



**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

№ 497-р/пк-ск від 07.05.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Захід-Еко"
вул. Шкільна, 22, с. Пістинь,
Косівський р-н,
Івано-Франківська обл., 78633

Управління освіти, молоді та спорту
Долинської райдержадміністрації
Івано-Франківської області
вул. Грушевського, 18, м. Долина,
Івано-Франківська обл., 77500

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Захід-Еко" (надалі – Скаржник) від 21.03.2014 № 21-03-1 (zareestrovano в Комітеті 24 березня 2014 року за № 8-20/661-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Управлінням освіти, молоді та спорту Долинської райдержадміністрації Івано-Франківської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне (вугілля рядове ГР, ЖР - 280 т, вугілля антрацит АК - 100 т)" [оголошення № 055308, опубліковане в

інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24 лютого 2014 року № 16 (862)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема:

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) призупинити Процедуру закупівлі;
- 3) зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги у документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 24.03.2014 № 333-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 24.03.2014 № 20-29.2/06-814-дз Замовник листом від 27.03.2014 № 98/01-9/55 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

1. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимоги, встановлені Замовником у підпункті 1.1 та 1.5 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів, стосовно надання довідки, яка містить інформацію про наявність обладнання, матеріально-технічної бази та власних виробничих потужностей на території України та виписки з реєстру по рахунку 10 "Основні засоби", або будь-якого іншого документу, що засвідчує право власності на виробничі потужності, зазначені у довідці про наявність обладнання, є дискримінаційними, оскільки передбачають участь у торгах лише виробників вугілля, що суттєво обмежує коло потенційних учасників Процедури закупівлі.

Крім того, як зазначає Скаржник, вугілля марок ГР та ЖР взагалі не є предметом виробництва, видобувається безпосередньо з шахти, а отже, коло учасників обмежується тільки підприємствами, які мають на балансі шахту або інше обладнання для видобутку вугілля.

Замовник з цього питання повідомив, що в межах Закону правомірно встановив у підпункті 1.5 пункту 6 розділу документації конкурсних торгів вимогу, яка відповідає чинному законодавству України.

Замовник зауважив, що відповідно Положення бухгалтерського обліку та інструкції № 291, зокрема, для обліку основних засобів призначено активний рахунок 10 "Основні засоби".

Зі слів Замовника, при веденні обліку господарської діяльності, кожним суб'єктом господарювання надання копії такого документу є обов'язковим, а тому вимога щодо надання виписки з реєстру по рахунку 10 "Основні засоби" не може бути дискримінаційною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з частиною другою статті 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 1 червня 2010 року № 2289-VI, що діяв на дату початку проведення Процедури закупівлі (надалі – Закон № 2289-VI) замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази, у тому числі власних виробничих потужностей або центрів обслуговування на території України.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 16 Закону № 2289-VI 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 в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника).

Відповідно до підпункту 1.1 підпункту 1 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку в довільній формі, що містить інформацію про наявність обладнання, матеріально-технічної бази та власних виробничих потужностей на території України, які використовуються учасником при виробництві, постачанні вугілля кам'яного, що є предметом закупівлі за цими торгами.

Таким чином, Замовником не порушено вимоги статті 16 Закону № 2289-VI в цій частині.

Згідно з підпунктом 1.5 підпункту 1 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасник надає виписку з реєстру по рахунку 10 "Основні засоби" (дійсну на дату подання пропозиції) або актів приймання-передачі обладнання, або копії технічних паспортів (із зазначенням у них власника), або будь-якого іншого документу, що засвідчує право власності на виробничі потужності, зазначені у довідці про наявність обладнання, матеріально-технічної бази та власних виробничих потужностей.

Отже, зазначена вимога документації конкурсних торгів обмежує коло потенційних учасників лише тими, які мають право власності на виробничі потужності та власні виробничі потужності.

Частиною третьою статті 22 Закону № 2289-VI передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників, у тому числі, Скаржника.

Дії Замовника щодо встановлення у документації конкурсних торгів вимоги стосовно надання документів, які засвідчують лише право власності на виробничі потужності та власних виробничих потужностей порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону № 2289-VI та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону № 2289-VI, а саме – недискримінація учасників.

Виходячи з наведеного вище, Колегією встановлено, що Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. У Скарзі Скаржник повідомив, що вимога, встановлена Замовником у підпункті 1.4 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів, стосовно надання документів, що підтверджують наявність складських приміщень для зберігання вугілля, є дискримінаційною та обмежує коло потенційних учасників Процедури закупівлі, оскільки предметом закупівлі є вугілля на умовах доставки до закладів освіти Замовника, а отже, використання складу учасниками не є обов'язковою умовою поставки.

За словами Скаржника, учасники можуть здійснювати доставку безпосередньо з шахти або перенавантажувати на автомобілі безпосередньо з залізничних вагонів без використання складу.

Замовник з цього питання повідомив, що вимога про наявність складських приміщень, як частини матеріально-технічної бази, не обмежується певною територією, а передбачає наявність складу на будь-якій території в межах України.

Зі слів Замовника, дана вимога є необхідною, оскільки можлива ситуація, що з об'єктивних причин Замовник не матиме можливості прийняти вугілля, а його потрібно десь зберігати на час усунення об'єктивних обставин.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з частиною другою статті 16 Закону № 2289-VI замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази, у тому числі власних виробничих потужностей або центрів обслуговування на території України.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 16 Закону № 2289-VI 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 в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника).

Відповідно до підпункту 1.4 підпункту 1 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати документи, що підтверджують наявність складських приміщень для зберігання вугілля (нотаріально завірена копія документа що підтверджує право власності або нотаріально завірена копія договору оренди, користування тощо).

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином зазначена вище вимога документації конкурсних торгів порушує його права та законні інтереси та перешкоджає взяти участь у Процедурі закупівлі.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимога, встановлена Замовником у підпункті 2.1 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів, стосовно надання копії штатного розпису, суперечить вимогам чинного законодавства, оскільки штатний розпис – це документ, що встановлює для даного підприємства, установи, організації структуру, штат і посадові оклади працівників. У штатному розписі не зазначаються прізвища конкретних працівників, а отже, він не може бути підтвердженням факту трудових відносин.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до частини третьої статті 64 Господарського кодексу України підприємство самостійно визначає свою організаційну структуру, установлює чисельність працівників та штатний розпис.

За словами Замовника, зазначена норма надає підприємству свободу в прийнятті рішення щодо складання штатного розпису, але разом з тим вказує на його необхідність.

Замовник зауважив, що на підставі штатного розпису, правил внутрішнього трудового розпорядку, а також посадових (робочих) інструкцій, керівник підприємства приймає рішення з кадрових питань, зокрема, щодо прийому на роботу, переведення працівників на іншу роботу, встановлення посадового окладу (тарифної ставки) конкретного працівника відповідно до його посади (кваліфікації).

На думку Замовника, встановлення факту наявності трудових відносин, шляхом підтвердження копією штатного розпису, є достатнім, оскільки Замовнику важливо знати про факт наявності трудових відносин із працівниками, які підтверджуються саме штатним розписом.

Замовник повідомив, що вимога про обов'язкове зазначення в штатному розписі прізвищ конкретних працівників у документації конкурсних торгів відсутня.

Замовник зауважив, що штатний розпис затверджується керівником у всіх випадках укладення трудових відносин із працівником, а отже, в разі наявності трудових відносин із працівником, в учасника не виникне труднощів надати вищевказаний документ.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з частиною другою статті 16 Закону № 2289-VI замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 16 Закону № 2289-VI 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 в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника).

Відповідно до підпункту 2.1 підпункту 2 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку, складену у довільній формі, про наявність працівників, які мають необхідні знання та де зазначено інформацію про загальну кількість працівників, ППБ, посада, кожного з працівників, відомості про освіту, відомості про наявний досвід по супроводу та виконанню поставок вугілля кам'яного кожного з працівників.

Для підтвердження інформації, наданої у довідці, учасник надає документи, що підтверджують наявність трудових відносин з працівниками, а саме: копію штатного розпису організації-учасника.

Скаржником не обґрунтовано та документально не підтверджено неможливість виконати наведену вище вимогу документації конкурсних торгів.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

4. Скаржник у Скарзі повідомив, що відповідно до підпунктів 3.1 та 3.2 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати копії не менше чотирьох аналогічних договорів для підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів.

На думку Скаржника, зазначена вимога документації конкурсних торгів суперечить вимогам статті 16 Закону № 2289-VI, оскільки Законом № 2289-VI не передбачено право Замовника встановлювати вимогу щодо виконання учасником певної кількості аналогічних договорів.

Зі слів Скаржника, учасник, який виконав один, два або три договори на поставку вугілля вважається таким, що відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Скаржник вважає, що Замовник протиправно позбавив таких учасників можливості брати участь у Процедурі закупівлі.

Замовник з цього питання повідомив, що враховуючи те, що кошти за поставлене вугілля будуть виплачуватися із держбюджету, Замовник повинен бути переконаний у належному досвіді виконання аналогічних договорів учасника та мати відповідні докази підтвердження цього факту.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з частиною другою статті 16 Закону № 2289-VI замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 16 Закону № 2289-VI 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 в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника).

Відповідно до підпункту 3.1 підпункту 3 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку про виконання аналогічних договорів де зазначено перелік виконаних аналогічних договорів (не менше чотирьох) із зазначенням реквізитів договорів, суми договорів, повного найменування замовників згідно з такими договорами, їх адрес та контактних номерів телефонів, прізвища ім'я та по батькові, та посад посадових осіб таких замовників, що були уповноважені за супровід та виконання таких договорів, відомості про найменування поставлених товарів (марки вугілля), кількість поставленого вугілля та строки поставок.

Згідно з підпунктом 3.2 підпункту 3 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати копії не менше ніж чотирьох виконаних аналогічних договорів, разом з копіями відповідних накладних щодо всього обсягу вугілля,

поставленого згідно кожного з договорів, а також копіями сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик, що надавались на поставлені товари.

Скаржником не обґрунтовано та документально не підтверджено неможливість виконати наведену вище вимогу документації конкурсних торгів.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10 квітня 2014 року № 1197-VII (надалі – Закон) за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в 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 у 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.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

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", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Управління освіти, молоді та спорту Долинської райдержадміністрації Івано-Франківської області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Вугілля кам'яне (вугілля рядове ГР, ЖР - 280 т, вугілля антрацит АК - 100 т)" [оголошення № 055308, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24 лютого 2014 року № 16 (862)], з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ