



**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

№ 1263-р/пк-ск від 14.10.2014

вих. лист від

№

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

Відділ освіти Міжгірської районної
державної адміністрації
вул. Шевченка, 86, смт Міжгір'я,
Закарпатська обл., 90000

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, ТОВ ГПК "Енергоперспектива") від 15.09.2014 № 15/09/2014-01 (zareestrovanu в Комітеті 18.09.2014 за № 8-20/2215-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Відділом освіти Міжгірської районної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "вугілля кам'яне "Антрацит АС" – 1300 тонн" [оголошення № 156326, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 19.08.2014 № 67 (19.08.2014)] (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;
- зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 18.09.2014 № 1137-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 19.09.2014 № 20-29.2/06-2743-дз Замовник листом від 23.09.2014 № 01-18/861 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. ТОВ ГПК "Енергоперспектива" у Скарзі повідомило, що вимога документації конкурсних торгів стосовно наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, з обов'язковим зазначенням їх прізвищ, імен та по-батькові порушує конституційні права працівників та вимоги Закону України "Про захист персональних даних", відповідно до якого працівники повинні надавати згоду для передачі їх особистих даних іншим особам.

Скаржник вважає, що зазначена вимога документації конкурсних торгів ставить учасника в залежність від необхідності отримання згоди від фізичної особи, стосовно якої здійснюється обробка її персональних даних, згоди на передачу цих відомостей.

Замовник з цього питання повідомив, що зазначена вимога документації конкурсних торгів не є дискримінаційною, оскільки кожен учасник, зацікавлений в акцепті своєї пропозиції конкурсних торгів, надасть дозвіл на використання персональних даних працівників для правильного оформлення пропозиції конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 додатку 2 документації конкурсних торгів відомості про достатню кількість працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, за наступною формою:

№ п/п	ПІБ	Кваліфікація	Посада	Досвід роботи за посадою

Згідно з пунктом 1 частини першої статті 11 Закону України "Про захист персональних даних" підставою для обробки персональних даних є згода суб'єкта персональних даних на оброблення його персональних даних.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено неможливості надання згоди від працівників на обробку персональних даних.

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

2. ТОВ ГПК "Енергоперспектива" у Скарзі повідомило, що вимоги документації конкурсних торгів стосовно завіряння круглою печаткою безпосереднього виробника сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик та технічних умов є дискримінаційною по відношенню до Скаржника та тих учасників, які не мають безпосередніх правовідносин з виробниками, а купують вугілля в інших суб'єктів господарювання, які не є виробниками.

Крім цього Скаржник зауважив, що технічні умови є власністю виробника, який на власний розсуд та за власним бажанням розпоряджається технічними умовами.

Замовник з цього питання повідомив, що зазначені вимоги документації конкурсних торгів не є дискримінаційними, оскільки учасник Процедури закупівлі може отримати сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик та технічні умови через посередника, у якого планує закуповувати вугілля.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

2.1. Додатком 5 документації конкурсних торгів встановлено, зокрема, наступне: "якість вугілля, що передбачена якісною характеристикою предмета закупівлі, повинна бути підтверджена тільки копією дійсного на дату розкриття пропозицій, сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик. Підтвердження іншими документами не допускається і вважається невідповідністю умовам документації конкурсних торгів. Сертифікат повинен передбачати право виробника на випуск продукції з якісними показниками передбаченими якісною характеристикою предмета закупівлі. У випадку якщо у сертифікаті якісні показники (зольність, волога) є вищими від передбачених якісною характеристикою предмета закупівлі, це вважається невідповідністю умовам документації конкурсних торгів. Копія даного сертифікату повинна бути завірена круглою печаткою безпосереднього виробника певної марки вугілля, що є предметом закупівлі за даними торгами".

Відповідно до пункту 3.6 Національного стандарту України ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. Технічні умови" (надалі – ДСТУ 7146:2010) для вугілля встановлюють кодове число та визначають додаткові параметри кодифікації згідно з ГОСТ 30313 та Міжнародною системою кодифікації вугілля середнього та високого рангів. За результатами дослідження оформлюють сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик.

Пунктом 7.10 ДСТУ 7146:2010 визначено, що під час укладання договору на постачання вугілля для побутових потреб повинен бути представлений сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик, що містить основні та додаткові параметри кодифікації вугілля середнього та високого рангів згідно з ГОСТ 30313 та Міжнародною системою кодифікації. Термін дії сертифіката генетичних, технологічних та якісних характеристик – чотири роки.

Таким чином, надати копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик, завірену круглою печаткою безпосереднього виробника певної марки вугілля, зможуть лише учасники, які мають договірні відносини з виробниками.

2.2. Додатком 5 документації конкурсних торгів визначено, зокрема, що "у складі пропозиції конкурсних торгів подається копія дійсних на дату розкриття пропозицій технічних умов на дану марку вугілля, що має бути завірена круглою печаткою безпосереднього виробника даної марки вугілля, що є предметом закупівлі за даними торгами".

Статтею 15 Закону України "Про стандартизацію" визначено, зокрема, 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 порядком, установленим законодавством.

За згодою власника ТУ дозволено використовувати іншим суб'єктам господарювання. ТУ та змінами до них забезпечують на договірних засадах власники ТУ.

Таким чином, надати копію технічних умов на марки вугілля кам'яного, завірену круглою печаткою безпосереднього виробника даної марки вугілля, зможуть лише його виробники або учасники, яким власник технічних умов надав право на їх використання.

Частиною третьою статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника в частині встановлення вимог стосовно надання копій сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик та технічних умов, завірених круглою печаткою безпосереднього виробника даної марки вугілля, порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Разом з цим, Замовником не доведено та не необґрунтовано необхідність встановлення зазначених вище вимог документації конкурсних торгів.

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

3. Замовник надав на розгляд Колегії, зокрема, копію протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 19.09.2014 № 58.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з абзацом першим частини шістнадцятої статті 18 Закону рішення органу оскарження набирають чинності з дня їх прийняття та є обов'язковими для виконання замовниками, генеральними замовниками, особами, яких вони стосуються.

Відповідно до абзацу другого частини шістнадцятої статті 18 Закону рішення органу оскарження підлягають обов'язковому оприлюдненню після їх прийняття на веб-порталі Уповноваженого органу та не пізніше наступного робочого дня також оприлюднюються на веб-порталі Антимонопольного комітету України.

Рішення Колегії від 18.09.2014 № 1137-р/пк-ск було оприлюднене на веб-порталі Антимонопольного комітету України 18.09.2014 у розділі "Інформація про рішення щодо оскарження процедур державних закупівель", відповідно до якого Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Вказане рішення Колегії та Скарга були надіслані Замовнику поштою та 19.09.2014 о 9 год. 22 хв. на електронну адресу mizgvo@ukrpost.ua, яка вказана Замовником в оголошенні про заплановану закупівлю.

Запит про надання інформації був надісланий Замовнику поштою та 19.09.2014 о 10 год. 03 хв. на електронну адресу mizgvo@ukrpost.ua, яка вказана Замовником в оголошенні про заплановану закупівлю.

Відповідно до абзацу першого частини восьмої статті 18 Закону подання скарги не призупиняє процедуру закупівлі, за винятком випадку, коли орган оскарження приймає рішення про призупинення процедури закупівлі.

Згідно з абзацом третім частини восьмої статті 18 Закону призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником, генеральним замовником будь-яких дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі, в тому числі, укладення договору про закупівлю, крім дій, спрямованих на усунення порушень, зазначених у скарзі.

Рішенням Колегії від 18.09.2014 № 1137-р/пк-ск Процедура закупівлі була призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Разом з цим, згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 19.09.2014 № 58, наданим на розгляд Колегії Замовником та оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу, 19.09.2014 відбулося розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Таким чином, здійснивши розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі під час її призупинення органом оскарження, Замовник порушив вимоги абзацу першого частини шістнадцятої та абзацу третього частини восьмої статті 18, і позбавив Скаржника можливості подати свою пропозицію конкурсних торгів та взяти участь у Процедурі закупівлі.

У Скарзі ТОВ ГПК "Енергоперспектива" просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

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

Колегією встановлено, що здійснивши розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, Замовник допустив порушення, яке неможливо усунути шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзацу третього частини першої статті 30 Закону замовник відміняє торги у разі неможливості усунення порушень, які виникли через виявлені порушення законодавства з питань державних закупівель.

Таким чином, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення 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 Міжгірської районної державної адміністрації відмінити процедуру закупівлі – "вугілля кам'яне "Антрацит АС" – 1300 тонн" [оголошення № 156326, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 19.08.2014 № 67 (19.08.2014)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ