



**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

<u>№ 606-р/пк-ск</u>	<u>від 04.06.2014</u>	<u>вих. лист</u>	<u>від</u>	<u>№</u>
				Приватне підприємство "Енергозахід" вул. Героїв УПА, 27/71, м. Сокаль, Львівська обл., 80000
				Відділ освіти Турківської районної державної адміністрації вул. Січових Стрільців, 23, м. Турка, Львівська обл., 82500
				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 приватного підприємства "Енергозахід" (надалі – Скаржник, ПП "Енергозахід") від 22.04.2014 № 32 (zareestrovany в Комітеті 22 квітня 2014 року за № 8-20/881-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Відділом освіти Турківської районної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля марки Г 13-100 або еквівалент)" [оголошення № 009231, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 13 січня 2014 року № 4 (850)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі в частині встановлення дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів і просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги з документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 22.04.2014 № 436-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 22.04.2014 № 20-29.2/04-1087-дз Замовник листами від 06.05.2014 № 312 та від 13.05.2014 № 326 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У відповідь на запит Колегії від 19.02.2014 № 20-29.2/03-496-дз Замовник листом від 27.02.2014 № 144 також надав копії документів щодо Процедури закупівлі.

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

На дату початку проведення Процедури закупівлі діяв Закон України "Про здійснення державних закупівель" від 1 червня 2010 року № 2289-VI (надалі – Закон № 2289-VI).

Замовником до документації конкурсних торгів були внесені зміни, затверджені прокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 07.02.2014 № 3 та від 11.04.2014 № 4 (надалі – Документація).

1. ПП "Енергозахід" у Скарзі повідомило, що рішенням Колегії від 17.03.2014 № 310-р/пк-ск (надалі – рішення Колегії) Замовника було зобов'язано виключити з Документації вимогу щодо наявності в учасника повірених автовагів [власних або орендованих, непересувних (на території Турківського району Львівської області)].

Проте, як зазначає Скаржник, Замовник, всупереч рішення Колегії, знову встановив дискримінаційну вимогу щодо наявності в учасника ваг на території Турківського району Львівської області лише змінивши її формулювання – вагове обладнання, яке може бути використане за місцем поставки.

При цьому, як повідомляє Скаржник, всі заклади освіти (місця доставки) знаходяться на території Турківського району Львівської області (додаток 2 Документації).

За словами Скаржника, Замовник з урахуванням вимог додатку 2 Документації встановив вимогу про наявність в учасника вагів на території Турківського району Львівської області, що суттєво обмежує участь учасника у Процедурі закупівлі.

Скаржник зауважив, що має виробничі та складські потужності на території Сокальського району Львівської області, де і планує навантажувати вугілля на автотранспорт. Зважування та оформлення товаро-супровідних документів здійснюється у місці завантаження вугілля відповідно до вимог законодавства. Переміщення вугілля автомобільним транспортом без товаро-супровідних документів заборонено. Предметом закупівлі є вугілля кам'яне, місце поставки – школи Турківського району Львівської області.

Тобто, як повідомляє Скаржник, такі послуги, як зважування вугілля на території Турківського району Львівської області до предмету закупівлі не входять.

Зі слів Скаржника, посилання Замовника на пункт 6 Інструкції Держарбітражу СРСР від 15/06/65 р. № П-6 "Про порядок приймання продукції виробничо-технічного призначення і товарів народного споживання по кількості" є неправомірним, оскільки зазначена норма не містить вимоги щодо обов'язку підприємства-постачальника забезпечити наявність вагів на місці приймання товарів.

Скаржник зауважив, що в його розпорядженні є усе необхідне обладнання для постачання вугілля: складські приміщення, ваги, автотранспорт, навантажувач тощо.

Замовник з цього питання повідомив, що з метою належного вхідного контролю та для захисту економічних інтересів держави, керуючись частиною другою статті 16 Закону та для забезпечення виконання вимоги пункту 6 Інструкції Держарбітражу СРСР від 15/06/65 р. № П-6 "Про порядок приймання продукції виробничо-технічного призначення і товарів народного споживання по кількості", яка передбачає, що приймання продукції, яка постачається без тари, а також приймання по вазі бруто відбуваються на складі

одержувача – під час доставки продукції постачальником, а також у зв'язку з відсутністю вагового обладнання у Замовника, учасники повинні забезпечити можливість контролю кількості вугілля, яке поставляється в навчальні заклади, що розташовані в межах Турківського району Львівської області.

За словами Замовника, враховуючи специфіку предмета закупівлі, одним з обов'язкових елементів матеріально-технічної бази є вагове обладнання та можливість проведення контролю поставленого товару по кількості.

Замовник вважає, що вимога щодо наявності вагового обладнання, яке може бути використане по місцю доставки вугілля, не зобов'язує учасника мати таке обладнання на території Турківського району.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 змін до Документації від 11.04.2014 з метою належного вхідного контролю та для захисту економічних інтересів держави, керуючись частиною другою статті 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (Замовник вправі самостійно визначати перелік документів для підтвердження кваліфікаційних критеріїв до учасників) та для забезпечення виконання вимоги пункту 6 Інструкції Держарбітражу СРСР від 15/06/65 р. № П-6 "Про порядок приймання продукції виробничо-технічного призначення і товарів народного споживання по кількості", яка передбачає, що приймання продукції, яка постачається без тари, а також приймання по вазі бруто відбувається на складі одержувача – при доставці продукції постачальником, а також у зв'язку з відсутністю вагового обладнання у Відділі освіти Турківської РДА, учасники повинні забезпечити можливість контролю кількості вугілля, яке поставляється в навчальні заклади, які розташовані саме в межах Турківського району Львівської області. Для цього п.п. 1. "наявність обладнання та матеріально-технічної бази, у тому числі власних виробничих потужностей та/або центрів обслуговування на території України" пункту 6 "Кваліфікаційні критерії до учасників" розділу 3 "Підготовка пропозиції конкурсних торгів" Документації доповнено реченням наступного змісту:

"1.4. Копія договору оренди або документа, який засвідчує право власності учасника на вагове обладнання (мобільне чи стаціонарне), яке може бути використане по місцю доставки вугілля кам'яного Учасником. Копія документу, що засвідчує дійсну на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів повірку даного вагового обладнання".

Пунктом 3 розділу 1 Документації визначено, зокрема, місце, кількість, обсяг поставки товарів (надання послуг, виконання робіт): школи Турківського району Львівської області.

Листом від 22.05.2014 № 20-29.3/06-1343-дз Колегія звернулась до ПП "Енергозахід" з проханням надати інформацію щодо порушення прав та законних інтересів Скаржника з боку Замовника в частині встановлення зазначеної вище вимоги Документації, з наданням підтверджуючих документів.

Станом на 04.06.2014 Скаржник відповіді не надав.

Таким чином, Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника щодо встановлення у Документації вимоги стосовно наявності в учасника орендованого або власного вагового обладнання (мобільного чи стаціонарного), яке може бути використане за місцем доставки вугілля учасником, порушують його права та законні інтереси та перешкоджають подати пропозицію конкурсних торгів.

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

2. У Скарзі ПП "Енергозахід" повідомило, що вимога, встановлена Замовником у підпункті 1.2 пункту 6 розділу 3 Документації, стосовно надання довідки в довільній формі, яка містить інформацію про наявність обладнання, матеріально-технічної бази та власних виробничих потужностей на території України, які використовуються учасником під час виробництва вугілля, є дискримінаційною та суперечить вимогам чинного законодавства,

оскільки ні чинне законодавство, ні Документація (за винятком зазначеного пункту) не встановлюють вимоги щодо наявності у постачальника статусу виробника.

Скаржник зауважив, що в його розпорядженні є усе необхідне обладнання для постачання вугілля: складські приміщення, ваги, автотранспорт, навантажувач тощо.

Скаржник просить зобов'язати Замовника виключити зазначений вище пункт Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що згідно із Законом України "Про ліцензування певних видів господарської діяльності" виробництво – це діяльність, пов'язана з випуском продукції, яка включає всі стадії технологічного процесу, а також реалізацію продукції власного виробництва. Тому, головна складова виробничого процесу – технологічний процес.

За словами Замовника, обслуговуючі процеси забезпечують оптимальні умови здійснення основних і допоміжних виробництв. До них належать складські, транспортні та інші процеси. З бухгалтерської точки зору процес виробництва – це сукупність господарських операцій, пов'язаних із виробництвом продукції, виконанням робіт, наданням послуг.

Замовник вважає, що вимога Документації про наявність обладнання, матеріально-технічної бази та власних виробничих потужностей на території України, які використовуються учасником під час виробництва вугілля, не є підтвердженням виключно статусу виробника, а дозволяє вказати обладнання, матеріально-технічну базу та власні виробничі потужності, які використовуються і під час здійснення допоміжних та обслуговуючих процесів.

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).

Згідно з підпунктом 1.2 пункту 6 розділу 3 Документації 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 вугілля кам'яного, яке є предметом закупівлі за даними торгами".

Отже, зазначена вимога Документації обмежує коло потенційних учасників лише виробниками вугілля.

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 вимоги стосовно наявності обладнання, матеріально-технічної бази та власних виробничих потужностей на території України, які використовуються учасником лише при виробництві вугілля кам'яного, 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.

Таким чином Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

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

Відповідно до частини четвертої 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 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 повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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 Відділ освіти Турківської районної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля марки Г 13-100 або еквівалент)" [оголошення № 009231, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 13 січня 2014 року № 4 (850)], з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ