



**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

№ 498-р/пк-ск від 07.05.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
Торговий дім "СВІТ СР"
а/с 606, м. Львів, 79026

Крижопільська окружна лікарня
інтенсивного лікування Вінницької області
вул. 9 січня, 10, смт Крижопіль,
Вінницька область, 24600

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 Торговий дім "СВІТ СР" (надалі – Скаржник, ТОВ ТД "СВІТ СР") від 20.03.2014 № 2003/7-1 (зарєстровану в Комітеті 21.03.2014 за № 8-20/649-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Крижопільською окружною лікарнею інтенсивного лікування Вінницької області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне (2 лоти)" [оголошення № 042405, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10.02.2014 № 12 (858)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 21.03.2014 № 327-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 21.03.2014 № 20-29.3/06-798-дз Замовник листами від 26.03.2014 № 534, від 15.04.2014 № 690 та від 22.04.2014 № 716 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

Скаржник листом від 10.04.2014 № 1004/7-1 (zareєстрованим в Комітеті 16.04.2014 за № 8-20/853-ДЗ) надав доповнення до Скарги (надалі – Доповнення до Скарги-1).

Скаржник листом від 29.04.2014 № 2904/9-1 (zareєстрованим в Комітеті 30.04.2014 за № 8-20/948-ДЗ) надав доповнення до Скарги (надалі – Доповнення до Скарги-2).

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, встановлено наступне.

ТОВ ТД "СВІТ СР" повідомило, що відповідно до документації конкурсних торгів (надалі – Документація) предметом закупівлі є – вугілля кам'яне марок ДГЖАКОМ, ДГ та АМ.

Разом з цим, Скаржник зазначив, що на сьогоднішній день на території України по відношенню до типу споживання (споживачів) вугільної продукції діє нормативний документи (Національні Стандарти України), а саме: ДСТУ 7146:2010 Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. І саме цей Стандарт поширюється на кам'яне вугілля, антрацит та продукти їх перероблення, що використовується Замовником.

Зі слів Скаржника, відповідно до ДСТУ 3472-96 "Вугілля буре, кам'яне та антрацит. Класифікація" вугілля класифікується наступним чином: буре – Б, довго полум'яне – Д, довго полум'яне газове – ДГ, газове – Г, жирне – Ж, газово жирне – ГЖ, коксівне – К, антрацит – А.

Як зазначив Скаржник, для побутових потреб відповідно до ДСТУ 7146:2010 використовується вугілля марок Д, ДГ, Г, П, А та Ж згідно ДСТУ 3472-96, з розмірами кусків згідно з ГОСТ 19242.

Скаржник зазначає, що 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 цього ДСТУ.

Зі слів Скаржника, вугілля кам'яне марки ДГЖАКОМ (13-100) не передбачене ДСТУ 3472-96 станом на дату подання Скарги та опублікування оголошення про проведення Процедури закупівлі.

ТОВ ТД "СВІТ СР" у Доповненнях до Скарги-1 зауважує, що встановлення вимоги щодо поставки вугілля марки ДГЖАКОМ позбавляє можливості інших учасників, у яких відсутній патент на зазначену марку вугілля, взяти участь у Процедурі закупівлі.

Скаржник також, зазначає, що він має можливість виготовляти різні вугільні суміші, у тому числі – суміш вугілля кам'яного марки ДГ/Ж/А (13-100).

Скаржник повідомляє, що уповноважений орган ВП "УкрНДІвуглезбагачення" ДП "НТЦ" Вуглеінновація" відмовив йому у проведенні необхідних досліджень та видачі сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля марки ДГ/Ж/А (13-100), посилаючись на те, що зазначена вугільна суміш виготовляється за технологією, що є запатентованою в Україні, а тому її виготовлення буде порушенням права патентовласника.

ТОВ ТД "СВІТ СР" у Доповненнях до Скарги-1 повідомляє, що згідно з листом Технічного комітету України з стандартизації ТК-92 "Вугілля та продукти його перероблення" від 31.05.2012 № 72 відповідно до діючих національних та міждержавних стандартів України еквіваленти (аналоги) вугілля кам'яного не передбачені.

На думку Скаржника, Замовник, встановивши вимогу щодо постачання вугілля марки ДГЖАКОМ (13-100), яке не передбачено існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами, обмежив коло потенційних учасників Процедури закупівлі.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що згідно з чинним законодавством, для закупівлі вугілля комунальним споживачам потрібні лише Технічні умови. При цьому, Декретом Кабінету Міністрів України від 10.05.1993 № 46-93 "Про стандартизацію і

сертифікацію" передбачено, що вимоги до товарної вугільної продукції, що відвантажується для комунальних потреб, регламентують технічні умови підприємств.

Також Замовник повідомив, що наказом Мінекономрозвитку України від 11.12.2013 № 1470 затверджені внесені зміни до ДСТУ 7146:2010, згідно з якими марка вугілля ДГЖАКОМ (13-100) включена до національного стандарту України, та зазначені зміни набувають чинності з 01.04.2014.

Разом з цим, Замовник зазначив, що згідно з листом Мінекономрозвитку України від 21.02.2014 № 3411-10/5816-12 дозволено застосування зазначеної марки вугілля до набрання чинності змінами до ДСТУ 7146:2010.

Зі слів Замовника, вугілля марки ДГЖАКОМ виробляється кількома виробниками, що підтверджується листом ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ" від 16.01.2014 № 26/65.

Замовник вважає, що згідно з Документацією у Процедурі закупівлі можуть приймати участь крім виробників, їх офіційні представники, дилери, дистриб'ютори, посередники та покупці.

Замовник вважає, що вимоги Документації не порушують вимоги ДСТУ 7146:2010 та ГОСТ 19242-73, та відповідно й прав потенційних учасників Процедури закупівлі.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Документація була затверджена протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 30.01.2014 № 2. Зміни до Документації – протокольним рішенням від 07.03.2014 № 5.

Додатком 2 Документації із змінами визначені, зокрема, технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі:

1) лот 1:

№ з/п	Найменування товару	Одиниця виміру	Кількість	Зольність на сухий стан палива, %	Загальна волога на робочий стан палива, %	Фракція (розмір кусків в мм)
1	Вугілля кам'яне марки ДГЖАКОМ	тонна	49,93	не більше ніж 27,0	не більше ніж 12,0	13-100
2	Вугілля кам'яне марки ДГ	тонна	319,6	не більше ніж 14,0	не більше ніж 14,0	13-100
3	Вугілля кам'яне марки АМ	тонна	319,6	не більше ніж 16,0	не більше ніж 7,0	13-25

2) лот 2:

№ з/п	Найменування товару	Одиниця виміру	Кількість	Зольність на сухий стан палива, %	Загальна волога на робочий стан палива, %	Фракція (розмір кусків в мм)
1	Вугілля кам'яне марки ДГЖАКОМ	тонна	0,07	не більше ніж 27,0	не більше ніж 12,0	13-100
2	Вугілля кам'яне марки ДГ	тонна	0,4	не більше ніж 14,0	не більше ніж 14,0	13-100
3	Вугілля кам'яне марки АМ	тонна	0,4	не більше ніж 16,0	не більше ніж 7,0	13-25

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.

Скаржник у додаток до Доповнень до Скарги надав копію листа від 26.03.2014 № 2603/1, адресованого ВП "УкрНДІвуглезбагачення" ДП "НТЦ" Вуглеінновація", в якому, зокрема, просив розглянути можливість виконання дослідження якісних, генетичних та технологічних характеристик вугілля марки ДГ/Ж/А (13-100).

ТОВ ТД "СВІТ СР" у додаток до Доповнень до Скарги надало копію листа від 08.04.2014 № 26/399, відповідно до якого ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" у відповідь на вищезазначений лист Скаржника повідомило, зокрема, що нормативні документи з стандартизації повинні застосовуватися державними органами управління, суб'єктами господарювання на стадіях розробки, підготовки продукції до виробництва, її виготовлення, реалізації, використання, зберігання, транспортування, утилізації, при виконанні робіт та наданні послуг. Однак, застосування стандартів України не звільняє жодного з суб'єктів господарювання від додержання інших законодавчих актів України.

ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" у зазначеному листі також повідомило, що суміш вугілля марок ДГ/Ж/А виготовляється за технологією, що є запатентованою в Україні, та таким чином, її виготовлення є порушенням прав патентовласників. Згідно із статтею 426 Цивільного кодексу України використання об'єкта права інтелектуальної власності іншою особою здійснюється з дозволу цієї особи, яка має виключне право дозволяти використання об'єкта права інтелектуальної власності. ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" вважає, що до застосування зазначеного стандарту з метою виготовлення першочергово будь-яким суб'єктом господарювання повинно бути отримано право на використання об'єкта права інтелектуальної власності.

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 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;

- копію листа ВП "УКРНДІВУГЛЕЗБАГАЧЕННЯ ДП "НТЦ" "ВУГЛЕІННОВАЦІЯ" від 14.04.2014 № 26/418, адресованого Замовнику, 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";

- копію листа ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" від 15.04.2014 № 55, адресованого Замовнику, в якому зазначено, що ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" має сертифікат на вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100, та, зокрема, зазначено, що ТОВ ТД "СВІТ СР" не зверталося до ТОВ "ГП "Антрацитвугілля" з метою укладання угод на постачання та продаж вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100.

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

Разом з цим, Скаржник у Доповненнях до Скарги-2 повідомив, що він звертався до власника патенту – ТзОВ ГЗФ "Центральна" з метою отримання дозволу на використання запатентованої технології, проте відповіді не отримало.

При цьому, слід зазначити, що на засіданні Колегії щодо розгляду скарги товариства з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" від 24.03.2014 № 24/03/14-01 (zareestrovanoї 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 ТД "СВІТ СР" 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 Торговий дім "СВІТ СР" 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 № 214878, 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 Торговий дім "СВІТ СР" подало свою пропозицію конкурсних торгів для участі у вказаній процедурі закупівлі.

Разом з цим, відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Відділу освіти Жмеринської районної державної адміністрації Вінницької області від 24.04.2014 № 16 (оголошення № 214878), який розміщений на веб-порталі Уповноваженого органу, пропозиція конкурсних торгів ТОВ ТД "СВІТ СР" була відхилена на підставі зазначення у пропозиції конкурсних торгів недостовірної інформації, а саме: ТОВ ТД "СВІТ СР" не може здійснювати поставку вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100 через відсутність будь-яких відносин з виробником щодо здійснення поставки даної марки вугілля організації, яка гарантувала поставку протягом 2014 року для Відділу освіти Жмеринської районної державної адміністрації Вінницької області.

Виходячи з наведеного вище, змінами № 1 до ДСТУ 7146:2010 передбачена така марка вугілля, як ДГ/Ж/А з розміром кусків 13-100 мм. При цьому, суміш вугілля ДГ/Ж/А виготовляється за технологією, яка є запатентованою в Україні, що може призвести до неможливості подання ТОВ ТД "СВІТ СР" своєї пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі, оскільки Замовник за двома лотами включив до предмету закупівлі, крім вугілля марок ДГР та АМ, вугілля марки ДГЖАКОМ.

Таким чином, зазначивши у двох лотах, крім вугілля марок ДГР та АМ, вугілля марки ДГЖАКОМ 13-100, яке передбачене змінами № 1 до ДСТУ 7146:2010, Замовник обмежив коло потенційних учасників, у тому числі, Скаржника, порушив положення частини третьої статті 22 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), та не дотримався одного з основних принципів здійснення закупівель, передбаченого статтею 3 Закону № 2289-VI, а саме – недискримінація учасників.

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

Враховуючи вище 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 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 третьої частини одинадцятої статті 18 Закону.

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

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 Крижопільську окружну лікарню інтенсивного лікування Вінницької області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне (2 лоти)" [оголошення № 042405, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10.02.2014 № 12 (858)], з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ