



**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

№ 604-р/пк-ск від 18.04.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю Торговий Дім
"СВІТ СР"

а/с 606, м. Львів, 79026

Комунальний заклад
"Володимирецька центральна
районна лікарня"
Володимирецької районної ради
Рівненської області
вул. Грушевського, 39,
смт. Володимирець,
Рівненська обл., 34300

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 Торговий Дім "СВІТ СР" (надалі – Скаржник, ТОВ ТД "СВІТ СР") від 25.03.2013 № 2503/12 (zareestrovany в Комітеті 26.03.2013 за № 8-20/900-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом "Володимирецька центральна районна лікарня" Володимирецької районної ради Рівненської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації

конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки ДГР – 711 т)" [оголошення № 059067, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 18.02.2013 № 14 (757)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

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

Рішенням Колегії від 26.03.2013 № 422-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 26.03.2013 № 20-29.3/03-1075-дз Замовник листом від 28.03.2013 № 747 надіслав на адресу Колегії документи та пояснення по суті Скарги.

Під час розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, встановлено наступне.

1. У Скарзі ТОВ ТД "СВІТ СР" зазначає, що вимога документації конкурсних торгів зі змінами стосовно надання учасниками Процедури закупівлі копії технічних умов на вугілля, засвідчених мокрою печаткою виробника вугілля, є дискримінаційною, оскільки технічні вимоги на вугілля кам'яне є власністю виробника і не можуть бути використані без його відома.

У своїх поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що технічні умови видаються безпосередньо виробнику вугілля із зазначенням дати їх видачі та строку, на який вони видані. Виробник зобов'язаний дотримуватися якісних показників вугілля відповідної марки, зазначених у технічних умовах протягом строку їх дії.

За словами Замовника, перешкод, заборон чи обмежень для отримання технічних умов на вугілля у виробника або його представника чи покупця немає, а також Скаржником не надано документального підтвердження відмови будь-якого виробника вугілля чи іншої особи надання технічних умов на вугілля.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

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.

Згідно з технічними вимогами, наведеними у додатку 2 документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 18.03.2013 № 5 (надалі – Документація) для підтвердження якісних характеристик предмету закупівлі учасник у складі конкурсної пропозиції повинен 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.

Враховуючи викладене вище, надати копію технічних умов на марки вугілля кам'яного, посвідчених основною мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля, зможуть лише його виробники або учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками, та яким власник технічних умов надав право на їх використання.

Встановлена зазначена вимога порушує один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Документація потребує внесення змін в цій частині.

2. На думку Скаржника, у випадку придбання вугілля безпосередньо не у виробника, а у посередника, та відсутності договірних відносин із виробником, учасники Процедури закупівлі не зможуть надати сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик, посвідчений мокрою основною печаткою виробника.

У своїх поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що для виробництва та сертифікації вугілля в Україні виробнику видається, зокрема, сертифікат на виробництво відповідної марки вугілля із зазначенням всіх його генетичних, якісних характеристик, у тому числі, хімічного складу, яких зобов'язаний дотримуватися виробник під час виробництва цієї марки вугілля.

Як зазначає Замовник, закупівля сертифікованої продукції унеможливорює придбання лікарнею за бюджетні кошти вугілля, яке отримане незаконним шляхом, у тому числі злочинним.

Розглянувши зазначене питання Колегія встановила наступне.

Підпунктом 3.6 пункту 3 Національного стандарту України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" – ДСТУ 7146:2010 (надалі – Стандарт) визначено, що 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, виданий ТК-92 "Вугілля та продукти його перероблення" або ДП "УкрНДІвуглезбагачення".

Пунктом 7.10 Стандарту 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.

Згідно з технічними вимогами, наведеними у додатку 2 Документації, для підтвердження якісних характеристик предмету закупівлі учасник у складі конкурсної пропозиції повинен надати, зокрема, копію дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугільну продукцію, що становить предмет закупівлі за даними торгами, який виданий Технічним комітетом України з стандартизації ТК 92 (або іншою установою уповноваженою по сертифікації вугільної продукції), і який посвідчений мокрою основною печаткою безпосереднього виробника вугілля [сертифікати повинні бути дійсними на момент розкриття пропозицій]. В сертифікаті обов'язково має бути зазначено, коли він виданий та термін (строк), до якого він дійсний].

Надати копію дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугільну продукцію, посвідчених основною мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля, зможуть лише його виробники або учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками.

Замовник не довів необхідності завірення мокрою печаткою виробника сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик.

Встановлена зазначена вимога порушує один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Документація потребує внесення змін в цій частині.

3. За словами Скаржника Замовник встановив вимоги до технічних, якісних та кількісних характеристик на вугілля кам'яне марок ДГР та Ж (загальна сірка на сухий стан палива), які не узгоджуються з існуючими міжнародними та національними стандартами, нормами, та правилами. Дані вимоги не відповідають функціональним характеристикам предмета закупівлі, та спрямовані на умисне обмеження конкуренції з наданням переваг певним суб'єктам господарювання, чим порушив вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Замовник повідомляє, що менший вміст сірки у вугіллі провокує менший рівень викидів забруднюючих речовин в атмосферу при спалюванні вугілля.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 3.4. пункту 3 Стандарту за якісними показниками, що характеризують безпечність, вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 2.

У підпункті 3.5 пункту 3 Стандарту наведені показники якості, що характеризують безпечність вугілля.

Відповідно до таблиці 2 підпункту 3.5 пункту 3 Стандарту загальна сірка на сухий стан палива (S^d) повинна становити не більше ніж:

- 3 % для збагаченого вугілля;
- 4 % для незбагаченого вугілля.

Відповідно до абзацу четвертого технічних вимог, наведених Замовником у додатку 2 Документації, якісні характеристики товару не повинні перевищувати наступних показників, зокрема:

- загальна сірка на сухий стан палива (S^d) вугілля марки ДГР (0-200) – до 1,91 %
- загальна сірка на сухий стан палива (S^d) вугілля марки Ж (13-100) – до 1,41 %

Таким чином, Замовник встановив у Документації такі вимоги до показника загальної сірки на сухий стан палива, які не відповідають підпункту 3.5 пункту 3 Стандарту.

Встановлена зазначена вимога порушує один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині з метою приведення її у відповідність до вимог Стандарту.

4. У Скарзі ТОВ ТД "СВІТ СР" зазначає, що у документації конкурсних торгів зі змінами Замовник встановив вимогу щодо надання учасниками Процедури закупівлі гарантій зменшення ціни на товар у випадку зменшення ринкових цін.

Як зазначає Скаржник, учасники Процедури закупівлі є вільним у встановленні цін на товари та не несуть відповідальності за зміну цін на ринку господарської діяльності, а тому не можуть надавати подібних гарантій.

У своїх поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що діяльність суб'єкта господарювання щодо встановлення цін на свою продукцію прямо залежить від середньоринкової ціни, тому Замовник повинен мати гарантію щодо можливості приведення закупівельних цін на вугілля до середньоринкових (у випадку їх зменшення).

За словами Замовника, він не зацікавлений нести відповідальність за неекономне та неефективне використання державних коштів при здійсненні перевірок контролюючими органами.

Розглянувши зазначене питання Колегія, встановила наступне.

Відповідно до абзацу другого технічних вимог, наведених у додатку 2 Документації, учасник гарантує зменшення цін на товар у випадку зменшення ринкових цін.

У пункті 1 розділу V Документації Замовником встановлено перелік критеріїв та методика оцінки пропозицій конкурсних торгів із зазначенням питомої ваги критерію.

Згідно з абзацом четвертим пункту 1 розділу V Документації критеріями оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна.

Відповідно до абзацу третього пункту 1 розділу V Документації методика оцінки передбачає присвоєння пропозиції конкурсних торгів, ціна якої найвигідніша (найменша), максимально можливої кількості балів.

Виходячи з викладеного вище, Замовник акцептує пропозицію конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі, яка відповідатиме вимогам Документації та матиме найменшу ціну.

Замовник у своїх поясненнях не обґрунтував необхідності надання учасниками Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів гарантій зменшення цін на товар у випадку зменшення ринкових цін.

Дії Замовника в частині встановлення наведеної вище умови Документації обмежують коло потенційних учасників та є дискримінаційними, у тому числі, по відношенню 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 вище умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принцип здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи вище викладене Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження за результатами розгляду скарги 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 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 повністю.

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 комунальний заклад "Володимирецька центральна районна лікарня" Володимирецької районної ради Рівненської області внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки ДГР – 711 т)" [оголошення № 059067, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 18.02.2013 № 14 (757)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ