



**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

№ 452-р/пк-ск від 25.04.2014

вих. лист від

№

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

Каховська районна комунальна
установа "Районний центр по
обслуговуванню закладів освіти"
Херсонської області
вул. Леніна, 18, м. Каховка,
Херсонська обл., 74800

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) від 31.03.2014 № 31/03-01 (zareestrovanu в Комітеті 31 березня 2014 року за № 8-20/728-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Каховською районною комунальною установою "Районний центр по обслуговуванню закладів освіти" Херсонської області (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне (АМ (13-25) – 103,3 т, АС (6-13) – 20 т, Г (ГПК 50-200) – 30 т)" [оголошення № 066327, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 березня 2014 року № 18 (864)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій 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 порушення Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Рішенням Колегії від 01.04.2014 № 361-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 01.04.2014 № 20-29.3/06-904-дз, Замовник листом від 09.04.2014 № 2.01-20/208 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Скаржник вважає, що умови документації конкурсних торгів порушують вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та його право на участь у Процедурі закупівлі.

1. За словами Скаржника, пунктом 7 документації конкурсних торгів передбачено надання учасниками Процедури закупівлі посвідчених мокрою основною печаткою безпосереднього виробника вугілля копії: технічних умов на вугілля, що становить предмет закупівлі за даними торгами, а також, дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на зазначене вугілля.

Скаржник вважає, що встановлення вищезазначених умов порушує 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 лише суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами.

Також, Скаржник зауважив, що статтею 15 Закону України "Про стандартизацію", зокрема, визначено, 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.

Як зазначив Скаржник, відповідно до пункту 3.10 ДСТУ 1.3:2004 "Правила побудови, викладання, 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 порядком, установленим законодавством. За згодою власника ТУ дозволено використовувати іншим суб'єктам господарювання. ТУ та змінами до них забезпечують на договірних засадах власники ТУ.

У зв'язку із наведеним Скаржник зробив висновок, що надати копію технічних умов на марки вугілля кам'яного, зможуть лише його виробники або учасники, яким власник технічних умов надав право на їх використання.

Як стверджує Замовник, зазначені вимоги були передбачені ним у документації конкурсних торгів з метою отримання гарантій того, що переможець Процедури закупівлі поставлятиме вугілля високої якості та отримане законним шляхом.

За словами Замовника, оскільки при зазначенні вимог до предмету закупівлі він керувався: наказом Міністерства вугільної промисловості України від 22 січня 2009 № 12 "Про маркування та сертифікацію вугілля і продуктів його переробки", відповідно до якого: "дослідження якісних, генетичних і технологічних характеристик вугілля для кожної шахти, незалежно від форм власності ... здійснюється ДП "УкрНДІвуглезбагачення", Українським державним науково-дослідним вуглехімічним інститутом спільно із Технічним комітетом

України з стандартизації ТК 92 "Вугілля і продукти його переробки", у документації конкурсних торгів він встановив вимогу щодо підтвердження якості вугілля копією дійсного на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик, завіреного мокрою печаткою виробника.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів визначено, що учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів копію технічних умов на вугілля, що становить предмет закупівлі за даними торгами, посвідчених основною мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля, які повинні бути дійсними на дату розкриття пропозицій та включно до закінчення строку поставки (у разі якщо строк дії закінчується раніше, необхідно надати гарантійний лист про гарантію отримання нових технічних умов) та копію дійсного сертифікату 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), і який посвідчений мокрою основною печаткою безпосереднього виробника вугілля.

1.1. Частиною другою статті 15 Закону України "Про стандартизацію" визначено, 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.

Відповідно до пункту 3.10 ДСТУ 1.3:2004 "Правила побудови, викладання, оформлення, погодження, прийняття та позначення технічних умов" (надалі – ДСТУ 1.3:2004) право власності на ТУ належить тим суб'єктам господарювання, на кошти яких їх створено або яким це право передано установленим законодавством порядком. За згодою власника ТУ дозволено використовувати іншим суб'єктам господарювання. ТУ та змінами до них забезпечують на договірних засадах власники ТУ.

Отже, надати копії технічних умов на марки вугілля кам'яного зможуть лише суб'єкти господарювання, на кошти яких їх створено або яким це право передано установленим законодавством порядком, а також ті, яким власник ТУ надав відповідний дозвіл на їх використання.

Дії Замовника в частині встановлення у документації конкурсних торгів зазначеної вимоги обмежують коло потенційних учасників Процедури закупівлі лише суб'єктами господарювання, які є виробниками вугілля або безпосередньо з ними співпрацюють, що є порушенням вимог абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів у цій частині.

1.2. Також, Замовник не обґрунтував встановлення у документації конкурсних торгів вимоги щодо посвідчення мокрою основною печаткою безпосереднього виробника вугілля копії дійсного сертифікату 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).

У свою чергу, наведена вище умова документації конкурсних торгів обмежує коло учасників лише виробниками або суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з

виробниками предмета закупівлі договірними відносинами, 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 привести умови документації конкурсних торгів у відповідність до вимог Закону шляхом внесення відповідних змін до документації конкурсних торгів.

2. Скаржник повідомив, що в додатку 3 до документації конкурсних торгів Замовник навів інформацію про якісні характеристики предмета закупівлі, а саме:

Найменування вугілля	Зольність	Вологість	Найменування басейну та зон (родовища)	Марка, клас (за розмірами кусків у міліметрах)
кам'яне вугілля марки АС	не більше 14,0 %	не більше 7,0 %	Донецький або "еквівалент"	6-13
кам'яне вугілля марки Г (ГПК)	не більше 12,0 %	не більше 8,0%	Донецький або "еквівалент"	50-200
кам'яне вугілля марки АМ	не більше 9,3 %	не більше 6,0 %	Донецький або "еквівалент"	13-25

За словами Скаржника, відповідно до підпункту 3.3 пункту 3 ДСТУ 7146:2010 "за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1":

Назва продукції	Марка вугілля згідно з ДСТУ 3472	Розмір кусків згідно з ГОСТ 19242, мм	Зольність на сухий стан палива, %, не більше ніж	Загальна волога на робочий стан палива, %, не більше ніж	Масова частка кусків розміром менше нижчої границі, %, не більше ніж	Масова частка мінеральних домішок (породи з розміром кусків 25 мм і більше для незбагаченого вугілля, %, не більше ніж	Нижча теплота згорання на робочий стан палива, МДЖ/кг (ккал/кг), не менше ніж
Збагачене та незбагачене розсортоване вугілля	А	6-13	19	7	22		25,120 (6000)
Збагачене та незбагачене розсортоване вугілля	А	13-25	16	7	17		25,120 (6000)
Збагачене та незбагачене розсортоване вугілля	Г	25-200	12	10	12	1,8	25,121 (6000)

Враховуючи наведене Скаржник зробив висновок, що встановлені Замовником у документації конкурсних торгів вимоги до вугілля кам'яного марок АС і АМ не відповідають

вимогам, визначеним у ДСТУ 7146:2010 за такими показниками, як: зольність та вологість, а до вугілля кам'яного марки Г – за такими показниками, як: вологість та розмір кусків.

Замовник повідомив, що у додатку 3 до документації конкурсних торгів він передбачив саме такі характеристики, оскільки вугілля з вмістом меншої зольності має більшу теплоту згорання, а вугілля з меншою вологістю підвищує продуктивність котлів (печей).

Як стверджує Замовник, використання вугілля з такими показниками призводить до більш економічного його використання, що в свою чергу заощаджує бюджетні кошти.

Також, Замовник зазначив, що при визначенні марки вугілля ним були враховані показники технічних паспортів котельного обладнання шкіл району та практика закупівлі аналогічного товару в минулому.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів встановлено, що технічні, якісні та кількісні характеристики продукції, що є предметом закупівлі, викладені в Додатку до документації конкурсних торгів.

Додатком 3 документації конкурсних торгів визначені наступні технічні вимоги до предмету закупівлі:

Найменування вугілля	Зольність	Вологість	Найменування басейну та зон (родовища)	Марка, клас (за розмірами кусків у міліметрах)
кам'яне вугілля марки АС	Не більше 14,0 %	Не більше 7,0 %	Донецький або "еквівалент"	6-13
кам'яне вугілля марки Г (ГПК)	Не більше 12,0 %	Не більше 8,0%	Донецький або "еквівалент"	50-200
кам'яне вугілля марки АМ	Не більше 9,3 %	Не більше 6,0 %	Донецький або "еквівалент"	13-25

Разом з цим, відповідно до пункту 3 ДСТУ 7146:2010 вугілля повинно відповідати наступним вимогам:

Назва продукції	Марка вугілля згідно з ДСТУ 3472	Розмір кусків згідно з ГОСТ 19242, мм	Зольність на сухий стан палива, %, не більше ніж	Загальна волога на робочий стан палива, %, не більше ніж	Масова частка кусків розміром менше нижчої границі, %, не більше ніж	Масова частка мінеральних домішок (породи з розміром кусків 25 мм і більше для незбагаченого вугілля, %, не більше ніж	Нижча теплота згорання на робочий стан палива, МДЖ/кг (ккал/кг), не менше ніж
Збагачене та незбагачене розсортоване вугілля	А	6-13	19	7	22		25,120 (6000)
Збагачене та незбагачене розсортоване вугілля	А	13-25	16	7	17		25,120 (6000)
Збагачене та незбагачене розсортоване	Г	25-200	12	10	12	1,8	25,121 (6000)

Назва продукції	Марка вугілля згідно з ДСТУ 3472	Розмір кусків згідно з ГОСТ 19242, мм	Зольність на сухий стан палива, %, не більше ніж	Загальна волога на робочий стан палива, %, не більше ніж	Масова частка кусків розміром менше нижчої границі, %, не більше ніж	Масова частка мінеральних домішок (породи з розміром кусків 25 мм і більше для незбагаченого вугілля, %, не більше ніж	Нижча теплота згорання на робочий стан палива, МДЖ/кг (ккал/кг), не менше ніж
вугілля							

Виходячи з наведено, Замовник повинен привести технічні вимоги Документації у відповідність до вимог ДСТУ 7146:2010, шляхом внесення відповідних змін до Документації.

3. Як стверджує Скаржник, відповідно до пункту 7 додатку 3 до документації конкурсних торгів на момент проведення торгів учаснику необхідно мати в наявності не менше 50 % від заявленої на торги кількості вугілля відповідних марок, що підтверджується накладними.

На думку Скаржника, вказані вимоги документації конкурсних торгів є дискримінаційними та такими, що обмежують коло учасників Процедури закупівлі тими, які мають вугілля відповідних марок, та порушують його право, пов'язане з участю у Процедурі закупівлі, оскільки Скаржник ще не закуповував вугілля даних марок і не має можливості "представити ці документи".

Замовник повідомив, що він передбачив у документації конкурсних торгів зазначену вимогу з метою отримання гарантій щодо своєчасного та безперебійного постачання вугілля переможцем Процедури закупівлі, у разі необхідності його отримання в найкоротші терміни.

На думку Замовника, висловлювання Скаржника про те, що він не закуповував вугілля відповідних марок, "не може слугувати підставою для твердження, що марки вугілля, визначені в конкурсній документації замовника, є дискримінаційними".

Замовник вважає, що відсутні об'єктивні причини та законні підстави приводити документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог кожного учасника Процедури закупівлі.

При цьому, як зауважив Замовник, у примітках до документації конкурсних торгів зазначено, що у разі відсутності документів, учасник повинен надати лист-пояснення із зазначенням підстави ненадання документу.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I документації конкурсних торгів зі змінами Замовник визначив найменування предмета закупівлі, його кількість та обсяг: вугілля марки АМ (13-25)- 103,3 т, вугілля марки АС (6-13)- 20 т та вугілля марки Г (ГПК 50-200) – 30 т.

У пункті 7 Додатку 3 документації конкурсних торгів зазначено, що на момент проведення торгів учаснику необхідно мати в наявності не менше 50 % від заявленої на торги кількості вугілля відповідних марок, що підтверджується накладними.

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 у Документації зазначеної вимоги обмежують коло учасників Процедури закупівлі лише тими, які мають у наявності вугілля відповідної марки не менше ніж 50% від заявленої на торги кількості, що підтверджено накладними, а

також порушують вимоги абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників.

Крім цього, Замовником не доведена та не обґрунтована необхідність встановлення вказаної вимоги у Документації.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до Документації у цій частині

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

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність 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 цінкових 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.

З огляду на викладене, наведені вище обставини свідчать про наявність 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:

Зобов'язати Каховську районну комунальну установу "Районний центр по обслуговуванню закладів освіти" Херсонської області внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю "05.10.1. Вугілля кам'яне (АМ (13-25) – 103,3 т, АС (6-13) – 20 т, Г (ГПК 50-200) – 30 т)" [оголошення № 066327, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 березня 2014 року № 18 (864)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ