфльований артикул тканини 3403 з місцем поставки с. Савенці, Рокитнянський р-н, Київська обл.) для забезпечення потреб Державної прикордонної служби України.

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

- пункт 3 частини 2 статті 39 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 р №1197-VII з послідовними змінами;
- постанова ВРУ від 06.05.2014 №1238-VII "Про додаткові заходи щодо зміцнення обороноздатності та безпеки держави";
- Указ Президента України "Про часткову мобілізацію" від 17.03.2014 № 303/2014;
- Указ Президента України "Про часткову мобілізацію" від 06.05.2014 № 454/2014;
- Указ Президента України "Про часткову мобілізацію" від 21.07.2014 № 607/2014;
- Указ Президента України "Про часткову мобілізацію" від 14.01.2015 № 15/2015;
- Указ Президента України "Про рішення Ради національної безпеки і оборони України від 1 березня 2014 року "Про невідкладні заходи щодо забезпечення національної безпеки, суверенітету і територіальної цілісності України" від 02.03.2014 № 189/2014;
- розпорядження Кабінету Міністрів України "Про додаткові заходи щодо посилення контролю за переміщення осіб на території України" від 09.03.2014 №149-р;
- Закон України від 09.04.2015 "Про внесення змін до статті 6 Закону України "Про Державну прикордонну службу України";
- постанова Кабінету Міністрів України від 20 серпня 2008 року № 727;
- наказ Адміністрації Держприкордонслужби України від 07.04.2014 № 13т;
- експертний висновок АДПСУ доцільності негайного (термінового) придбання предметів речового майна.

Замовник надав на розгляд Колегії, у тому числі, копію експертного висновку доцільності негайного (термінового) придбання предметів речового майна [костюмів (куртка і штани) бавовняних камуфльованих, курток утеплених бавовняних камуфльованих, штанів утеплених камуфльованих, кожухів, черевик з високими берцями] від 20.10.2015, в якому зазначено: "з метою належного речового забезпечення персоналу відомства під час невідкладних заходів, визначених Указом Президента України від 2 березня 2014 року № 189/2014, та заходів, визначених Указом Президента України від 14 січня 2015 року № 15/2015 "Про часткову мобілізацію", задоволення потреб органів і підрозділів у речовому майні, існує термінова та невідкладна потреба у забезпеченні костюмами (куртка і штани) бавовняними камуфльованими в кількості 20 000 к-тів, куртками утепленими бавовняними камуфльованими в кількості 15 000 шт, штанами утепленими камуфльованими в кількості

5 000 шт, кожухами в кількості 1 000 шт, черевиками з високими берцями в кількості 2 000 пар персоналу Державної прикордонної служби України".

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "МІК" у задоволенні його скарги від 30.10.2015 № 10-30-2015/1ю.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК