



**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

№ 438-р/пк-ск від 22.04.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Гірничо-
промислова компанія
"Енергоперспектива"
вул. Тарасова, 57, с. Милуші,
Луцький р-н, Волинська обл., 45631

Відділ освіти Вінницької
райдержадміністрації Вінницької
області
вул. Хмельницьке шосе, 7,
м. Вінниця, 21036

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 "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" (надалі – Скаржник) від 24.03.2014 № 24/03/14-02 (zareestrovana в Комітеті 24 березня 2014 року за № 8-20/670-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Відділом освіти Вінницької райдержадміністрації Вінницької області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне – 3 найменування" [оголошення № 224371, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 23 грудня 2013 року № 101 (844)] (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 внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 25.03.2014 № 337-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 25.03.2014 № 20-29.2/06-825-дз Замовник листом від 28.03.2014 № 402 надав завірени копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Замовником до документації конкурсних торгів були внесені зміни, прокольними рішеннями комітету з конкурсних торгів від 12.03.2014 № 234, від 14.01.2014 № 210 та від 22.01.2014 № 216 (надалі – Документація).

Скаржник у Скарзі повідомив, що вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100 не передбачено ані ДСТУ 7146:2010, ані ДСТУ 3472-96.

Разом з цим, як зазначає Скаржник наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 11.12.2013 № 1470 затверджено зміни № 1 до ДСТУ 7146:2010.

Зі слів Скаржника, вищевказані зміни набирають чинності з 01.04.2014.

Таким чином, як повідомляє Скаржник, на момент подання Скарги ДСТУ 7146:2010 діє без вказаних змін.

Скаржник повідомив, що відповідно до листа ГЗФ "Центральна" від 09.02.2011 б/н, який було взято до уваги Колегії при винесенні рішення від 01.10.2013 № 1038-р/пк-ск, "в связи с тем, что перестала работать фабрика по производству угля марки ГЖКОМ 13-100 ГП "Львовуголь", наше предприятие совместно с ведущим институтом отрасли ГП "Укрнииуглеобогащение" разработали, внедрили и запатентовали новую марку твердого топлива – ДГЖАКОМ 13-100..." (мовою оригіналу)".

За словами Скаржника, станом на сьогодні виробництво вугілля марки ДГЖАКОМ фактично монополізовано, зосереджено та здійснюється одним суб'єктом підприємницької діяльності, яким запатентована вказана марка вугілля.

На думку Скаржника, встановлення Замовником у Документації вимог щодо поставки вугілля марки ДГЖАКОМ (навіть у випадку зазначення виразу "або еквівалент") позбавляє можливості усіх інших учасників, в яких відсутній патент на вказану марку вугілля, здійснювати поставку такого вугілля, а отже у брати участь у торгах.

Скаржник вважає, що Замовник встановив вимоги щодо технічних, якісних та кількісних характеристик на вугілля марки ДГЖАКОМ з розміром кусків 13-100 мм, які не передбачені існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами, не відповідають функціональним характеристикам предмету закупівлі, та спрямовані на умисне обмеження конкуренції з наданням переваг певним суб'єктам господарювання.

Замовник з цього питання повідомив, що зазначені твердження Скаржника спростовуються наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 11.12.2013 № 1470, яким внесені зміни до ДСТУ 7146:2010, згідно з якими марка вугілля ДГЖАКОМ 13-100 мм включена до Національного стандарту України.

Замовник зауважив, що роз'ясненням Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 21.02.2014 № 3411-10/5816-12 підтверджено введення в дію цих змін та дозволено застосування зазначеної марки вугілля.

На думку Замовника, застосування цієї марки вугілля не суперечить іншим нормативним документам.

Тим більше, як повідомляє Замовник, навіть якби ця марка вугілля і не була внесена до національного стандарту, то згідно з декретом Кабінету Міністрів України "Про

стандартизацію і сертифікацію" від 10.05.1993 № 46-93 для відвантаження вугілля для комунальних потреб потрібно лише технічні умови, оформлені згідно з чинним законодавством.

Замовник зауважив, що ніяких посилань в Документації, ані на конкретну торговельну марку чи фірму, ані на патент – немає.

За словами Замовника, при виборі марок вугілля для закупівлі відповідальні особи Замовника, враховуючи потреби загальноосвітніх навчальних закладів Вінницького району у вугіллі та подання керівників закладів, проаналізували усі марки вугілля, які використовувались у попередніх роках, на предмет їх ефективності. Саме тому, як повідомляє Замовник, і були запропоновані до закупівлі дані марки вугілля, в тому числі і марка вугілля ДГЖАКОМ (дана марка у попередніх роках зарекомендувала себе, як найбільш ефективний та економний вид палива).

Замовник зауважив, що у листі ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ" ДП "НТЦ "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" від 16.01.2014 № 26/65 зазначається, що є ряд виробників вугілля марки ДГЖАКОМ, які мають сертифікати якісних, генетичних та технологічних характеристик і ТУ.

Замовник вважає, що визначивши у Документації вугілля марки ДГЖАКОМ з розмірами кусків 13-100 мм не порушив вимоги ДСТУ 7146:2010 та ГОСТу 19242-73.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Документація була затверджена протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 11.12.2013 № 205. Зміни до Документації – протокольними рішеннями від 12.03.2014 № 234, від 14.01.2014 № 210 та від 22.01.2014 № 216.

Додатком 4 Документації визначені, зокрема, технічні вимоги на вугілля кам'яне ДГЖАКОМ (13-100) – 2049 т, АС (6-13) – 296 т, АОМ (13-50) – 506 т.

Національним стандартом України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" – ДСТУ 7146:2010 (надалі – Стандарт) передбачено використання для побутових потреб вугілля марок Д, ДГ, Г, П, А та Ж згідно з ДСТУ 3472 Донецького та Львівсько-Волинського басейну, з розмірами кусків згідно з ГОСТ 19242, а також вугілля, що імпортується, якщо воно за класифікаційними показниками відповідає ДСТУ 3472, а за розміром кусків (крім 6-100 мм) - ГОСТ 19242.

Відповідно до підпункту 3.3 пункту 3 Стандарту "за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1".

Згідно з вищевказаною таблицею вугілля марки ДГ згідно з ГОСТ 19242 має бути: 13-100 мм, 50-100 мм, 25-50 мм, 13-25 мм, 25-100 мм, 13-50 мм та 25-200 мм; вугілля марки Ж згідно з ГОСТ 19242 має бути 13-100 мм, 50-100 мм, 25-100 мм, 13-50 мм та 13-25 мм, вугілля марки А - 50-100 мм, 25-100 мм, 25-50 мм, 13-50 мм, 13-25 мм, 6-13 мм, 25-200 мм та 100-200 мм.

При цьому, на дату подання Скаржником скарги до органу оскарження Стандартом не було передбачено можливості використання вугілля марки ДГ/Ж/А з розмірами кусків 13-100 мм.

Замовник надав на розгляд Колегії наступні документи:

- копію наказу Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 11.12.2013 № 1470 "Про прийняття національних стандартів України, гармонізованих з міжнародними та європейськими стандартами, міждержавних нормативних документів як національних стандартів України, затвердження національних стандартів України, змін до національних стандартів України та скасування національних стандартів України і нормативних документів в Україні" пунктом 4 якого затверджуються зміни до національних стандартів з набранням чинності з 01.04.2014, зокрема зміна № 1 до ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне для побутових потреб. Технічні умови";

- копію зміни № 1 до ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне для побутових потреб. Технічні умови", згідно з якою передбачається така марка вугілля, як ДГ/Ж/А з розміром кусків 13-100 мм.

- копію листа Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 21.02.2014 № 3411-10/5816-12 "Про надання роз'яснення щодо набрання чинності зміни до ДСТУ" адресованого ТОВ "ГЗФ "Центральна" в якому, зокрема, зазначено, що зміни № 1 до ДСТУ 7146:2010 набувають чинності з 01.04.2014. Термін набрання чинності встановлено з урахуванням часу на підготовчі заходи щодо її впровадження та строку необхідного для її видання (опублікування зміни в офіційному виданні – інформаційному покажчику "Стандарти". Також у вказаному листі зазначено, що відповідно до пункту 4.1 ДСТУ 1.2:2003 "Національна стандартизація. Правила розроблення національних нормативних документів", користувачу нормативного документу дозволено застосовувати прийнятий нормативний документ до встановленого терміну набуття чинності, якщо таке застосування не суперечить положенням інших нормативних документів і (або) чинних технічних регламентів і законодавству;

- копію листа ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" від 16.01.2014 № 26/65, адресованого відділу освіти Вінницької РДА, в якому зазначено, що наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 11.12.2013 № 1470 затверджені зміни до ДСТУ 7146:2010, згідно з якими до цього стандарту внесено вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100) та декілька виробників мають сертифікати якісних, генетичних та технологічних характеристик зазначеної марки вугілля.

Таким чином, з наданих Замовником документів вбачається, що з 01.04.2014 набули чинності зміни № 1 до ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне для побутових потреб. Технічні умови", затверджені наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 11.12.2013 № 1470 "Про прийняття національних стандартів України, гармонізованих з міжнародними та європейськими стандартами, міждержавних нормативних документів, як національних стандартів України, затвердження національних стандартів України, змін до національних стандартів України та скасування національних стандартів України і нормативних документів в Україні", згідно з якими передбачена така марка вугілля, як ДГ/Ж/А з розміром кусків 13-100 мм.

Листом від 09.04.2014 № 404 Замовник надав на розгляд Колегії копію листа ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" від 09.04.2014 № 26/406, адресованого відділу освіти Вінницької РДА, в якому зазначено, що ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" проводило дослідження генетичних, технологічних та якісних характеристик товарної продукції суміші марок ДГ/Ж/АКОМ 13-100, за результатами яких було видано сертифікати генетичних, технологічних та якісних характеристик вугілля для ТОВ "Гірничо-збагачувальна фабрика "Центральна" та ТОВ "ГП "Антрацитвугілля".

Скаржник листом від 16.04.2014 № 16/04/14-02 надав доповнення № 1 до Скарги, в яких Скаржник повідомив, що виробник вугілля ТОВ ТД "СВІТ СР" листом від 08.04.2014 № 0804/1 повідомило, що має відповідне технологічне обладнання для виготовлення різних вугільних суміші, у тому числі вугілля марки ДГ/Ж/А (13-100). Однак, ТОВ ТД "СВІТ СР" на його звернення до ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" було відмовлено у проведенні необхідних досліджень та видачі сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля марки ДГ/Ж/А (13-100), посилаючись на те, що дана вугільна суміш виготовляється за технологією, що є запатентованою в Україні.

Зі слів Скаржника, виробник вугілля ТОВ "Енергооснова" листом від 08.04.2014 № 08/04/14-01 повідомило, що також має сировину та технічну можливість виготовляти суміш вугілля ДГ/Ж/А (13-100), однак незважаючи на внесені зміни № 1 до ДСТУ 7146:2010 у ТОВ "Енергооснова" існують перешкоди в його виготовленні та реалізації, оскільки технологія марки вугілля ДГ/Ж/А (13-100) є запатентованою, а це, в свою чергу, унеможливорює отримання сертифікату на вказану марку вугілля.

На засіданні Колегії щодо розгляду скарги товариства з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" від 24.03.2014 № 24/03/14-01 (зарєєстрованої в Комітеті 24.03.2014 за № 8-20/668-ДЗ) щодо встановлення Відділом освіти Погребищенської районної державної адміністрації Вінницької області дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 057835, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 24.02.2014 № 16 (862)], яке відбулось 17.04.2014, представник Відділу освіти Погребищенської районної державної адміністрації Вінницької області повідомив, що ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" приймає участь у процедурах закупівлі, предметом закупівлі яких, зокрема є вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100).

На підтвердження зазначеного представник Відділу освіти Погребищенської районної державної адміністрації Вінницької області надав:

- копію протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне [вугілля кам'яне марки ДГР (0-200), вугілля кам'яне марки ДГЖАКОМ (13-100)]" [оголошення № 073737, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10.03.2014 № 20 (866)], яка проводиться Зозівським професійним аграрним ліцеєм Вінницької області, згідно з яким товариство з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" подало свою пропозицію конкурсних торгів для участі у вказаній процедурі закупівлі;

- копію протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне [предметом закупівлі є - вугілля марки ДГР (0-200), вугілля марки АС (6-13), вугілля марки АОМ (13-20) та вугілля кам'яне марки ДГЖАКОМ (13-100)]" [оголошення № 218878, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 16.12.2013 № 99 (842)], яка проводиться відділом освіти Жмеринської районної державної адміністрації Вінницької області, згідно з яким товариство з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" подало свою пропозицію конкурсних торгів для участі у вказаній процедурі закупівлі.

Представник товариства з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" на засіданні Колегії, яке відбулось 17.04.2014, підтвердив, зазначену інформацію Відділу освіти Погребищенської районної державної адміністрації Вінницької області та повідомив, що товариство з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" взяло участь у зазначених торгах, маючи попередню домовленість із виробником вугілля марки ДГЖАКОМ.

Листом від 22.04.2014 № 405 (який надісланий факсимільним зв'язком) Замовник надав на розгляд Колегії наступні документи:

- копію листа ТОВ "ГЗФ "Центральна" від 18.04.2014 № 162, в якому зазначено, що ТОВ "ГЗФ "Центральна" має договірні відносини та надавало гарантійні листи на постачання вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100 для участі у торгах ТОВ "Євролугінвест", КП ТПК "Данко" та ПрАТ "Вінницяоблпаливо";

- копію листа ТОВ "ГЗФ "Центральна" від 18.04.2014 № 163, в якому ТОВ "ГЗФ "Центральна" підтверджує, що на вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100 дійсно має сертифікат на дану марку вугілля, виданий ТК-92. До ТОВ "ГЗФ "Центральна" ані Скаржник, ані ТОВ ТД "СВІТ СР" не звертались з метою укладення угоди на постачання та продаж вугілля цієї марки, та ТОВ "ГЗФ "Центральна" не давало згоди на представництво своїх інтересів цим підприємствам;

- копію листа ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" від 15.04.2014 № 56, в якому зазначено, що ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" має договірні зобов'язання та надавало гарантійні листи на відвантаження вугілля марки ДГЖАКОМ для участі у торгах ПП "Камтопсервіс", ПП "Углесорт" та ТОВ "Донпоставка АПБ";

- копію листа ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" від 18.04.2014 № 55, в якому зазначено, що ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" має сертифікат на вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100. До ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" не зверталися, з метою укладення угод на постачання та продаж вугілля цієї марки, ані Скаржник, ані ТОВ ТД "СВІТ СР".

Разом з цим, Скаржник не надав доказів того, що він звертався до виробників вугілля кам'яного марки ДГ/Ж/А (13-100) та їх офіційних представників, дилерів, дистриб'юторів, покупців зазначеної марки вугілля.

При цьому, Скаржником не доведено та документально не підтверджено неспроможності взяти участь у Процедурі 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.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" у задоволенні його скарги від 24.03.2014 № 24/03/14-02.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. ШЕРШУН