



**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

№ 716-р/пк-ск від 27.06.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"АРТМАРКЕТ"
вул. Фрунзе, 122/207,
м. Знам'янка,
Кіровоградська обл., 27406

Старомихайлівський
психоневрологічний інтернат
Головного управління праці та
соціального захисту населення
Донецької обласної державної
адміністрації

Старомихайлівський
психоневрологічний інтернат,
сmt Старомихайлівка,
Мар'їнський р-н,
Донецька обл., 85635

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

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 "АРТМАРКЕТ" (надалі – Скаржник, ТОВ "АРТМАРКЕТ") від 01.06.2014 № 01/06-01 (зарєєстровану в Комітеті 02.06.2014 за № 8-20/1213-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Старомихайлівським психоневрологічним інтернатом Головного управління праці та соціального захисту населення Донецької обласної державної адміністрації (надалі – Замовник, Інтернат) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на

закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 105230, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 21.04.2014 № 32 (878)]

(надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 03.06.2014 № 595-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запити Колегії від 03.06.2014 № 20-29.3/06-1494-дз та від 19.06.2014 № 20-29.3/06-1672-дз Замовник листом від 10.06.2014 № 01-12/346 надав пояснення стосовно питань, викладених у Скарзі.

Розглянувши надані Замовником документи та пояснення, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

У Скарзі ТОВ "АРТМАРКЕТ" повідомляє, що вимоги підпунктів "а", "б" та "в" пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 закону, а саме – недискримінації учасників, оскільки участь у Процедурі закупівлі зможуть взяти лише суб'єкти господарювання, які мають договірні відносини безпосередньо з виробниками предмета закупівлі.

У листі від 10.06.2014 № 01-12/346 Замовник повідомив, що посилання Скаржника на неможливість отримання копії технічних умов виробника є безпідставними, оскільки вказаний документ має інформаційний характер, а його отримання не передбачає використання технічних умов.

За словами Замовника, Скаржником не надано підтверджуючих документів стосовно неможливості виконання вказаних вимог документації конкурсних торгів.

Як повідомляє Замовник, інформація, вказана в технічних умовах, необхідна для підтвердження безпечності вугілля і його використання за призначенням (комунально-побутові потреби) та має на меті захист життя і здоров'я підопічних Інтернату.

У ході розгляду зазначеного питання, Колегією було встановлено наступне.

1. Згідно з пунктом 2 розділу III копії документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 15.04.2014 № 16, (надалі – Документація), наданої ТОВ "АРТМАРКЕТ" у додаток до Скарги та оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу: "пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з документів, які підтверджують відповідність запропонованого учасником товару технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета закупівлі відповідно до вимог пункту 7 розділу 3 Документації".

У пункті 7 розділу III Документації Замовником наведена інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, в тому числі відповідну

технічну специфікацію (у разі потреби – плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі).

1.1. Підпунктом "а" пункту 7 розділу III Документації визначено, зокрема, що учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником, а саме – інформацію про походження вугілля (копію договору з виробником, завірену печаткою та підписом відповідальної особи виробника).

Виходячи з наведеної вимоги Документації, взяти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише виробники або учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками.

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 вказаної вимоги у Документації порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

1.2. Згідно з абзацом першим пункту 7 розділу III Документації технічні характеристики предмета закупівлі, що закуповується, повинні відповідати ДСТУ 7146:2010,

ДСТУ 4083:2002, ГОСТ 19242-73 та технічним умовам виробника діючими на період постачання товару, технічній специфікації (додаток № 1 Документації).

Відповідно до підпункту "б" пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати "копію технічних умов на вуглезбагачення, погоджених з Міністерством охорони здоров'я України або з обласною санітарно-епідеміологічною станцією (копія завірена учасником)".

Статтею 15 Закону України "Про стандартизацію" визначено, зокрема, що право власності на стандарти, технічні умови та кодекси усталеної практики, прийняті чи схвалені іншими органами та організаціями, що займаються стандартизацією, належить організаціям, установам, за кошти яких вони створені або яким воно передано в установленому законом порядку.

Забороняється повністю чи частково відтворювати, тиражувати і розповсюджувати як офіційні видання будь-які стандарти, кодекси усталеної практики, класифікатори або їх частини без дозволу їх власника чи уповноваженої ним особи, крім випадків, передбачених цим Законом.

Відповідно до підпункту 3.10 пункту 3 Національного стандарту України "Правила побудови, викладення, оформлення, погодження, прийняття та позначення технічних умов" право власності на ТУ належить тим суб'єктам господарювання, на кошти яких їх створено або яким це право передано в порядку, встановленим законодавством.

За згодою власника ТУ дозволено використовувати іншим суб'єктам господарювання.

Враховуючи викладене вище, надати копію технічних умов на вуглезбагачення зможуть лише його виробники або учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками, та яким власник технічних умов надав право на їх використання.

Встановлена зазначена вимога порушує один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Документація потребує внесення змін в цій частині.

1.3. Згідно з підпунктом "в" пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів мають надати "копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик предмета закупівлі, виданого

виробнику (копію завірену виробником)".

Підпунктом 3.6 пункту 3 Національного стандарту України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" – ДСТУ 7146:2010 (надалі – Стандарт) визначено, що для вугілля встановлюють кодове число та визначають додаткові параметри кодифікації згідно з ГОСТ 30313 та Міжнародною системою кодифікації вугілля середнього та високого рангів.

За результатами дослідження оформлюють сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик.

Пунктом 7.10 Стандарту визначено, що під час укладання договору на постачання вугілля для побутових потреб повинен бути представлений сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик, що містить основні та додаткові параметри кодифікації вугілля середнього та високого рангів згідно з ГОСТ 30313 та Міжнародною системою кодифікації. Термін дії сертифіката генетичних, технологічних та якісних характеристик – чотири роки.

Таким чином, виходячи з вимог підпункту "в" пункту 7 розділу III Документації надати копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик предмета закупівлі зможуть лише його виробники або суб'єкти господарювання, які мають взаємовідносини з виробниками та можуть засвідчити копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик предмета закупівлі у виробника.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

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

Встановлена зазначена вимога Документації порушує один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та вимогу частини третьої статті 5 закону.

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

Замовник не довів та документально не обґрунтував необхідності встановлення у Документації зазначених вище вимог у Документації.

З урахуванням інформації, викладеної у підпунктах 1.1, 1.2 та 1.3 пункту 1 мотивувальної частини цього рішення, Замовник має внести відповідні зміни до Документації.

2. З інформації, оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу Колегією було встановлено, що 04.06.2014 Замовник здійснив розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Зазначена інформація підтверджується протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 04.06.2014 б/н, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу.

Згідно з абзацом другим частини п'ятої статті 18 Закону, зокрема, орган оскарження повинен у строк, що не перевищує трьох робочих днів з дня реєстрації скарги в органі оскарження, повідомити суб'єкта оскарження, замовника, генерального замовника про час і місце розгляду скарги та в той самий строк подати для оприлюднення таке повідомлення на веб-портал Уповноваженого органу.

Відповідно до частини шістнадцятої статті 18 Закону рішення органу оскарження набирають чинності з дня їх прийняття та є обов'язковими для виконання замовниками, генеральними замовниками, особами, яких вони стосуються.

Рішення органу оскарження підлягають обов'язковому оприлюдненню після їх прийняття на веб-порталі Уповноваженого органу та не пізніше наступного робочого дня також оприлюднюються на веб-порталі Антимонопольного комітету України.

Рішення Колегії від 03.06.2014 № 595-р/пк-ск було оприлюднене на веб-порталі Антимонопольного комітету України 03.06.2014 у розділі "Інформація про рішення щодо оскарження процедур державних закупівель", відповідно до якого Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Вказане рішення Колегії, запит про надання інформації та Скарга були надіслані 03.06.2014 Замовнику поштою та на електронну адресу – stpni@ukr.net, яка вказана в оголошенні про заплановану закупівлю, оприлюдненому на веб-порталі Уповноваженого органу.

Також, відповідальна за проведення Процедури закупівлі особа Замовника була повідомлена про надходження Скарги до органу оскарження за телефоном (062) 789-52-61, який вказаний в оголошенні про заплановану закупівлю.

Відповідно до абзацу першого частини восьмої статті 18 Закону подання скарги не призупиняє процедуру закупівлі, за винятком випадку, коли орган оскарження приймає рішення про призупинення процедури закупівлі.

Згідно з абзацом третім частини восьмої статті 18 Закону призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником, генеральним замовником будь-яких дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі, у тому числі укладення договору про закупівлю, крім дій, спрямованих на усунення порушень, зазначених у скарзі.

Рішенням Колегії від 03.06.2014 № 595-р/пк-ск Процедура закупівлі була призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Разом з цим, згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів б/н, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу, 04.06.2014 відбулося розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Таким чином, здійснивши розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі під час її призупинення органом оскарження, Замовник порушив вимоги абзацу третього частини восьмої статті 18 Закону і позбавив Скаржника, зокрема, можливості подати свою пропозицію конкурсних торгів та взяти участь у Процедурі закупівлі.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Колегією встановлено, що здійснивши розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, Замовник допустив порушення Закону, яке неможливо усунути шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

Відповідно до абзацу третього частини першої статті 30 Закону замовник відмінює торги у разі неможливості усунення порушень, які виникли через виявлені порушення законодавства з питань державних закупівель.

Таким чином, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону № 1197-VII.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII, Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Старомихайлівський психоневрологічний інтернат Головного управління праці та соціального захисту населення Донецької обласної державної адміністрації відмінити процедуру закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 105230, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 21.04.2014 № 32 (878)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ