



**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

№ 525-р/пк-ск від 09.04.2013

вих. лист від

№

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

Відділ освіти Старовижівської
райдержадміністрації Волинської
області
пл. Миру, 3, смт Стара Вижівка,
Волинська обл., 44400

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Гірничо-промислова компанія "Енергоперспектива" (надалі – Скаржник) від 26.03.2013 № 26/02/13-01 (zareєстровану в Комітеті 26 лютого 2013 року за № 8-20/569-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення відділом освіти Старовижівської райдержадміністрації Волинської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне (вугілля ДГР 0-200 - 930 т, вугілля ДГОМ 13-50 - 200 т)" [оголошення

№ 038093, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 січня 2013 року № 7/5 (750/5)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить:

1. Призупинити Процедуру закупівлі.
2. Зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 26.02.2013 № 255-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 26.02.2013 № 20-29.2/03-638-дз Замовник листами від 28.02.2013 № 186/01-12 та від 25.03.2013 № 241/01-12 надав завірени 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. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимога, встановлена Замовником у підпункті 3 пункту 6 розділу 3 документації конкурсних торгів, стосовно надання довідки про позитивний досвід виконання аналогічних договорів на постачання вугілля кам'яного, які укладені в 2009-2011 роках, є дискримінаційною, оскільки Скаржником не укладались у 2009-2011 роках договори поставки вугілля, а укладались договори у 2012 році.

Зі слів Скаржника, вимога стосовно надання не менше двох копій аналогічних договорів також є дискримінаційною.

Замовник з цього питання повідомив, що документацією конкурсних торгів не встановлено обов'язку зазначати досвід виконання аналогічних договорів та надавати копії договорів за кожен з трьох років (2009, 2010, 2011 роки). Достатньо підтвердити досвід виконання аналогічних договорів у будь-який рік протягом періоду з 2009 по 2011 рік.

Замовник зазначив, що якщо Скаржник не здійснював постачання вугілля у 2009-2011 роках, а здійснював поставку лише у 2012 році, то комітет з конкурсних торгів вважає, що у Скаржника недостатньо досвіду виконання аналогічних договорів.

Разом з цим, Замовник повідомив, що переконатися в належному їх виконанні і відсутності претензій до якості всього обсягу поставленого товару, неможливо, оскільки опалювальний сезон 2012/2013 років ще не закінчився.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Частиною другою статті 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) визначено, що замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність документального підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 16 Закону визначені замовником згідно з цією статтею кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію учасників або учасників попередньої кваліфікації про відповідність їх таким критеріям, зазначаються в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника).

Згідно з підпунктом 3 пункту 6 розділу III документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі для підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів повинні надати довідку в довільній формі про позитивний досвід виконання аналогічних договорів на

постачання вугілля кам'яного, які укладені в 2009-2011 роках, разом з копіями договорів (не менше двох).

Таким чином, встановлення у документації конкурсних торгів вимоги стосовно досвіду виконання аналогічних договорів на постачання вугілля кам'яного, які укладені в 2009-2011 роках, дискримінує тих учасників, які мають досвід виконання аналогічних договорів за 2012 рік.

При цьому, на засіданні Колегії, яке відбулось 09.04.2013, представник Замовника Ткачук С. П. погодився внести зміни до документації конкурсних торгів щодо періоду укладання аналогічних договорів.

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

Щодо твердження Скаржника стосовно того, що вимога стосовно надання не менше двох копій аналогічних договорів також є дискримінаційною, слід зазначити, що Скаржником не доведено, яким чином зазначена вимога перешкоджає Скаржнику подати свою пропозицію конкурсних торгів.

2. Скаржник у Скарзі повідомив, що пунктом 3 розділу V документації конкурсних торгів передбачено, що на учасника-переможця Процедури закупівлі покладаються всі витрати у сумі 10 000,00 грн (десять тисяч грн) на оплату консультанта торгів.

Скаржник вважає, що Закон не передбачає можливості встановлення Замовником додаткових умов для переможця Процедури закупівлі як до, так і після укладання договору про закупівлю між Замовником та учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано.

Замовник з цього питання повідомив, що Стандартною документацією конкурсних торгів, затвердженою наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 р. № 919, передбачено, що в пункті 3 розділу 5 документації конкурсних торгів Замовник може зазначити іншу необхідну інформацію відповідно до законодавства.

Замовник зазначив, що між ним та консультантом укладено договір про надання юридичних послуг від 22.06.2012 № 3/22, в якому зазначено, що за домовленістю сторін, оплата послуг здійснюється учасником-переможцем Процедури закупівлі, про що повинно бути зазначено в документації конкурсних торгів.

Разом з цим, Скаржник листом від 21.03.2013 № 21/03/13-01 надав доповнення до Скарги, в яких повідомив, що після детального аналізу документації конкурсних торгів та вимог законодавства, ним зроблено висновок, що не заборонено залучення експертів, консультантів до роботи комітету з конкурсних торгів, та не заборонено зазначати в документації конкурсних торгів інформацію, яка не суперечить чинному законодавству.

На думку Скаржника, дана вимога документації конкурсних торгів не порушує права учасників та не є дискримінаційною, оскільки оплата послуг встановлена після укладання договору.

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

3. Скаржник в доповненнях до Скарги повідомив, що вимога, встановлена Замовником у пункті 7 розділу 3 документації конкурсних торгів, стосовно надання копій технічних умов на вугілля, посвідчених мокрою печаткою безпосереднього виробника, є дискримінаційною, оскільки надати копію технічних умов на вугілля, посвідчених мокрою печаткою безпосереднього виробника, зможуть лише його виробники або учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками, та яким власник технічних умов надав право на їх використання.

Замовник з цього питання повідомив, що для виробництва та сертифікації вугілля в Україні виробнику видаються технічні умови на виробництво відповідної марки вугілля.

Крім того, виробник зобов'язаний дотримуватися якісних показників вугілля відповідної марки, зазначених у технічних умовах, протягом строку їх дії.

Замовник вважає, що перешкод, заборон чи обмежень для отримання технічних умов на вугілля у виробника або його представника чи покупця немає.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Статтею 22 Закону визначена інформація, яка обов'язково включається до документації конкурсних торгів.

Зазначеною статтею, зокрема, визначено, що документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію, відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів визначено, що учасники Процедури закупівлі повинні надати, зокрема, 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.

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 вугілля, посвідчених основною мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля, зможуть лише його виробники або учасники, яким власник технічних умов надав право на їх використання.

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 зазначеної вище умови Документації) 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 в цій частині.

Враховуючи викладене, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунено шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до частини четвертої 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 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 в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Наведені вище підстави 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 Старовижівської райдержадміністрації Волинської області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Вугілля кам'яне (вугілля ДГР 0-200 - 930 т, вугілля ДГОМ 13-50 - 200 т)" [оголошення № 038093, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 січня 2013 року № 7/5 (750/5)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК