

ЗАПЕРЕЧЕННЯ ЩОДО ЗАСТОСУВАННЯ ПЕРЕГОВОРНОЇ ПРОЦЕДУРИ ЗА НАГАЛЬНОЮ ПОТРЕБОЮ

ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС» вважає, що рішення Замовника про застосування переговорної процедури закупівлі з одним учасником ФОП Мудрик О.О. та акцепт його цінової пропозиції прийняті з порушенням норм Закону та порушують права і законні інтереси Скаржника, виходячи із наступного:

Управлінням освіти виконавчого комітету Старокостянтинівської міської ради 23.04.2021 року оголошено закупівлю відкриті торги за предметом – «ДК 021:2015 : 15220000-6 Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені» на 2021 рік. За результатами аукціону закупівлі, що завершився 19-го травня 2021 о 12:20., до участі у закупівлі тендерні пропозиції подали наступні учасники: ПП «БАЛТИКА»; ФОП Мудрик О.О.; ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС».

У відповідності до ч. ч. 10, 11 ст. 29 ЗУ «Про публічні закупівлі», Замовником закупівлі проведено розгляд тендерних пропозицій учасників. Для ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС» встановлені підстави невідповідності умовам тендерної документації, внаслідок чого учасника ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС» - дискваліфіковано Рішенням уповноваженої особи від 21 травня 2021 року протокол №225.

Поряд з цим, 31.05.2021 року через систему електронних закупівель «PROZORRO» нами подано Скаргу до Органу оскарження в порядку статті 18 Закону з вимогою про скасування рішення Замовника щодо відхилення його тендерної пропозиції (Номер скарги: UA-2021-04-23-005805-b.c2). Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель прийняла Скаргу до розгляду згідно рішення №20-29/02-10095-пз від 02.06.2021 року. Розгляд Скарги заплановано на 10.06.2021 о 15:00 за адресою: вул. Митрополита В. Липківського, 45, кім. 111, м. Київ (з врахуванням обставин щодо можливого перенесення дати розгляду Скарги).

Однак, 03.06.2021 через електронний портал «DOZORRO», Управлінням освіти виконавчого комітету Старокостянтинівської міської ради, тобто Замовником, оголошено переговорну процедуру за нагальною потребою (Ідентифікатор тендеру UA-2021-06-03-005757-с) на предмет закупівлі **Риба свіжоморожена (Хек) тушка без голови патрана** (ДК 021:2015: 15221000-3 — Морожена риба) - 2380 кг.

Тобто, 03.06.2021 року Замовником успішно проведено переговори з ФОП Мудрик О.О. щодо невідкладного постачання товару - **Риби свіжомороженої (Хек) тушка без голови, в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від очікуваної вартості тендеру, що оскаржується**. Дані переговори Замовник оформив Протоколом щодо прийняття рішення уповноваженою особою №238 від 03.06.2021 року, копію якого долучив через електронний портал «DOZORRO» та обґрунтовує наступним чином: «з огляду на обставини оскарження процедури закупівлі, що триває та відсутністю у Замовника укладених договорів із постачальниками Риби свіжоморожена (Хек) тушка без голови патрана, а також враховуючи, що договір про закупівлю у випадку позитивного для Замовника рішення Органу оскарження, що полягатиме у відмові в задоволенні Скарги, можливо буде укласти не раніше 30 червня 2021 року з урахуванням строку на оприлюднення протягом трьох робочих днів із дати висвітлення резолютивної частини рішення АМКУ повного тексту рішення та розблокування процедури закупівлі, Замовник

постає перед проблемою в забезпеченні продуктів харчування - Риба свіжоморожена (Хек) тушка без голови патрана навчальних закладів освіти». Що стосується самої процедури закупівлі (відкритих торгів), Замовник повідомляє, що вона проведена ним у відповідності до норм Закону.

Відповідно **ч. 1 ст. 40 ЗУ «Про публічні закупівлі»**, переговорна процедура закупівлі використовується замовником як виняток і відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю після проведення переговорів щодо ціни та інших умов договору про закупівлю з одним або кількома учасниками процедури закупівлі.

Згідно з **п. 3 ч. 2 ст. 40 ЗУ «Про публічні закупівлі»**, переговорна процедура закупівлі застосовується замовником як виняток у разі: оскарження прийнятих рішень, дій чи бездіяльності замовника щодо триваючого тендера після оцінки тендерних пропозицій учасників, в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від очікуваної вартості тендера, що оскаржується.

За результатами переговорів між ФОП Мудрик О.О. та Управлінням освіти виконавчого комітету Старокостянтинівської міської ради погоджено цінову позицію, **198 777, 60 гривень (сто дев'яносто вісім тисяч сімсот сімдесят сім грн. шість коп.) без ПДВ** закупівлі в кількості 2380 кг, що прямо суперечить п.3 ч.2 ст. 40 Закону. Оскільки, очікувана вартість закупівлі (Ідентифікатор закупівлі UA-2021-04-23-005805-b) із включенням до неї податку на додану вартість (ПДВ) **становила 994'000, 00 гривень (дев'яносто дев'яносто чотири тисячі грн.) з ПДВ**, тобто погоджена за результатами переговорної процедури за нагальною потребою цінова позиція не могла становити більше ніж **198 800,00 гривень з ПДВ.**

Тобто, ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС» впевнений в упередженому ставленні Замовника до учасника - ФОП Мудрик О.О., адже приймаючи рішення про узгодження цінової позиції, Замовник «вийшов за рамки» Закону в частині погодження цінової позиції у розмірі 198 777, 60 гривень без ПДВ, де сума ПДВ складатиме 39 755,52 гривень, а разом з ПДВ 238 533,12 гривень.

Також, між зазначеними особами погоджено цінову позицію без ПДВ за один кілограм Риби свіжоморожена (Хек) тушка без голови патрана, що становить **83,52 гривні**, хоча учасником ФОП Мудрик О.О. під час проведення аукціону 19.05.2021 року подано пропозицію **59,00 гривень** за кілограм даного товару, а сама пропозиція Замовника становила **70,00 гривень** за кілограм. Для ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС» залишається незрозумілим факт необґрунтованого та нічим не підтвердженого завищення ціни за одиницю товару, а також наша дискваліфікація із надуманих підстав, адже у Протоколі №238 від 03.06.2021 відсутні посилання на підтверджуючі документи, що наводить на думку завчасних попередніх домовленостей між Замовником та ФОП Мудрик О.О. поза відкритою, прозорою та законною процедурою.

Окрім того, Замовником не надано підтверджуючих документів про виникнення нагальної потреби в закупівлі, а тільки містяться домисли про «затяжність» процедури, що пов'язана із оскарженням в АМКУ.

Серед наведених вище порушень Замовника, ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС» звертає увагу на порушення самої переговорної процедури, як те передбачається у Листі МІНІСТЕРСТВА РОЗВИТКУ ЕКОНОМІКИ, ТОРГІВЛІ ТА СІЛЬСЬКОГО ГОСПОДАРСТВА УКРАЇНИ від 03.10.2020 № 3304-04/60124-06 щодо застосування переговорної процедури закупівлі (Додаток 2), а саме: в електронній системі відсутнє запрошення на переговори, в якому може передбачатися:

- *місце, спосіб, дату та час проведення переговорів;*
- *умови договору про закупівлю або проект договору про закупівлю (або узгодити на переговорах);*

- необхідні вимоги стосовно спроможності учасника (учасників) виконати роботи, надати послуги, поставити товар, наприклад, в частині наявності техніки, обладнання, працівників, досвіду, фінансової спроможності;

- іншу інформацію, яку замовник вважає за необхідне передбачити в запрошенні.

Відповідно до ч. 3 ст. 40 ЗУ «Про публічні закупівлі» передбачено обов'язкове підтвердження про відсутність підстав для відмови йому (їм) в участі у процедурі закупівлі відповідно до ч.1 ст. 17 цього Закону у випадках, передбачених пунктами 1, 3, 6, 7 частини другої статті 40 Закону, замовник може передбачити в запрошенні вимогу щодо надання учасником/учасниками під час проведення переговорів підтвердження відповідної інформації. У ситуації, висвітленій ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС», Замовником НЕ ВИМАГАЛОСЯ від ФОП Мудрик О.О. під час проведення переговорів надати підтвердження про відсутність підстав для відмови йому (їм) в участі у процедурі закупівлі відповідно до частини першої статті 17 цього Закону, що є однозначним порушенням.

Також, що стосується прийняття рішення про намір укласти договір на закупівлю, то згідно із ч. 4 ст. 40 Закону за результатами проведених переговорів з учасником (учасниками) процедури закупівлі замовник приймає рішення про намір укласти договір про закупівлю. Повідомлення про намір укласти договір про закупівлю повинно містити обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі з посиланням на експертні, нормативні, технічні та інші документи, що підтверджують наявність умов застосування переговорної процедури закупівлі та обов'язково безоплатно оприлюднюється в електронній системі закупівель протягом одного дня після ухвалення рішення.

По-перше, в електронній системі закупівель відсутнє повідомлення про намір укласти договір виходячи із результатів переговорної процедури за нагальною потребою.

По-друге, як вже зазначалося нами, відсутнє будь-яке посилання на експертні, технічні та інші документи, що підтверджують наявність умов застосування такої процедури.

Тобто, стає очевидним, що Замовник та ФОП Мудрик О.О. пришвидшують підписання договору на постачання товару без дотримання вимог Закону, оскільки вбачають, що за результатами розгляду Скарги АМКУ велика імовірність того, що переможцем аукціону виявиться ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС».

Враховуючи інформацію, наведену вище, нами були виявлені в діях Замовника під час проведення зазначеної переговорної процедури закупівлі порушення, а саме безпідставне застосування процедури закупівлі, які вплинули на об'єктивність визначення переможця процедури закупівлі та які неможливо усунути через виявлені порушення законодавства з питань публічних закупівель, що є підставою для відміни переговорної процедури закупівлі відповідно до вимог ч. 8 ст. 40 Закону та як наслідок подальшого підписання договору на предмет закупівлі Риба свіжоморожена (Хек) тушка без голови патрана (ДК 021:2015: 15221000-3 — Морожена риба) - 2380 кг із ФОП Мудрик О.О.

З повагою,
директор ТОВ «ІНТЕРПРОДСЕРВІС»



Н.А. Сокальська