



**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

№ 1072-р/пк-ск від 05.10.2012

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю Торговий Дім
"СВІТ СР"
а/с 606, м. Львів, 79026

Ворохтянський обласний кістково-
туберкульозний санаторій
"Смерічка"
вул. Данила Галицького, 65-а,
смт Ворохта, Івано-Франківська
обл., 78595

Уповноважений орган
з питань державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного
бюлетеня "Вісник державних
закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю Торговий Дім "СВІТ СР" (надалі – Скаржник) від 24.09.2012 № 2409/7 (zareestrovanu в Комітеті 25 вересня 2012 року за № 8-20/1893-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Ворохтянським обласним кістково-туберкульозним санаторієм "Смерічка" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "вугілля кам'яне (вугілля марки ДГР (0-200) – 483 т, вугілля марки Д (0-25) –

17 т)" [оголошення № 275315, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 27 серпня 2012 року № 103 (705)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі, зокрема, в частині встановлення дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів і просить:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів щодо предмета закупівлі.

Рішенням Колегії від 26.09.2012 № 1017-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 26.09.2012 № 20-29.3/03-2480-дз листом від 27.09.2012 № 243 Замовник надав документи та пояснення по суті Скарги.

Під час розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно зазначеної Скарги, встановлено наступне.

1. Скаржник у своїй Скарзі повідомляє, що "станом на сьогодні на території України по відношенню до типу споживання (споживачів) вугільної продукції діють два нормативні документи (Національні Стандарти України), а саме:

- ДСТУ 4083-2002 Вугілля кам'яне та антрацит для пиловидного спалювання на теплових електростанціях;
- ДСТУ 7146:2010 Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб.

І саме цей Стандарт поширюється на кам'яне вугілля, антрацит та продукти їх перероблення, що використовується для потреб побутових споживачів, яким і є Замовник".

Скаржник зазначає, що "для побутових потреб використовується вугілля марок Д, ДГ, Г, П, А та Ж згідно ДСТУ 3472, з розмірами кусків згідно з ГОСТ 19242.

Відповідно до п.п. 3.3 п. 3 Стандарту, за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1 Стандарту.

Так згідно вищевказаної таблиці розмір кусків вугілля для побутових потреб згідно з ГОСТ 19242 має бути 13-100 мм, 50-100 мм, 25-50 мм, 13-25 мм, 25-100 мм, 13-50 мм, 13-25 мм, 25-200 мм. А вугілля марки Д має бути 13-100 мм та 25-200 мм. Виходячи з вищенаведеного, вугілля марки Д з розміром кусків 0-25 мм, для побутових потреб не передбачені.

Таким чином, Замовник встановив вимоги щодо технічних, якісних та кількісних характеристик на вугілля кам'яне Д з розмірами кусків 0-25 мм, які не передбачено існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами. Дані вимоги не відповідають функціональним характеристикам предмета закупівлі, та спрямовані на умисне обмеження конкуренції з наданням переваг певним суб'єктам господарювання, чим порушив вимоги ст.ст. 3, 5 та п. 2 ч.2 ст. 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Замовник щодо даного питання повідомляє, що "відповідно до оголошення № 275315 опублікованого в інформаційному бюлетні "Вісник державних закупівель" від 27.08.2012 № 103 (705) Замовником оголошено проведення відкритих торгів на закупівлю вугілля кам'яного марок ДГР (0-200) та Д (0-25). Вимоги до технічних, якісних та кількісних характеристик предмета закупівлі викладені у Додатку № 4 до документації конкурсних

торгів. Відповідно до зазначеного додатку предметом закупівлі є, зокрема, вугілля кам'яне марки Д розмір кусків згідно ГОСТ 19242 від 0 до 25 мм".

Замовник зазначає, що "відповідно до ДСТУ 7146:2010 та ДСТУ 3472 для побутових потреб використовується вугілля марки Д, з чим погоджується і Скаржник у своїй Скарзі. Проте, в подальшому Скаржник умисно спотворює зміст ГОСТ 19242 і безпідставно стверджує, що ГОСТ 19242 розмір кусків 0-25 не передбачено".

За словами Замовника, "таке твердження Скаржника спростовується вивченням тексту ГОСТ 19242, відповідно до пункту 1 якого класифікація вугілля за розмірами включає, зокрема, і такі класи: Ш 0-6 мм, С 6-13 мм, М 13-25 мм. Відповідно до пункту 1 Приміток до ГОСТ 19242 допускається клас МСШ, тобто, клас з розмірами кусків 0-25 мм згідно з таблицею, зазначений висновок підтверджується і прикладом, наведеним у пункті 3 Приміток до ГОСТ 19242, де на прикладі вугілля марки Г зазначено клас крупності 0-25 мм, тобто, ГМСШ".

Таким чином, Замовник вважає, що предмет закупівлі визначено відповідно до діючих стандартів, а твердження Скаржника в цій частині необґрунтованими та безпідставними.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу 1 документації конкурсних торгів предметом закупівлі є – вугілля кам'яне марки (ДГР 0-200) та (Д 0-25).

У Додатку 4 документації конкурсних торгів зазначені технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, зокрема – вугілля кам'яне марки Д (0-25) згідно ГОСТ 19242 від 0 до 25 мм.

Національним стандартом України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" - ДСТУ 7146:2010 (надалі – Стандарт) передбачено використання для побутових потреб вугілля марок Д, ДГ, Г, П, А та Ж згідно з ДСТУ 3472 Донецького та Львівсько-Волинського басейну, з розмірами кусків згідно з ГОСТ 19242, а також вугілля, що імпортується, якщо воно за класифікаційними показниками відповідає ДСТУ 3472, а за розміром кусків – ГОСТ 19242.

Відповідно до підпункту 3.3 пункту 3 Стандарту "за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1".

Згідно з вищевказаною таблицею вугілля марки Д згідно з ГОСТ 19242 має бути: 13-100 мм та 25-200 мм.

Замовник не обґрунтував застосування вугілля марки Д 0-25 мм.

Встановлення у технічному завданні вугілля кам'яне марки Д з розмірами кусків 0-25 мм, не узгоджується з вимогами Стандарту.

Поряд з цим, неможливість поставити хоча б один з видів товару, що входить до предмету закупівлі, у зв'язку з невідповідністю технічних та якісних характеристик такого товару вимогам Стандарту, призводить до неможливості поставки товару за всіма позиціями предмету закупівлі.

Зазначена вимога щодо вугілля марки Д (0-25) зменшує кількість потенційних учасників та обмежує конкуренцію.

Виходячи з наведеного, Замовник, встановивши зазначену вимогу документації конкурсних торгів, порушив один із основних принципів здійснення закупівель – недискримінація учасників, передбачений статтею 3 Закону.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. Скаржник повідомляє, що в Додатку № 4 "Технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі" зазначено, що учасником у складі пропозиції конкурсних торгів надається гарантійний лист (оригінал) щодо надання безпосереднім виробником певної марки вугілля, що є предметом закупівлі, гарантій стосовно

відвантаження учаснику такого вугілля. Він повинен бути виданий станом не більше п'ятиденної давнини відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів. Даний гарантійний лист має бути адресований на ім'я замовника (тобто на ім'я Ворохтянського обласного кістково-туберкульозного санаторію "Смерічка") та обов'язково містити інформацію про марку, кількість та якісні показники вугілля.

Скаржник вважає таку вимогу дискримінаційною, оскільки "Учасник може не бути виробником товару, але мати станом на момент проведення відкритих торгів у власності в повному обсязі предмет закупівлі, а відтак, у нього відсутня необхідність та потреба отримувати гарантійний лист від виробника".

Як зазначає Скаржник, "якщо в учасника є власний ресурс палива, але він не є виробником, то такий учасник з об'єктивних причин не зможе виконати умови документації конкурсних торгів, що є порушенням одного з основоположних принципів здійснення державних закупівель, а саме - недискримінації учасників".

Також, Скаржник зауважує, що "неприпустимим є передбачене у документації конкурсних торгів посилання в гарантійному листі на номер оголошення. Зокрема, якщо завод-виробник надає учаснику гарантійний лист без посилання на номер оголошення, то це не свідчить про неможливість поставити необхідну кількість зазначеного товару Замовнику".

Таким чином, як повідомляє Скаржник, Замовник за допомогою даного пункту документації конкурсних торгів штучно звужує коло можливих учасників.

Замовник у своїх поясненнях зазначає, що "вимога про надання оригіналу гарантійного листа щодо надання безпосереднім виробником певної марки вугілля, що є предметом закупівлі, гарантій стосовно відвантаження учаснику такого вугілля повинна забезпечити своєчасність поставки вугілля з показниками, які відповідають технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета закупівлі. Забезпечити таку відповідність та гарантувати поставку вугілля, на думку Замовника, може тільки безпосередній виробник. Зазначена вимога, на думку Замовника, не є дискримінаційною, оскільки будь-яке постачання товару (зокрема вугілля) передбачає контакти (прямі чи через посередників, представників виробника, дилерів тощо) учасника з безпосереднім виробником вугілля та наявність у учасника договорів на поставку вугілля. Таким чином, вимога про надання гарантійного листа є загальною для всіх учасників незалежно від їх відносин (прямих чи опосередкованих) з виробником вугілля, не обмежує участі у процедурі закупівлі учасників, які не є виробниками, та не передбачає відхилення пропозицій учасників, які не мають прямих договорів з виробником, але, разом з тим, підтверджує можливість учасника виконаними договором у випадку визнання його переможцем у відкритих торгах.

Безпідставним, необґрунтованим та надуманим є твердження Скаржника про те, що гарантійний лист повинен містити посилання на номер оголошення, оскільки таке посилання не передбачено документацією конкурсних торгів взагалі".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до Додатку № 4 документації конкурсних торгів учасником у складі пропозиції конкурсних торгів надається гарантійний лист (оригінал) щодо надання безпосереднім виробником певної марки вугілля, що є предметом закупівлі, гарантій стосовно відвантаження учаснику такого вугілля. Він повинен бути виданий станом не більше п'ятиденної давнини відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів. Даний гарантійний лист має бути адресований на ім'я замовника (тобто на ім'я Ворохтянського обласного кістково-туберкульозного санаторію "Смерічка") та обов'язково містити інформацію про марку, кількість та якісні показники вугілля.

Слід зазначити, що у разі участі у торгах безпосередньо виробника, він повинен надати оригінал гарантійного листа про можливість поставити замовнику необхідну кількість товару, що закуповується в установлені строки.

Замовник не обґрунтував встановлення у документації конкурсних торгів зазначеної вимоги.

У свою чергу, наведена вище умова документації конкурсних торгів виключає можливість участі у Процедурі закупівлі суб'єктів господарювання, які мають гарантійні листи або інші документи (наприклад, договори, угоди тощо) з виробниками або їх офіційними представниками, що підтверджують наявність, зокрема, довгострокових відносин щодо поставки товару, та обмежує коло учасників лише виробниками або суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами, що суттєво обмежує кількість учасників Процедури закупівлі.

Щодо твердження Скаржника про те, що "гарантійний лист повинен містити посилання на номер оголошення" не відповідає дійсності, оскільки таке посилання не передбачено документацією конкурсних торгів.

Виходячи з наведеного, дії Замовника (в частині встановлення зазначених вище умов документації конкурсних торгів) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен привести умови документації у відповідність до вимог Закону шляхом внесення відповідних змін до документації конкурсних торгів.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, частиною четвертою статті 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 Ворохтянський обласний кістково-туберкульозний санаторій "Смерічка" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "вугілля кам'яне (вугілля марки ДГР (0-200) – 483 т, вугілля марки Д (0-25) – 17 т)" [оголошення № 275315, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 27 серпня 2012 року № 103 (705)] зазначені в описово-мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК