



**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

№ 1257-р/пк-ск від 19.11.2012

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"Торговий дім "Вектор-21"
вул. Московська, 8, м. Ялта, АРК,
98600

Кримська республіканська установа
"Соколінський психоневрологічний
інтернат"
вул. Лісна, 2, с. Соколіне,
Бахчисарайський р-н, АРК, 98475

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 приватного підприємства "Торговий дім "Вектор-21" (надалі – Скаржник) від 22.10.2012 № 197 (zareestrovany в Комітеті 23 жовтня 2012 року за № 8-20/2176-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Кримською республіканською установою "Соколінський психоневрологічний інтернат" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "10.10.1 Вугілля кам'яне" за державні кошти [оголошення № 292189, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 19 вересня 2012 року № 111/6 (713/6)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів з метою усунення з неї дискримінаційних вимог;
- зобов'язати Замовника оприлюднити інформацію щодо Процедури закупівлі на веб-порталі Уповноваженого органу.

Рішенням Колегії від 24.10.2012 № 1148-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 24.10.2012 № 20-29.3/03-2831-дз, Замовник листами від 31.10.2012 № 12227, № 12228 та № 12229 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.

Скаржник вважає дії Замовника в частині встановлення певних вимог у документації конкурсних торгів необґрунтованими, дискримінаційними та такими, що порушують діюче законодавство.

1. За словами Скаржника, документацією конкурсних торгів передбачено надання учасниками Процедури закупівлі у складі їх пропозицій конкурсних торгів документу (нотаріально завіреної копії), що підтверджує внесення учасником забезпечення пропозиції конкурсних торгів у формі завдатку на розрахунковий рахунок Замовника.

На думку Скаржника, зазначена вимога документації конкурсних торгів суперечить діючому законодавству, оскільки відповідно до Закону України "Про нотаріат" даний документ не може бути завірений нотаріально, у зв'язку з тим, що він є внутрішнім документом банківської установи.

Замовник повідомив, що вказаною умовою документації конкурсних торгів вимагається надання учасником Процедури закупівлі копії документу, який міг би підтвердити факт перерахування коштів на рахунок Замовника.

Замовник стверджує, що таким документом може бути платіжне доручення чи будь-який інший розрахунковий документ.

Як зазначив Замовник, відповідно до пункту 10 частини першої статті 34 Закону України "Про нотаріат" нотаріуси засвідчують вірність копії (фотокопії) документів і виписок з них.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Згідно з пунктом 3 розділу 3 документації конкурсних торгів із змінами (надалі – Документація конкурсних торгів) "у складі пропозиції конкурсних торгів учасниками надається документ (нотаріально завірена копія), що підтверджує надання учасником забезпечення пропозиції конкурсних торгів у формі завдатку на розрахункових рахунок Замовника в розмірі: 99 040,00 (дев'яносто дев'ять тисяч сорок грн 00 коп.) в Управління Держказначейства у Бахчисарайському районі ГУ ДКУ в АРК Відповідним чином завірений документ, що підтверджує внесення забезпечення (із печаткою банку), надається у складі пропозиції конкурсних торгів (прошивається у складі пропозиції)".

Відповідно до частини першої статті 546 Цивільного кодексу України виконання зобов'язання може забезпечуватися неустойкою, порукою, гарантією, заставою, притриманням, завдатком.

Частиною першою статті 547 Цивільного кодексу України визначено, що правочин щодо забезпечення виконання зобов'язання вчиняється у письмовій формі.

Згідно з частиною першою статті 570 Цивільного кодексу України завдатком є грошова сума або рухоме майно, що видається кредитором боржником у рахунок належних з нього за договором платежів, на підтвердження зобов'язання і на забезпечення його виконання.

Пунктом 10 частини першої статті 34 Закону України "Про нотаріат" та главою 7 розділу II Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затвердженого наказом Міністерства юстиції України від 22.02.2012 № 296/5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 22 лютого 2012 року за № 282/20595, визначено, що нотаріуси вчиняють, зокрема, такі нотаріальні дії: засвідчують вірність копій (фотокопій) документів і виписок з них.

Відповідно до частини першої статті 75 Закону України "Про нотаріат" нотаріуси, посадові особи органів місцевого самоврядування, які вчиняють нотаріальні дії, засвідчують вірність копій документів, виданих підприємствами, установами і організаціями за умови, що ці документи не суперечать законам, мають юридичне значення і засвідчення вірності їх копій не заборонено законом.

Перелік підстав для відмови у вчиненні нотаріальних дій наведений у статті 49 зазначеного Закону України та главі 13 розділу першого вказаного Порядку.

Крім того, слід зазначити, що згідно з підпунктом 6.1 пункту 6 Інструкції з діловодства в центральному апараті та установах Національного банку України, затвердженої постановою Правління Національного банку України від 04.01.1998 № 1, до внутрішніх службових документів належать такі: доповідні записки, інформації, звіти для доповіді керівництву, замовлення, листи, заходи щодо вирішення питань виробничо-службового (нерозпорядчого) характеру, які утворюються у відносинах між структурними підрозділами банківської установи.

Враховуючи наведене, твердження Скаржника не знайшло свого підтвердження. Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Скаржник повідомив, що згідно зі змінами до документації конкурсних торгів від учасників Процедури закупівлі вимагається наявність у складі пропозиції конкурсних торгів гарантійного листа від безпосереднього виробника товару про можливість надати учаснику заявлену Замовником кількість товару.

При цьому, як зазначив Скаржник, документацією також передбачено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі пропозицій конкурсних торгів складські довідки, викладені в довільній формі, які свідчать про наявність 100 % обсягу об'єкта закупівлі "(із можливістю уповноважених представників Учасника наочно вільно переконатися у наданій інформації, що буде оформлено актом)".

У зв'язку із зазначеним, Скаржник вважає, що учасники Процедури закупівлі повинні мати в розпорядженні подвійний об'єм предмету закупівлі.

Отже, на думку Скаржника, зазначені положення документації конкурсних торгів суперечать одне одному.

Таким чином, Скаржник зауважив, що вимога стосовно надання гарантійного листа від безпосереднього виробника товару про можливість надати учаснику Процедури закупівлі замовлену Замовником кількість товару є незрозумілою та безпідставною, оскільки на складі у учасників вже повинно бути 100 % об'єму предмету закупівлі в наявності.

За словами Скаржника, незрозумілим є те, "представники якого Учасника мають можливість наочно переконатись в наявності вугілля на складі учасників".

Замовник повідомив, що ним були внесені зміни до документації конкурсних торгів в частині надання учасником Процедури закупівлі складської довідки, складеної в довільній

формі, яка свідчить про наявність 100 % об'єму об'єкта закупівлі, з метою найкоротшого терміну постачання вугілля на склад Замовника у зв'язку із негайною потребою палива у разі початку паливного сезону з 15 жовтня, а також відсутністю вугілля на складі Замовника.

Також, Замовник зазначив, що ним "буде прийнято рішення про внесення змін в документацію конкурсних торгів щодо виключення питання про надання Учасником гарантованого листа від безпосереднього виробника товару про можливість надання Учаснику замовлену Замовником кількість товару у разі наявності на складі Учасника 100 % об'єкта закупівлі. У разі відсутності на складі Учасника 100 % вугілля, він повинен надати таку Довідку".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації конкурсних торгів інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі наведена в додатку 1 до Документації конкурсних торгів.

Замовник надав Колегії, зокрема, копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 30.10.2012 № 73, згідно з яким ним були внесені зміни до Документації конкурсних торгів, зокрема, вимогу пункту 1 "Технічних вимог" (додаток 1 до Документації конкурсних торгів), а саме: "учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі своїх пропозицій конкурсних торгів гарантійний лист від безпосереднього виробника товару про можливість надати учаснику, замовлену Замовником, кількість товару" вилучено.

При цьому, відповідно до зазначено протоколу Замовника оскаржувану Скаржником вимогу Документації конкурсних торгів викладено в наступній редакції: "складська довідка в довільній формі, яка свідчить про наявність 100 % об'єму об'єкта закупівлі (із можливістю уповноважених представників учасника наочно вільно переконатись у наданій інформації, що буде оформлено актом). Якщо на складі учасника палива менш ніж 100 %, учасник повинен надати гарантійний лист від безпосереднього виробника товару про можливість надати учаснику замовлену Замовником кількість товару" ("Технічні та якісні характеристики предмета закупівлі" (додаток 1 до Документації конкурсних торгів).

Однак, Замовник не обґрунтував необхідність наявності в учасників Процедури закупівлі на складі саме 100 % обсягу предмета закупівлі або у разі, якщо вони мають в наявності на складі менше 100 % – гарантійного листа від безпосереднього виробника товару про можливість надати учаснику замовлену Замовником кількість товару.

Отже, Замовник має внести зміни до Документації конкурсних торгів в цій частині.

Абзацом шостим частини четвертої статті 11 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) визначено, що комітет з конкурсних торгів забезпечує рівні умови для всіх учасників, об'єктивний та чесний вибір переможця.

Частиною другою статті 14 Закону передбачено, що замовник протягом усього процесу здійснення процедури закупівлі забезпечує конфіденційність інформації, наданої учасниками.

Відповідно до частини сьомої статті 28 Закону Замовник має право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником, до органів державної влади, підприємств, установ, організацій відповідно до їх компетенції. У разі отримання достовірної інформації про його невідповідність вимогам кваліфікаційних критеріїв, наявність підстав, зазначених у частині першій статті 17 цього Закону, або факту зазначення у пропозиції конкурсних торгів будь-якої недостовірної інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів такого учасника.

Разом з цим, Законом не передбачене право учасників процедур закупівель "наочно вільно переконуватись" у наданій іншими учасниками у складі їх пропозицій конкурсних торгів інформації та оформляти це відповідним актом.

Отже, положення Документації конкурсних торгів стосовно можливості уповноважених представників учасника наочно вільно переконатись у наданій іншим учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів інформації, про що буде складений акт, суперечить наведеним вище положенням Закону.

Враховуючи наведене, Замовник має внести зміни до Документації конкурсних торгів, з метою приведення її у відповідність до вимог Закону.

3. Скаржник повідомив, що згідно з документацією конкурсних торгів запропонований учасником Процедури закупівлі товар за своїми властивостями не повинен суперечити вимогам ДСТУ 4083-2002 "Вугілля кам'яне та антрацит для пиловидного спалювання на теплових електростанціях. Технічні умови", з урахуванням ДСТУ та ГОСТів, зазначених у ньому, та/або ТУ У 10.1-30208604-002-2002, з урахуванням ДСТУ та ГОСТів, зазначених у них.

Як стверджує Скаржник, документацією передбачено, що загальна волога на робочий стан палива W_f повинна бути не більше 10,0 %, зольність – до 30 %.

Скаржник вважає ці вимоги документації конкурсних торгів необґрунтованими та дискримінаційними, оскільки ДСТУ 4083-2002 взагалі не передбачені параметри зольності вугілля, а даний документ відноситься до вугілля, призначеного для пиловидного спалювання на електростанціях, однак, Замовник здійснює закупівлю вугілля для побутових потреб.

За словами Скаржника, відповідно до ТУ У 10.1-30208604-002-2002 вугілля марки Г (ГР 0-200 мм енергетичне) повинно мати зольність до 38 %.

Враховуючи наведене, на думку Скаржника, встановивши вказані вимоги у документації конкурсних торгів Замовник обмежує права та можливість участі потенційних учасників Процедури закупівлі.

Замовник повідомив, що згідно з 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", Рекомендацій Міністерства економічного розвитку і торгівлі Автономної Республіки Крим від 17.04.2012 № 050-1/544, технічних умов спалювання вугілля в котельних установках водогрійного типу НІСТУ-5, а також характеристик вугілля Донецького вугільного басейну, в "Технічних умовах" було вказано, що загальна вологість палива не повинна перевищувати 10 %, а зольність повинна становити до 30 %.

Замовник вважає, що зазначене не суперечить ДСТУ та ГОСТам.

Як зазначив Замовник, характеристика палива, наведена в "Технічних вимогах", відноситься до Донецького вугільного басейну, а також вугільних басейнів України.

За словами Замовника, "для обігріву підопічних працює котельня з 5 водогрійними котлами типу НІСТУ 5. Котельня невеликої потужності, не є тепловою електростанцією чи теплоелектроцентральною. Для роботи вищезазначених котлів, згідно з паспортом, робочого проекту та інструкції з експлуатації, паливо, яке згоряє в топках даних котлів з подаванням дуття під колосникову решітку, не повинно мати високе значення золи, що дуже буде ускладнювати роботу обслуговуючого персоналу з опалення, очищення колосникової решітки, внутрішніх стінок труб котла від золи та сажі. Згідно з робочим проектом розрахунку потреби в півному побутовому паливі для котельної будинку-інтернату (№ 1983/89-РТ, прикладення № АТ-295/37-368 від 07.06.1988) вид палива, яке запропоновано – півне побутове".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Згідно з пунктом 1 "Технічних вимог" (додаток 1 до Документації конкурсних торгів) предметом закупівлі є вугілля кам'яне:

- марка Гр;
- фракція: 0-200;
- категорія: перша.

Відповідно до "Технічних та якісних характеристик предмета закупівлі" (додаток 1 до Документації конкурсних торгів) запропонований учасником Процедури закупівлі товар за своїми властивостями не повинен суперечити вимогам ДСТУ 4083-2002 "Вугілля кам'яне та антрацит для пиловидного спалювання на теплових електростанціях. Технічні умови", з урахуванням ДСТУ та ГОСТів, зазначених у ньому, та/або ТУ У 10.1-30208604-002-2002, з урахуванням ДСТУ та ГОСТів, зазначених у них.

При цьому, загальна волога на робочий стан палива W_t^r повинна бути не більше 10,0 %, зольність – до 30 %. Для вугілля із західного Донбасу, допускається волога на робочий стан палива W_t^r не більше 16,0 %.

Замовник надав Колегії, зокрема, робочий проект розрахунку потреби в півному побутовому паливі для котельної будинку-інтернату (№ 1983/89-РТ), згідно з яким вид палива, який передбачений як основне – півне побутове.

Відповідно до пункту 1 Національного стандарту України ДСТУ 4083-2002 "Вугілля кам'яне та антрацит для пиловидного спалювання на теплових електростанціях. Технічні умови" цей стандарт поширюється на кам'яне вугілля, антрацит та продукти його перероблення, що постачаються для пиловидного спалювання на теплові електростанції, і установлює технічні вимоги до якості вугілля залежно від категорії якості.

Згідно з ТУ У 10.1-30208604-002-2002 "Вугілля донецьке ВО "КРАСНОАРМІЙСЬК" для шарового спалювання" "настоящие технические условия распространяются на уголь донецкий п/о "Красноармейск уголь", предназначенный для слоевого сжигания" (мовою оригіналу).

Разом з цим, пунктом 1 Національного стандарту України ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. Технічні умови" (надалі – ДСТУ 7146:2010) визначено, що цей стандарт поширюється на кам'яне вугілля, антрацит та продукти їх перероблення, яке використовуються для побутових потреб.

Відповідно до підпункту 3.1 пункту 3 ДСТУ 7146:2010 для побутових потреб використовують вугілля марок Д, ДГ, Г, П, А та Ж згідно з ДСТУ 3472 Донецького та Львівсько-Волинського басейну.

Згідно з підпунктом 3.3 пункту 3 ДСТУ 7146:2010 за якісними технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1, якою передбачені, зокрема, такі показники вугілля, як зольність на сухий стан палива та загальна волога на робочий стан палива, в тому числі, і для вугілля марки Г.

Таким чином, дія Національного стандарту України ДСТУ 4083-2002 "Вугілля кам'яне та антрацит для пиловидного спалювання на теплових електростанціях. Технічні умови" і ТУ У 10.1-30208604-002-2002 "Вугілля донецьке ВО "КРАСНОАРМІЙСЬК" для шарового спалювання" не поширюється на кам'яне вугілля для побутових потреб, яке, з урахуванням пояснень Замовника, є предметом закупівлі.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації конкурсних торгів.

Враховуючи зазначене в пунктах 2-3 цього рішення, Замовник має внести зміни до Документації конкурсних торгів з метою приведення її у відповідність до вимог чинних нормативно-правових актів України.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для часткового задоволення Скарги.

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.

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 Кримську республіканську установу "Соколінський психоневрологічний інтернат" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "10.10.1 Вугілля кам'яне" за державні кошти [оголошення № 292189, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 19 вересня 2012 року № 111/6 (713/6)], зазначені в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК