



**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

№ 1361-р/пк-ск від 31.10.2014

вих. лист від №

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ПАРТНЕР ОЛЕУМ"

вул. Дачна, 1, с. Чайки,
Києво-Святошинський район,
Київська область, 08130

Державне агентство резерву України
вул. Пушкінська, 28, м. Київ, 01601

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 "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ") від 22.10.2014 № 1/22-10 (zareєстровану в Комітеті 23.10.2014 за № 8-20/2555-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Державним агентством резерву України (надалі – Замовник, Держрезерв) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "19.20.2. Паливо

дизельне" [оголошення № 170009, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.09.2014 № 94 (26.09.2014)] (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 (надалі – Документація).

Рішенням Колегії від 23.10.2014 № 1315-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 23.10.2014 № 20-29.3/06-3169-дз Замовник листом від 24.10.2014 № 4065/0/4-14 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.

1. ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" у Скарзі зазначає, що умовами Документації передбачене надання учасниками Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів довідки на фірмовому бланку про наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази, в якій необхідно зазначити, зокрема, рік виготовлення та балансову вартість.

За інформацією Скаржника, Законом України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) визначено, що Замовник може встановлювати у Документації такий кваліфікаційний критерій, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази, але не зазначено, яке повинно бути обладнання та матеріально-технічна база – нова, не нова, з балансовою вартістю чи без неї.

ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" зазначає, що воно має власну або орендовану матеріально-технічну базу для здійснення господарської діяльності, але з деякого переліку матеріально-технічної бази не можливо визначити її рік виготовлення та балансову вартість. На думку Скаржника, якщо він не надасть повні відомості про обладнання та матеріально-технічну базу, Замовник відхилить його пропозицію конкурсних торгів.

У поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що Держрезерв самостійно визначив спосіб документального підтвердження учасників Процедури закупівлі у відповідності до вимог статті 16 Закону, виходячи зі специфіки предмета закупівлі.

За інформацією Замовника, специфіка предмета закупівлі полягає в особливому статусі товарів, які закуповуються Держрезервом для закладення до державного матеріального резерву на довготривале зберігання.

Відповідно до статті 1 Закону України "Про державний матеріальний резерв" державний резерв є особливим державним запасом матеріальних цінностей, призначених для використання в цілях і в порядку, передбачених цим Законом.

Як зазначає Замовник, враховуючи, що матеріальні цінності державного резерву мають специфічний статус, а саме – призначені для довготривалого зберігання та є стратегічно важливими запасами держави, Держрезерв зобов'язаний визначати досить високі вимоги до учасників Процедур закупівлі, оскільки від їх кваліфікаційних критеріїв залежить, наскільки той чи інший учасник зможе забезпечити поставку якісних матеріальних цінностей, які мають стратегічне значення для держави.

Замовник повідомив, що Скаржник лише передбачає відхилення своєї пропозиції конкурсних торгів з наведеної підстави, що, на думку Замовника, не є підтвердженням дискримінаційної вимоги, яка міститься в Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до частини першої статті 16 Закону замовник вимагає від учасників або учасників попередньої кваліфікації подання ними документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям.

Згідно з абзацом другим частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази.

Пунктом 6 розділу 3 Документації встановлено, що для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасник у складі своєї пропозиції конкурсних торгів надає документи, зазначені у таблиці 1 додатку 3 Документації.

У підпункті 1.1 пункту 1 таблиці 1 додатку 3 Документації Замовником визначено, зокрема, форму довідки про наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази, яка повинна бути складена на фірмовому бланку:

Відомість про наявність обладнання та матеріально-технічної бази					
№ п/п	Найменування обладнання, устаткування, тощо	Кількість, рік виготовлення	Балансова вартість	Статус (власне, орендоване, інше)	Примітка

Наведена вище умова Документації обмежує коло учасників лише тими суб'єктами господарювання, які володіють інформацією стосовно року виготовлення та балансової вартості обладнання, устаткування тощо, яке зазначено у довідці про наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази, що є дискримінаційною умовою по відношенню до інших суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника.

Разом з цим, Замовник не обґрунтував необхідність встановлення у Документації зазначеної вимоги.

Тим самим, Замовник порушив принципи здійснення державних закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Отже, Замовник, з урахуванням інформації, зазначеної вище, повинен внести зміни до Документації в цій частині.

2. ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" зазначає, що встановивши у Документації вимогу стосовно необхідності надання довідки про наявність в учасника працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, Замовник порушує вимоги Закону України "Про захист персональних даних" та права Скаржника, пов'язані з нерозголошенням та непоширенням інформації щодо персональних даних працівників підприємства.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги пояснень не надав.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Згідно з абзацом третім частини другої статті 16 Закону Замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Згідно з підпунктом 2.1 пункту 2 таблиці 1 додатку 3 Документації учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати довідку, складену на фірмовому бланку, про наявність в учасника працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід:

Відомості про наявних працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід						
№ п/п	Керівник/ виконавець/ працівник	Посада, спеціалізація	Прізвище, ініціали	Освіта (навчальний заклад/ напрям підготовки/ спеціальність/ дата закінчення)	Наявність дипломів про отримання освіти, або сертифікатів, або інших документів про	Стаж роботи, інформація про виконувану роботу, досвід, тощо

					підвищення кваліфікації, або про проходження навчальних курсів	

ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" не доведено та документально не підтверджено, що зазначена вище вимога Документації порушує вимоги Закону України "Про захист персональних даних", права чи законні інтереси Скаржника та перешкоджає йому взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. На думку Скаржника, вимога Документації щодо надання довідки про раніше виконані договори на поставку палива дизельного саме за 2013-2014 роки ставить у нерівні умови учасників Процедури закупівлі.

Крім цього, у Скарзі ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" повідомляє, що учасник Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів повинен надати документи, які підтверджують виконання договорів, зокрема, накладні, акти приймання-передачі товару та платіжні доручення.

Скаржник вважає, що перелік документів, який вимагає Замовник для підтвердження виконання договорів є необґрунтованим.

За інформацією Скаржника, Законом України "Про бухгалтерський облік та фінансову звітність в Україні" передбачено, що продавець зобов'язаний у відповідності до договору купівлі-продажу надати покупцю товар, комерційний рахунок-фактуру або еквівалентне цьому електронне повідомлення, а також інші докази відповідності, які можуть вимагатися за умовами договору.

На думку ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ", для підтвердження здійснення постачання достатньо буде, якщо учасник надасть у пропозиції конкурсних торгів комерційний рахунок-фактуру або еквівалентне цьому електронне повідомлення або інший документ, який зазначений в договорі купівлі-продажу.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що крім копій договорів, які підтверджують лише намір поставки палива дизельного, Держрезерв вимагає надати документи, які підтверджують їх виконання, а саме: оригінал відгуку, копії актів звірення, накладні, акти приймання-передачі товару, або акти виконаних робіт та платіжні доручення (або інші документи), які підтверджують факт проведення розрахунків, або специфікації тощо). Вищезазначений перелік підтверджуючих виконання договорів документів, не є безумовним, а навпаки передбачає наявність у складі пропозиції конкурсних торгів учасника будь-яких актів, накладних, специфікацій тощо.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Згідно з абзацом четвертим частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Згідно з підпунктом 3.1 пункту 3 таблиці 1 додатку 3 Документації для підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати, зокрема, "довідку у довільній формі, що містить інформацію про раніше виконані договори на поставку палива дизельного із зазначенням замовників та їх контактних осіб (прізвище та контактний телефон).

Для підтвердження інформації учасник повинен надати копії виконаних договорів за 2013-2014 роки (не менше двох) та документи, що підтверджують їх виконання (оригінал відгуку (виданий замовником з яким було укладено договір із зазначенням дати і номеру договору та інформації про належне виконання договору стосовно якості, кількості та строків), копії актів звірення, накладні, акти приймання-передачі товару, або акти виконаних робіт та платіжні доручення (або інші документи), які підтверджують факт проведення розрахунків, або специфікації тощо)".

Виходячи з викладеної вище умови Документації, Замовником встановлений не вичерпний перелік документів, які учасники Процедури закупівлі можуть надати для підтвердження належного виконання ними аналогічних договорів.

Скаржником не обґрунтовано та документально не підтверджено неможливість взяти участь у Процедурі закупівлі через встановлення Замовником у Документації вимоги стосовно надання копій виконаних договорів за 2013-2014 роки.

Разом з цим, ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" не доведено та документально не підтверджено, яким чином встановлення Замовником вказаних вимог у Документації стосовно надання учасниками Процедури закупівлі документів, які підтверджують належне виконання ними аналогічних договорів, порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

У зв'язку з цим, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

4. Скаржник повідомляє, що у таблицях 1 та 2 додатку 3 Документації Замовник передбачив надання учасниками Процедури закупівлі довідок на фірмових бланках, але не зазначив, якого саме підприємства, установи, організації повинен бути фірмовий бланк, тобто, ким саме мають надаватися вказані довідки.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" мало право звернутись до Держрезерву за роз'ясненнями, зокрема, з цього питання.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Таблицею 1 додатку 3 Документації визначено перелік документів, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним вимогам.

Підпунктом 1.1 пункту 1 таблиці 1 додатку 3 Документації від учасників вимагається надати довідку, складену на фірмовому бланку, про наявність в учасника обладнання та матеріально-технічної бази.

Підпунктом 2.1 пункту 2 таблиці 1 додатку 3 Документації від учасників вимагається надати довідку, складену на фірмовому бланку, про наявність в учасника працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Таблицею 2 додатку 3 Документації встановлений перелік документів, що підтверджують відсутність підстав для відмови учаснику в участі у Процедурі закупівлі.

Підпунктом 2.1 пункту 2 таблиці 2 додатку 3 Документації від учасників вимагається надати довідку, складену на фірмовому бланку, про те, що суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Підпунктом 7.1 пункту 7 таблиці 2 додатку 3 Документації від учасників вимагається надати довідку в довільній формі, складену на фірмовому бланку, про те, що суб'єкт господарювання (учасник) є резидентом України та/або не зареєстрований в офшорній зоні.

Виходячи з наведеної вище інформації, зазначені довідки, складені на фірмовому бланку, повинні бути надані учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів.

ТОВ "ПАРТНЕР ОЛЕУМ" не доведено та документально не підтверджено, яким чином встановлення Замовником вказаних вимог у Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

Враховуючи наведене у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" 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 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 третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

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", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Державне агентство резерву України внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "19.20.2. Паливо дизельне" [оголошення № 170009, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.09.2014 № 94 (26.09.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ