



**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

№ 239-р/пк-ск від 22.02.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю Торговий Дім
"Світ СР"
вул. Шашкевича, 29, смт Новий
Яричів, Кам'янка-Бузький р-н,
Львівська обл., 80465

Відділ освіти Чернівецької районної
державної адміністрації Вінницької
області
вул. Кірова, 3, смт Чернівці, Вінницька
обл., 24100

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного бюлетеня
"Вісник державних закупівель"

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 04.02.2013 № 0402/3 (зареєстровану в Комітеті 5 лютого 2013 року за № 8-20/358-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Відділом освіти Чернівецької районної державної адміністрації Вінницької області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 10.10.1 Вугілля кам'яне – 3 найменування" [оголошення № 003413, опубліковане в

інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 7 січня 2013 року № 2 (745)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить:

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) призупинити Процедуру закупівлі;
- 3) зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 06.02.2013 № 132-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запити Колегії від 06.02.2013 № 20-29.2/09-352-дз та від 21.02.2013 № 20-29.2/03-565-дз Замовник листами від 11.02.2013 № 101 та від 21.02.2013 № 131 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

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

1. ТОВ ТД "Світ СР" у Скарзі повідомило, що відповідно до документації конкурсних торгів (надалі – Документація) Замовник здійснює закупівлю вугілля марок АМСШ 0-25, АМ 13-25 та ДГ 13-100.

Скаржник зазначає, що марка вугілля АМСШ 0-25 не передбачена існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами. Дані вимоги спрямовані на умисне обмеження конкуренції з наданням переваг певним суб'єктам господарювання, чим Замовник порушує вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Колегією у ході ознайомлення з зазначеним питанням було встановлено наступне.

Пунктом 3 розділу I Документації наведена інформація про предмет закупівлі, а саме:

№ з/п	Найменування товару	Кількість	Одиниця виміру
1	Вугілля кам'яне марки АМ	507	тонна
2	Вугілля кам'яне марки ДГР	381	тонна
3	Вугілля кам'яне марки АМСШ	70	тонна

Листом від 11.02.2013 № 101 Замовник повідомив про внесення змін до Документації.

Відповідно до змін до Документації від 08.02.2013 зазначена вимога Документації викладена в такій редакції:

№ з/п	Найменування товару	Кількість	Одиниця виміру
1	Вугілля кам'яне марки АМ	507	тонна
2	Вугілля кам'яне марки ДГР	381	тонна
3	Вугілля кам'яне марки АК	70	тонна

На підтвердження прийняття зазначеного вище рішення Замовником надано копію змін до Документації, затверджених протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 08.02.2013 № 9, та копію зазначеного протоколу.

Таким чином, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені в Скарзі, в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Згідно з абзацом дванадцятим частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження повертає скаргу без розгляду, у разі якщо замовник відповідно до цього Закону визнав та усунув порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Отже, враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

2. Скаржник повідомив, що якісні показники по зольності та вологості, що вимагаються умовами Документації для вугілля марок А не узгоджуються з такими ж показниками для вугілля марки А, передбачених ДСТУ 7146:2010.

Листом від 22.02.2013 б/д представник Скаржника Сидорак Р.Б. зазначив про невідповідність показників вугілля марки АМСШ 0-25.

Замовник зазначив, що всі якісні вимоги до вугілля, встановлені в Документації, відповідають ДСТУ 7146:2010.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією було встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу III Документації встановлено, що якість вугілля повинна відповідати наступним вимогам:

Найменування товару	Кількість	Одиниця виміру	Фракція (розмір кусків в мм)	Зольність на сухий стан палива	Загальна волога на робочий стан палива
Вугілля кам'яне марки АМ	507	тонна	13-25	не більше ніж 16,0 %	не більше ніж 7,0 %
Вугілля кам'яне марки АМСШ	70	тонна	0-25	не більше ніж 16,0 %	не більше ніж 7,0 %

Відповідно до змін до Документації від 08.02.2013, зазначена вимога Документації викладена в такій редакції:

Найменування товару	Кількість	Одиниця виміру	Фракція (розмір кусків в мм)	Зольність на сухий стан палива	Загальна волога на робочий стан палива
Вугілля кам'яне марки АМ	507	тонна	13-25	не більше ніж 16,0 %	не більше ніж 7,0 %
Вугілля кам'яне марки АК	70	тонна	50-100	не більше ніж 13,0 %	не більше ніж 6,0 %

ДСТУ 7146-2010 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 імпортують, якщо воно за класифікаційними показниками відповідає ДСТУ 3472, а за розміром кусків (крім 6-100 мм) – ГОСТ 19242.

Відповідно до таблиці 1 "Якісні, технологічні та фізико-механічні показники вугілля" ДСТУ 7146-2010 встановлені наступні максимальні показники:

- 1) для вугілля марки АМ 13-25: зольність – 16 %, вологість – 7 %;
- 2) для вугілля марки АК 50-100: зольність – 13 %, вологість – 6 %.

На підтвердження внесення змін до Документації Замовником надано копію змін до Документації, затверджених протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 08.02.2013 № 9, та копію зазначеного протоколу.

Отже, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені в Скарзі, в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Згідно з абзацом дванадцятим частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження повертає скаргу без розгляду, у разі якщо замовник відповідно до цього Закону визнав та усунув порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Таким чином, враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

3. ТОВ ТД "Світ СР" зазначає у Скарзі, що у пункті 3 розділу V Документації та у пункті 3 додатку 1 Документації (форма пропозиції конкурсних торгів) передбачена вимога про оплату витрат, пов'язаних з укладенням договору у сумі 15000,00 грн. на рахунок Консультанта конкурсних торгів, та вважає таку вимогу Документації неправомірною.

Підпунктом 2 пункті 3 розділу V Документації встановлено, що на учасника-переможця процедури закупівлі відповідно до статей 527, 528, 629, 636, 903, 904 ЦК України, покладаються витрати, пов'язані з укладанням договору (консультаційні послуги) у сумі 15000,00 (п'ятнадцять тисяч гривень 00 коп.). Зазначена сума має бути сплачена протягом трьох робочих днів з моменту отримання учасником-переможцем торгів акцепту пропозиції конкурсних торгів на рахунок Консультанта торгів, відповідно до укладеного між Замовником та Консультантом торгів договору (договір на користь третьої особи).

Пунктом 3 додатку 1 Документації (форма пропозиції конкурсних торгів) визначено наступне:

"Ми зобов'язуємося сплатити за витрати, пов'язані з укладанням договору (консультаційні послуги) у сумі 15000,00 (п'ятнадцять тисяч гривень 00 коп.) протягом трьох робочих днів з моменту отримання нами акцепту пропозиції конкурсних торгів, на рахунок Консультанта торгів, згідно з укладеним між замовником та Консультантом торгів договором (договір на користь третьої особи)".

Відповідно до змін до Документації від 08.02.2013, зазначені вимоги виключені з пункту 3 розділу V Документації та додатку 1 Документації (форми пропозиції конкурсних торгів).

На підтвердження внесення змін до Документації Замовником надано копію змін до Документації, затверджених протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 08.02.2013 № 9, та копію зазначеного протоколу.

Таким чином, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені в Скарзі, в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Згідно з абзацом дванадцятим частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження повертає скаргу без розгляду, у разі якщо замовник відповідно до цього Закону визнав та усунув порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Отже, враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

4. Листом від 19.02.2013 № 1902/2 ТОВ ТД "Світ СР" надіслало доповнення до Скарги, в яких повідомило, що у підпункті "б" пункту 7 розділу III Документації Замовник

встановив вимогу надання копій технічних умов на всі марки вугілля кам'яного, що передбачені для закупівлі Замовником.

Скаржник вважає, що вказана вимога Документації дискримінує учасників торгів, які безпосередньо не співпрацюють із виробником вугілля. Технічні умови є власністю виробника, який на власний розсуд та за власним бажанням розпоряджається технічними умовами. Окрім цього, технічні умови на відповідні марки вугілля містять інформацію технологічного характеру, що стосується процесу виробництва вугілля і становить собою комерційну таємницю, яку виробник має право не розповсюджувати та не надавати учасникам.

Замовник листом від 21.02.2013 № 131, надісланим на адресу Колегії факсимільним зв'язком, повідомив, що ним внесені зміни до Документації, та зазначена вимога виключена з пункту 7 розділу III Документації. При цьому, факсимільним зв'язком також були надані зміни до Документації від 21.02.2013 та копія протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 21.02.2013 № 10.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання було встановлено наступне.

Згідно з абзацом двадцять четвертим частини четвертої статті 18 Закону відповідна інформація, копії документів та матеріалів, що надаються органу оскарження, повинні бути завірені Замовником належним чином.

Відповідно до пунктів 76 та 77 Типової інструкції з діловодства у центральних органах виконавчої влади, Раді міністрів Автономної Республіки Крим, місцевих органах виконавчої влади, затвердженій постановою Кабінету Міністрів України від 30.11.2011 № 1242 копії документів засвідчуються таким чином. На лицьовому боці у верхньому правому кутку першого аркуша документа проставляється відмітка "Копія". Напис про засвідчення документа складається із слів "Згідно з оригіналом", найменування посади, особистого підпису особи, яка засвідчує копію, її ініціалів (ініціалу імені) та прізвища, дати засвідчення копії і проставляється нижче реквізиту документа "Підпис".

Таким чином, документи, які надані Замовником на підтвердження внесення змін до Документації, факсимільним зв'язком, не завірені належним чином та не можуть бути взяті до уваги Колегією під час розгляду Скарги.

Підпунктом "б" пункту 7 розділу III Документації встановлено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати копії технічних умов на всі марки вугілля кам'яного, що передбачені для закупівлі замовником.

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.

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, зможуть лише його виробники або учасники, яким власник технічних умов надав право на їх використання.

Дії Замовника в частині встановлення наведеної вище умови Документації обмежують коло потенційних учасників та є дискримінаційними, у тому числі, до Скаржника.

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

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 пункті 4 цього рішення умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен привести умови Документації у відповідність до вимог Закону шляхом внесення відповідних змін до Документації.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження за результатами розгляду скарги має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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 двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, частиною четвертою статті 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 Чернівецької районної державної адміністрації Вінницької області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Код 10.10.1 Вугілля кам'яне – 3 найменування" [оголошення № 003413, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 7 січня 2013 року № 2 (745)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК