



**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

№ 98-р/пк-ск від 28.01.2014

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець
Костаків Сергій Вікторович
вул. Титова, 21, к. 23,
м. Дніпропетровськ, 49055

Відділ освіти Кіровської районної
державної адміністрації Автономної
Республіки Крим
вул. Р. Люксембург, 28,
смт Кіровське, Автономна
Республіка Крим, 97300

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 фізичної особи-підприємця Костаків Сергія Вікторовича (надалі – Скаржник, ФОП Костаків С.В.) від 16.12.2013 № 16/12 (zareestrovanu в Комітеті 18.12.2013 за № 8-20/3803-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Відділом освіти Кіровської районної державної адміністрації Автономної Республіки Крим (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки АМ - 880 тон, вугілля кам'яне марки ДГ - 290 тон)" [оголошення № 190078, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 11.11.2013 № 89 (832)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;

- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 19.12.2013 № 2017-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 19.12.2013 № 20-29.2/03-5047-дз Замовник листом від 27.12.2013 № 05/05-22/62 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

В ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, встановлено наступне.

1. Скаржник повідомив, що Замовник в документації конкурсних торгів (надалі – Документація) вимагає від учасників Процедури закупівлі наявності матеріально-технічної бази, а саме складських приміщень, вагової, навантажувача та транспортних засобів, на території Кіровського району Автономної Республіки Крим.

На думку Скаржника, вказані вимоги Замовника є незаконними та дискримінаційними, оскільки штучно звужують коло можливих учасників, у зв'язку з тим, що постачання вугілля може бути здійснено суб'єктами господарювання, які не мають матеріально-технічної бази на території Кіровського району Автономної Республіки Крим.

Зі слів Скаржника, постачання вугілля буде здійснюватись до закладів освіти без залучення складських приміщень. Для зважування вугілля будуть використовуватись пересувні автомобільні ваги. Для доставки вугілля та його навантаження/розвантаження можуть бути задіяні транспортні засоби, які знаходяться за межами Кіровського району.

На думку Скаржника вимога Документації щодо наявності стаціонарної сертифікованої вагової є дискримінаційною, оскільки учасники Процедури закупівлі можуть мати пересувні автомобільні ваги, які під час поставки вугілля кам'яного будуть надані для зважування вугілля на території, визначеній Замовником.

Скаржник повідомив, що вказаним пунктом Документації також передбачено надання учасниками Процедури закупівлі акта на право власності сертифікованої вагової. При цьому, зі слів Скаржника, сертифікація ваг не передбачена чинним законодавством, та Документація не містить вимог ким має бути виданий акт про право власності на ваги.

На думку Скаржника, вказані вимоги Документації є такими, що неможливо виконати.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що вказані вимоги Документації встановлені у зв'язку з тим, що заклади освіти району не мають складських приміщень для зберігання всього обсягу вугілля, та у будь-який час може виникнути необхідність доставки вугілля до закладів освіти.

Також Замовник повідомив, що наявність вагової на території складських приміщень необхідна у зв'язку з тим, що представники Замовника зможуть прибути до місця складування вугілля та бути присутніми особисто при завантаженні вугілля, що, у випадку наявності складських приміщень в учасника Процедури закупівлі за межами Кіровського району Автономної Республіки Крим, робить це неможливим.

На думку Замовника, будь-який суб'єкт господарювання може орендувати складські приміщення на території Кіровського району.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону для участі у процедурах закупівель учасники повинні мати кваліфікаційні дані, які відповідають, зокрема, такому критерію, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази, у тому числі власних виробничих потужностей та/або центрів обслуговування на території України.

Згідно з частиною третьою статті 16 Закону визначені замовником згідно з цією статтею кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію

учасників або учасників попередньої кваліфікації про відповідність їх таким критеріям, зазначаються, зокрема, в документації конкурсних торгів.

Підпунктом 1 пункту 6 розділу III Документації встановлений такий кваліфікаційний критерій, як "Наявність обладнання та матеріально-технічної бази", на підтвердження відповідності якому учасники Процедури закупівлі повинні надати: "інформаційну довідку, складену у довільній формі, про наявність матеріально-технічної бази учасника на території Кіровського району АР Крим, (завірені копії документів підтверджуючих наявність складського майданчику, копію договору оренди, копію акта на право власності сертифікованої вагової (копія технічного паспорту з відміткою державної первинної повірки), навантажувача, автомобільного транспорту)".

Слід зазначити, що пунктом 2 розділу VI Документації визначені Істотні умови, які обов'язково включаються до договору про закупівлю, якими передбачено, що постачання вугілля здійснюється протягом одного календарного дня з моменту звернення.

У відповідь на запит Колегії від 20.01.2014 № 20-29/03-03-111-дз Скаржник листом від 21.01.2014 № 10 повідомив, що постачання вугілля буде здійснюватись зі складу розташованого в с. Новокримське, Джанкойського р-ну, Автономної Республіки Крим та який знаходиться на відстані 108 км від смт Кіровське, що, на думку Скаржника, дозволяє здійснити постачання вугілля протягом одного дня з моменту заявки Замовника.

Також Скаржником на розгляд Колегії надано:

- копію витягу про реєстрацію права власності на нерухоме майно (нежитлова будівля за адресою Автономна Республіка Крим, Джанкойський р-н, с. Новокримське, вул. Севастопольська, 20);
- копію договору оренди транспортного засобу від 01.10.2013 № 1/10 на автомобіль-самоскид з причепом;
- копію свідоцтва про державну реєстрацію на трактор колісний;
- копію свідоцтва про повірку робочого засобу вимірювальної техніки на ваги механічні, які належать ФОП Костакову С.В.

Таким чином, вимога Документації щодо наявності в учасників Процедури закупівлі обладнання та матеріально-технічної бази на території Кіровського району Автономної Республіки Крим, звужує коло потенційних учасників, адже у Процедурі закупівлі не зможуть взяти участь ті суб'єкти господарювання, які мають матеріально-технічну базу в інших адміністративно-територіальних одиницях України, зокрема, в інших районах Автономної Республіки Крим.

Разом з цим, вимога підпункту 1 пункту 6 розділу III Документації стосовно надання копії акта на право власності сертифікованої вагової (копії технічного паспорту з відміткою державної первинної повірки) унеможливує участь у Процедурі закупівлі учасників, які для зважування транспортних засобів з вугіллям будуть використовувати пересувні автомобільні ваги. Слід зазначити, що ця вимога також призводить до неможливості участі у Процедурі закупівлі учасників, що мають інші документи, які підтверджують право власності/користування на вагову (пересувні автомобільні ваги).

Отже, дії Замовника в частині встановлення вимог, зазначених у підпункті 1 пункту 6 розділу III Документації є такими, що порушують основні принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону, а саме: відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, добросовісна конкуренція серед учасників, недискримінація учасників.

Крім того, Замовником не доведена та не обґрунтована необхідність встановлення у Документації вказаних вище вимог.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен внести зміни до Документації у цій частині.

2. Зі слів Скаржника, Замовником були порушені вимоги Закону, оскільки не були надані роз'яснення на його звернення до Замовника від 29.11.2013 № 21.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що отримав звернення Скаржника 02.12.2013 та надав на нього відповідь 03.12.2013.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 23 Закону учасник, який отримав від замовника документацію конкурсних торгів, має право не пізніше ніж за 10 днів до закінчення строку подання пропозицій конкурсних торгів звернутися до замовника за роз'ясненнями щодо документації конкурсних торгів. Замовник повинен надати роз'яснення на запит протягом трьох днів з дня його отримання всім особам, яким було надано документацію конкурсних торгів.

У складі документів, наданих Скаржником та Замовником на розгляд Колегії, міститься звернення ФОП Костакова С.В. від 29.11.2013 № 21 щодо внесення змін до Документації, яке зареєстроване у Замовника 02.12.2013 за № 05/05-23/31.

Замовником на розгляд Колегії надано копію листа від 03.12.2013 № 05/05-22/47 адресованого Скаржнику з інформацією про внесені зміни до Документації.

Разом з цим, Замовником не надано документального підтвердження надсилання вказаного листа на адресу Скаржника.

Слід зазначити, що звернення ФОП Костакова С.В. від 29.11.2013 № 21 не є запитом про надання роз'яснень щодо Документації, у зв'язку з чим ненадання на нього відповіді Замовником не може вважатись порушенням вимог статті 23 Закону, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги у цій частині.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

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

Враховуючи викладене, Колегію встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з 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 частково.

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 Відділ освіти Кіровської районної державної адміністрації Автономної Республіки Крим внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки АМ - 880 тон, вугілля кам'яне марки ДГ - 290 тон)" [оголошення № 190078, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 11.11.2013 № 89 (832)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК