

ТОВ «Еверласт»  
Поштова адреса:  
м. Одеса, 65013  
вул. Локомотивна, 24В



тел.: +38 (048) 700-35-80  
факс: +38 (048) 700-82-60  
e-mail: office@everlast.com.ua  
www.everlast.ua

Вих. №281 від 03.10.2018р.

**Центральна конфліктна комісія**  
**НАК «Нафтогаз України»**  
вул. Б. Хмельницького, 6, м. Київ, 01601

**Копія:**  
**Акціонерне товариство**  
**«Укргазвидобування»**  
04053, м. Київ, вул. Кудрявська, 26/28

*Скарга*  
*щодо рішення конфліктної комісії*  
*АТ «Укргазвидобування» у закупівлі 18Т-363*

ТОВ «Еверласт» приймало участь та є учасником двохлотової допорогової процедури торгів UA-2018-05-16-000268-а (18Т-363), які проводилися Акціонерним товариством «Укргазвидобування», групи Нафтогаз, на постачання товару: 34220000-5 - Причепи, напівпричепи та пересувні контейнери, Лот №1 - Напівпричіп-цистерна для перевезення природнього газу; Лот №2 - Напівпричіп-цистерна для перевезення природнього газу.

Відповідно до протоколу вибору переможця допорогової закупівлі №18Т-363 від 23.08.2018, згідно проведеної кваліфікації та цінової пропозиції за результатами аукціону (редукціону в системі Prozzogo), ТОВ «Еверласт» визнано переможцем допорогової закупівлі за Лотом №1 з ціною 48240000,00 гривень з ПДВ. Повідомлення про намір укласти договір опубліковане 23.08.2018 о 13:22. Переможцем допорогової закупівлі за Лотом №2, протоколом №18Т-363 від 23.08.2018, згідно проведеної кваліфікації, та цінової пропозиції за результатами аукціону (редукціону в системі Prozzogo) визнано ПрАТ «Автотранспортник» (ЄДРПОУ 20572715) з ціною 97200000,00 гривень з ПДВ. Повідомлення про намір укласти договір опубліковане 23.08.2018 о 13:25.

18.09.2018 (через 26 днів з дня вибору переможця та акцету оферти учасників), Тендерний комітет АТ «Укргазвидобування», на своєму засіданні, за відсутності підстав, визначених розділом 10 Порядку закупівель товарів, робіт та послуг ПАТ «Укргазвидобування», затвердженого наказом ПАТ «Укргазвидобування» від 01.08.2017 №497 (далі – Порядок), всупереч приписів статті 638, частини 1 статті 640, частин 1, 2 статті 641, частин 1, 2 статті 642 Цивільного кодексу України, прийняв рішення про відміну торгів (Протокол засідання Тендерного комітету АТ «Укргазвидобування» від 18.09.2018 №1495).

В додаток до доводів, що містяться в скарзі ТОВ «Еверласт» від 19.09.2018 № 263 щодо невідповідності фактичних даним, тим на які посилається Тендерний комітет і Конфліктна комісія АТ «Укргазвидобування», звертаємо увагу на низку порушень, які були допущені як членами Тендерного комітету так і членами Конфліктної комісії, що призвело до прийняття рішення про відміну торгів, яке суперечить вимогам Порядку закупівель товарів, робіт

та послуг ПАТ «Укргазвидобування» і приписам Цивільного та Господарського кодексів України.

1. Щодо порядку розгляду звернень:

Як видно з витягу із протоколу Тендерного комітету від 18.09.2018 № 1495, текст якого розміщений в системі Прозоро<sup>1</sup>, Тендерним комітетом АТ «Укргазвидобування» було прийняте рішення Відмінити процедуру закупівлі №18Т-363 - 34220000-5 - Причепи, напівпричепи та пересувні контейнери (Лот №1 - Напівпричіп-цистерна для перевезення природного газу; Лот №2 - Напівпричіп-цистерна для перевезення природного газу) відповідно до п. 10.1 Порядку закупівель товарів, робіт та послуг ПАТ «Укргазвидобування». Підставою для прийняття такого рішення став розгляд Тендерним комітетом Витягу з протоколу засідання Конфліктної комісії № 90 від 05.09.2018 р. щодо відміни процедури закупівлі.

Відповідно до інформації щодо розгляду скарг учасників торгів, розміщеної на веб-ресурсі АТ «Укргазвидобування»<sup>2,3</sup>, станом на 01.10.2018 у процедурі закупівлі №18Т-363 задоволено скарги (звернення) двох суб'єктів господарювання: ТОВ «ВАРЗ» (дата звернення 12.09.2018) та Компанії «Technoimpianti AMP Srl» (дата звернення 31.08.2018).

З огляду на те, що підставою для відміни процедури став протокол Конфліктної комісії від 05.09.2018, вбачається, що рекомендації щодо відміни процедури закупівлі Конфліктна комісія надала Тендерному комітету саме за результатами розгляду документу, який був направлений компанією Technoimpianti AMP Srl.

Слід зазначити, що розділом 19 Порядку врегульовано порядок оскарження процедур закупівель. Так, пунктом 19.1 Порядку встановлено, що будь-який Учасник має право звернутись до Замовника стосовно рішення, дії або бездіяльності замовника (Товариства або філії Товариства). Відповідно до пункту 1.31. Порядку Учасник процедури закупівлі – фізична особа, в тому числі фізична особа – підприємець, юридична особа (резидент або нерезидент), яка подала пропозицію. Згідно реєстру отриманих пропозицій по лоту 1<sup>4</sup> та по лоту 2<sup>5</sup> компанія Technoimpianti AMP Srl. не подавала свою пропозицію для участі у торгах, а відповідно не могла бути суб'єктом оскарження.

Згідно пункту 19.2 Порядку, для розгляду скарг у Товаристві утворюється Конфліктна комісія, діяльність якої регулюється окремим положенням. Таке Положення про конфліктну комісію ПАТ «Укргазвидобування» (далі-Положення) затверджене Наказом ПАТ «Укргазвидобування» від 16.05.2018 р. № 338.

Відповідно до пункту 9.2. Положення «будь-який Контрагент має право звернутись до Конфліктної комісії Товариства стосовно рішення Замовника, дії або бездіяльності замовника Товариства/філії відповідно до п.6 Порядку (ймовірно мова йде про Положення). Пункт 3 Положення визначає, що контрагентом є «постачальник, виконавець, підрядник, покупець тощо, як такі що планують пройти кваліфікаційний відбір та брати участь у процедурі вибору контрагента для укладення договору та/або уклали відповідний договір з Товариством або з філією Товариства». Положення визначає два види таких звернень – скарга та інформаційне повідомлення. Відрізняються вони за їх змістом, суб'єктом звернення та правовими наслідками їх розгляду (п.9.23.

Положення). Так, відповідно до п.3 Положення скаргою є оформлене, відповідно до вимог п.9.9. Положення звернення з вимогою про поновлення прав і захист законних інтересів Контрагента порушених діями (бездіяльністю), рішеннями Тендерного комітету, відповідальних підрозділів. Інформаційним повідомленням є – «відповідно до п.9.10. цього Положення письмове або електронне звернення зацікавлених осіб з порадою, рекомендацією щодо діяльності Тендерного комітету Товариства, його підрозділів в якому висловлюється власне бачення щодо порядку врегулювання фінансово-господарських відносин за участю Конфліктної комісії, вдосконалення організаційно-правових способів врегулювання взаємовідносин між учасниками тендеру та Товариством».

Таким чином, Конфліктною комісією було розглянуте звернення, що було подане компанією, яка не є суб'єктом ані оскарження, ані звернення, оскільки не підпадає під визначення Учасник торгів та Контрагент. Більше того, аналіз листа компанії Technoimpianti AMP Srl. також приводить до висновку, що вказаний лист за своїм змістом не є скаргою (оскільки відсутня вимога) та інформаційним повідомленням (оскільки відсутні поради та рекомендації). В той же час, Конфліктною комісією вказане звернення було розглянуто саме як скаргу щодо вибору контрагентів, та за результатами розгляду її було «задоволено», тобто Конфліктна комісія вчинила одну із дій притаманну, відповідно до п.9.3. Положення, виключно розгляду скарги.

Внаслідок прийняття до розгляду документа, не передбаченого Порядком та Положенням, від неналежного суб'єкту Конфліктна комісія прийняла помилкове рішення щодо його задоволення, що як наслідок спричинило відповідні дії Тендерного комітету щодо відміни процедури закупівлі.

Стосовно відсутності підстав для розгляду та задоволення скарги ТОВ «ВАРЗ», хоча розгляд цієї скарги і не став підставою для відміни закупівлі, окремо зазначаємо, що відповідно до абз.2,3 пункту 9.9. Положення скарги щодо допорогових закупівель та інших закупівель, які проходять через електронну систему, повинні бути подані, шляхом їх завантаження на електронному майданчику де проводиться закупівля, не пізніше п'яти робочих днів з моменту оприлюднення рішення замовника, яке оскаржується.

## 2. Щодо відміни процедури закупівлі.

Розділом 10 Порядку визначені вичерпні підстави прийняття рішення Тендерним комітетом про відміну закупівлі. Зокрема абзацом 8 пункту 10.1. замовник відміняє закупівлю за рішенням Тендерного комітету, у разі встановлення істотних порушень процедури закупівлі за рекомендацією Конфліктної комісії Товариства.

Відповідно до п.1.11. Порядку, Конфліктна комісія Товариства – службові (посадові) особи Замовника, призначені відповідальними за розгляд скарг, отриманих в процесі проведення процедур закупівлі, що діють згідно із Положенням про Конфліктну комісію ПАТ «Укргазвидобування».

Звертаємо увагу, що за рекомендацією саме цієї Конфліктної комісії Товариства Тендерний комітет наділений правом щодо відміни закупівлі.

Як видно із загальнодоступних джерел<sup>4,5</sup>, Конфліктною комісією не встановлювались підстави для відміни закупівлі, а саме істотні порушення

процедури закупівлі. Конфліктною комісією було лише встановлено «порушення відповідальними підрозділами внутрішніх документів АТ «УГВ»». Згідно п.1.1. Порядку, Відповідальний підрозділ Товариства – підрозділ апарату Товариства (департамент, управління, відділ) або філії, який забезпечує потребу у закупівлі за напрямком своєї діяльності, ініціює процедуру закупівель шляхом подачі заявки на проведення закупівлі у підрозділ, відповідальний за закупівлі. Тобто, відповідальний підрозділ не приймає участь у процедурі закупівлі, цим займається окремий підрозділ і Тендерний комітет. Розподіл цих функцій чітко визначений Порядком (п.14.1.). Функції відповідального підрозділу закінчуються на ініціюванні проведення закупівлі, а тому відповідальний підрозділ не міг навіть теоретично допустити настання підстав для відміни закупівлі: істотних порушень процедури закупівлі.

Це підтверджується і рішеннями Конфліктної комісії, яка не визначала і не встановлювала істотних порушень. Більш того, Конфліктна комісія рекомендувала Тендерному комітету скасувати закупівлю №18Т-363, а не відмінити її у порядку, передбаченому розділом 10. Таким чином, Конфліктна комісія, вийшовши за межі розгляду скарги, виявивши певні порушення відповідальними підрозділами внутрішніх документів, рекомендувала Тендерному комітету, за наявності законних підстав, скасувати закупівлю якщо це не порушує чи не обмежує права учасників торгів.

В той же час, Тендерний комітет, помилково, за відсутності підстав, передбачених розділом 10 Порядку приймає рішення про відміну вже завершеної процедури закупівлі, що у певній мірі порушило права переможців та учасників закупівлі, готування до участі в якій потребувало значних фінансових та людських ресурсів.

Окремо звертає увагу факт відміни закупівлі (її результатів) після визначення переможця та оприлюднення повідомлення про намір укласти договір. Так при поданні тендерної пропозиції було погоджено усі умови договору, що відповідає вимогам ч.1 ст.639 ЦК України. З урахуванням приписів частини 3 статті 181 Господарського кодексу України, статті 638, частини 1 статті 640, частин 1, 2 статті 641, частин 1, 2 статті 642 Цивільного кодексу України, пункту 15.5 Порядку, оприлюднення АТ «Укргазвидобування» оголошення процедури закупівель UA-2018-05-16-000268-а (18Т-363) слід вважати запрошенням невизначеному колу осіб робити пропозиції укласти договір. Відповідно, направлення учасником своєї тендерної пропозиції слід вважати пропозицією укласти договір, на умовах зазначених у такій тендерній пропозиції. Тому, визначення Тендерним комітетом АТ «Укргазвидобування» переможця процедури закупівлі та оприлюднення повідомлення про намір укласти договір, свідчить про прийняття (акцепт) пропозиції переможця торгів, викладеній в наданій тендерній пропозиції. До також висновку щодо неправомірності відміни торгів після визначення переможця та направлення повідомлення про намір укласти договір дійшла Колегія суддів Касаційного господарського суду Верховного Суду при винесенні Постанови від 03 квітня 2018 року у справі 910/5798/17.

Додатково також хочемо зазначити, що безпідставне скасування процедури закупівлі та її повторне оголошення після того, як основні постачальники відкрили публічно свої цінові пропозиції, може призвести до прагнення окремих постачальників знизити вартість цистерн за рахунок встановлення на них більш дешевого, нижчої якості обладнання, заміни механізмів на аналоги. У такому випадку, маючи незначну економію у витрачених коштах, АТ «Укргазвидобування» ризикує отримати товар зі значно нижчим ступенем надійності та довговічності.

Враховуючи викладене вище, керуючись п.7.8. Положення про Конфліктну комісію ПАТ «Укргазвидобування»,

Просимо:

1. Прийняти дану Скаргу до розгляду;
2. Скасувати рішення Конфліктної комісії АТ «Укргазвидобування» за результатами розгляду звернень ТОВ «ВАРЗ», компанії Technoimpianti AMP Srl., ПрАТ «Автотранспортник» у закупівлі UA-2018-05-16-000268-а (18Т-363) та рішення Центральної конфліктної комісії НАК «Нафтогаз» від 20.09.2018 – у вказаній закупівлі;
3. Відхилити звернення (скарги) ТОВ «ВАРЗ», компанії Technoimpianti AMP Srl. у закупівлі UA-2018-05-16-000268-а (18Т-363).
4. Рекомендувати Тендерному комітету АТ «Укргазвидобування» скасувати своє рішення від 18.09.2018 № 1495 про відміну торгів UA-2018-05-16-000268-а (18Т-363).

<sup>1</sup> [https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-05-16-000268-a?lot\\_id=9519de1165684d8980011f1d19f330a5#lots](https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-05-16-000268-a?lot_id=9519de1165684d8980011f1d19f330a5#lots)

<sup>2</sup> <http://ugv.com.ua/uk/page/conflict-commission-view?id=791>

<sup>3</sup> <http://ugv.com.ua/uk/page/conflict-commission-view?id=781>

<sup>4</sup> <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-05-16-000268-a/print/bids/pdf/9223f2d4dc0841e28492a9dcd51a6cb5>

<sup>5</sup> <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-05-16-000268-a/print/bids/pdf/9519de1165684d8980011f1d19f330a5>

З повагою  
та вдячністю за об'єктивний розгляд,

Директор



В.Коваленко