



**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

№ 593-р/пк-ск від 02.06.2014

вих. лист від

№

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

Вище професійне училище № 17
м. Генічеська Херсонської області
вул. Паризької Комуни, 88,
м. Генічеськ, Херсонська обл., 75500

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 06.05.2014 № 06/05-01 (zareєстровану в Комітеті 06.05.2014 за № 8-20/970-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Вищим професійним училищем № 17 м. Генічеська Херсонської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне – 199 т" [оголошення № 097767, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.04.2014 № 28 (874)] (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 07.05.2014 № 495-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 07.05.2014 № 20-29.3/06-1221-дз Замовник листом від 13.05.2014 № 01-33/279 надав пояснення та копії документів, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

В ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих за Скаргою, встановлено наступне.

На дату початку проведення Процедури закупівлі діяв Закон України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289-VI (надалі – Закон).

1. ТОВ "АРТМАРКЕТ" вважає неправомірними деякі вимоги додатків 3 та 8 документації конкурсних торгів (надалі – Документація), оскільки, за його словами, вони порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, оскільки обмежується коло учасників Процедури закупівлі лише суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами.

Замовник з цього питання пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного пункту Скарги, Колегією було встановлено наступне.

Пункт 3.7 розділу 3 Документації містить інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі та передбачає, 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.

Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначені у додатках 3 та 8 Документації.

1.1. Додатком 3 Документації визначені загальні вимоги до предмету закупівлі та передбачено, що якість вугілля кам'яного повинна бути підтверджена, зокрема, копіями сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугільну продукцію, що становить предмет закупівлі за даними торгами, які видані Технічним комітетом України з стандартизації ТК 92 (або іншою установою уповноваженою по сертифікації вугільної продукції) дійсні на дату розкриття, завірені печаткою виробника або його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем.

Додатком 8 Документації встановлений перелік кваліфікаційних вимог, інформації та документів, які повинні бути надані у складі пропозицій конкурсних торгів учасника.

Відповідно до підпункту 1.1 пункту 1 розділу II додатку 8 Документації учасники для підтвердження якості вугілля кам'яного повинні надати, зокрема, "копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугільну продукцію, що становить предмет закупівлі за даними торгами, який виданий Технічним комітетом України з стандартизації ТК 92 (або іншою установою уповноваженою по сертифікації вугільної продукції) дійсні на дату розкриття, завірені печаткою виробника або його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем".

Скаржником не обґрунтовано та документально не підтверджено, яким чином встановлення Замовником у Документації вказаних вище вимог порушує його права чи законні інтереси та перешкоджає подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

1.2. Згідно з додатком 3 Документації якість вугілля кам'яного повинна бути підтверджена, зокрема, "нотаріально завіреною копією договору про співпрацю учасника із виробником (якщо учасник не являється виробником), його офіційним представником,

дилером, дистриб'ютором, покупцем марок, що становлять предмет закупівлі за даними торгами або оригінал чи нотаріально завіреними копіями листів від виробника (якщо учасник не являється виробником), його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем марок, що становлять предмет закупівлі за даними торгами, про гарантії відвантаження учаснику для потреб замовника вказаної в пропозиції кількості та якості вугілля".

Відповідно до підпункту 1.2 пункту 1 розділу II додатку 8 Документації для підтвердження якості вугілля кам'яного учасником надається "нотаріально завірена копія договору про співпрацю учасника із виробником (якщо учасник не являється виробником), його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем марок, що становлять предмет закупівлі за даними торгами або оригінал чи нотаріально завіреними копіями листів від виробника (якщо учасник не являється виробником), його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем марок, що становлять предмет закупівлі за даними торгами, про гарантії відвантаження учаснику для потреб замовника вказаної в пропозиції кількості та якості вугілля".

Наведена вище умова Документації не обмежує коло учасників лише виробниками або суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами, оскільки передбачає можливість надання документів від виробників, їх офіційних представників, дилерів, дистриб'юторів та покупців марок вугілля, що становлять предмет закупівлі.

Скаржником не обґрунтовано та документально не підтверджено, яким чином встановлення Замовником у Документації вказаних вище вимог порушує його права чи законні інтереси та перешкоджає подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

2. Скаржник вважає незаконною вимогу підпункту 5.2 пункту 5 додатку 8 Документації щодо необхідності наявності не менше 50 % вугілля від кількості, яка закуповується.

Як зазначає Скаржник, він ще не здійснював закупівлі вугілля тих марок, які є предметом закупівлі, у зв'язку з чим не може надати вказані документи.

Зі слів ТОВ "АРТМАРКЕТ", вказані вимоги Документації обмежують коло учасників процедури закупівлі суб'єктами, які мають в наявності вугілля тих марок, яке є предметом закупівлі.

Замовник повідомляє, що наявність на складах вугілля кам'яного є гарантією того, що не буде перебоїв із постачанням вугілля та його зважуванням при доставці Замовнику.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Підпунктом 5.2 пункту 5 розділу I додатку 8 Документації встановлено наступне:

"Наявність на спеціалізованому паливному складі на території Херсонської області вугілля не менше 50 % від кількості, яка закупається за цими торгами, підтверджена залізничними або товарно-транспортними накладними (завірені копії додаються у пропозиції з конкурсних торгів)".

Замовник не обґрунтував встановлення у Документації зазначених вимог.

У свою чергу, наведена вище умова Документації обмежує коло учасників суб'єктами господарювання, які вже мають в наявності вугілля кам'яне, яке є предметом закупівлі, що суттєво обмежує кількість учасників Процедури закупівлі.

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 – недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

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

3. ТОВ "АРТМАРКЕТ" вважає неправомірними вимоги пункту 5 розділу I додатку 8 Документації, оскільки, за його словами, вони обмежують коло учасників Процедури закупівлі лише суб'єктами господарювання, які мають складські приміщення на території Генічеського району Херсонської області.

Як зазначив Замовник, Скаржник знаходиться в м. Знам'янка Кіровоградської області, у зв'язку з чим, Замовник не має можливості перевірити наявність і можливість забезпечення вугіллям Замовника. Вказана вимога встановлена з метою, щоб керівництво замовника не несло відповідальність за зрив опалювального сезону.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Підпунктом 5.3 пункту 5 розділу I додатку 8 Документації встановлено наступне:

"5.3. Довідка про наявність у власності або в оренді паливного складу в Учасника на території Генічеського району Херсонської області".

Таким чином, вимога Документації щодо наявності в учасників Процедури закупівлі обладнання та матеріально-технічної бази, зокрема, паливного складу на території Генічеського району Херсонської області, 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 Херсонської області та України.

Отже, дії Замовника в частині встановлення вимог, зазначених у підпункті 5.3 пункту 5 розділу I додатку 8 Документації є такими, що порушують основні принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону, а саме: 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.

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 у пунктах 2 та 3 мотивувальної частини цього рішення 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 внести відповідні зміни до Документації.

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 десятої статті 18 Закону "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон від 10.04.2014 № 1197-VII) 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.

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 від 10.04.2014 № 1197-VII.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 Вище професійне училище № 17 м. Генічеська Херсонської області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне – 199 т" [оголошення № 097767, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.04.2014 № 28 (874)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ