



**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

№ 1068-р/пк-ск від 27.06.2013

вих. лист від

№

Мале підприємство фірма "ЛАДО"
вул. Озерна, 115, м. Павлоград,
Дніпропетровська обл., 51400

Відділ освіти Прилуцької
райдержадміністрації Чернігівської
області
вул. Київська, 220, м. Прилуки,
Чернігівська обл., 17500

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 малого підприємства фірма "ЛАДО" (надалі – Скаржник) від 24.05.2013 б/н (zareestrovany в Комітеті 01.06.2013 за № 8-20/1715-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення відділом освіти Прилуцької райдержадміністрації Чернігівської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне (марки ГР (0-200) - 440 т)" [оголошення № 094447, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 березня 2013 року № 24 (767)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

1. Прийняти Скаргу до розгляду.
2. Призупинити Процедуру закупівлі.

3. Зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 01.06.2013 № 864-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 01.06.2013 № 20-29.2/03-2158-дз Замовник листом від 03.06.2013 № 01-09/442 надав завірені копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону встановлено, що скарги, які стосуються документації конкурсних торгів, можуть подаватися у будь-який строк після публікації повідомлення про їх проведення, але не пізніше закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів.

Згідно з оголошенням про проведення процедури закупівлі № 094447, опублікованим в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 березня 2013 року № 24 (767), нова дата кінцевого строку (дата, час) подання пропозицій 29.05.2013 10:00.

Скарга була подана Скаржником до органу оскарження 24.05.2013 шляхом поштового відправлення, про що свідчить поштовий штампель на конверті, отже, в строки, визначені абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону.

1. Скаржник у Скарзі повідомив, що відповідно до технічних вимог, які є Додатком № 2 до документації конкурсних торгів: якісні характеристики вугілля марки ГР 0-200, згідно з сертифікатом генетичних, технологічних та якісних характеристик, не повинні перевищувати наступних показників:

- зольність – не більше 33,3 %;
- масова частина загальної вологи в робочому стані – не більше 7,2 %.

Тобто, як зазначає Скаржник, зазначений товар за своїми властивостями не відповідає вимогам ДСТУ 4083-2002 "Вугілля кам'яне та антрацит для пиловидного спалювання на теплових електростанціях. Технічні умови", з урахуванням ДСТУ та ГОСТів, зазначених у ньому, та/або ТУ У 10.1-30208604-002-2002.

Зі слів Скаржника, пунктом 1 Національного стандарту України ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. Технічні умови" (надалі – Стандарт) визначено, що цей Стандарт поширюється на кам'яне вугілля, антрацит та продукти їх перероблення, що використовується для побутових потреб.

Відповідно до п.п. 3.3 п. 3 Стандарту, за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1, якою передбачені, зокрема, такі показники вугілля, як зольність на сухий стан палива та загальна волога на робочий стан палива, в тому числі, і для вугілля марки Г.

Таким чином, як зазначає Скаржник, дія Стандарту не поширюється на кам'яне вугілля для побутових потреб, яке є предметом закупівлі.

Замовник з цього питання повідомив, що для забезпечення відповідного температурного режиму у навчальних закладах району, враховуючи технічне оснащення котельень, комітет з конкурсних торгів, враховуючи річний план закупівель та дотримуючись річного фінансування відділу освіти, встановлює кількісні та якісні характеристики товару, який він має закупити.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 2 до документації конкурсних торгів, затвердженої рішенням комітетом з конкурсних торгів від 14.03.2013 № 11 (наділі – Документація), визначено, зокрема, що

якісні характеристики товару, згідно з сертифікатом генетичних, технологічних та якісних характеристик, не повинні перевищувати наступних показників:

№ п/п	Марка	Клас крупності, мм	Показники якості в %		Запланована кількість закупівлі, тонн
			Зольність, не більше	Масова частина загальної вологи в робочому стані, не більше	
1	ГР 0-200	0-200	33,3	7,2	

Національним стандартом України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" - ДСТУ 7146:2010 (надалі – Стандарт) 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 підпункту 3.3 пункту 3 Стандарту "за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1".

Згідно з вищевказаною таблицею для вугілля марки Г згідно з ГОСТ 19242 має бути: 13-100 мм, 50-100 мм, 25-50 мм, 13-25 мм, 25-100 мм, 13-50 мм, 25-200 мм.

ГОСТом 19242 "Вугілля буре, кам'яне та антрацит. Класифікація по розміру кусків" визначено розмір кусків, зокрема, для класу "Рядовий" (Р) – 0-200 (300) мм.

Отже, вугілля марки ГР з розмірами кусків 0-200 мм згідно з ГОСТ 19242 відповідає вимогами Стандарту.

Разом з цим, таблицею 1 Стандарту для вугілля марки Г встановлені наступні показники:

- зольність на сухий стан палива – не більше ніж 24 %;
- загальна волога на робочий стан палива – не більше ніж 16 %.

Таким чином, Замовник встановив у документації конкурсних торгів вимоги до показників зольності та вологості, які не відповідають Стандарту.

Отже, встановивши у документації конкурсних торгів вимоги щодо показників зольності та вологості, які не відповідають Стандарту, Замовник обмежив коло потенційних учасників, порушив положення частини третьої статті 22 Закону та не дотримався одного з основних принципів здійснення закупівель, передбаченого статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників конкурсних торгів.

Замовником не надано обґрунтування щодо встановлення показника зольності та необхідності зниження показника вологості для вугілля марки ГР по відношенню до вимог Стандарту.

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 конкурсних торгів) 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 має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. Скаржник у Скарзі повідомив, що відповідно до документації конкурсних торгів із змінами від 22.04.2013 абзац 3 Додатку № 2 до документації конкурсних торгів викладено в

наступній редакції: "Учасник додатково надає у складі пропозиції конкурсних торгів копії документів, що підтверджують атестацію лабораторії виробника (свідоцтво про атестацію) дійсними на момент розкриття пропозицій, які повинні бути завірені печаткою виробника чи його структурного підрозділу".

Скаржник вважає, що виключення Замовником із Документації вимоги щодо надання копії спеціального дозволу на користування надрами, ліцензії на видобування корисних копалин, свідоцтва про держану реєстрацію (або виписки ЄДР) та довідки з ЄДРПОУ виробника вугілля, що надав документи стосовно якісних та технічних показників вугілля (зазначені копії мають бути завірені підписом уповноваженої посадової особи учасника від виробника та його печаткою у порядку, визначеному цією документацією, є незаконним і носить дискримінаційний характер, оскільки відповідно до статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

Скаржник просить зобов'язати Замовника внести відповідні зміни та включити зазначений пункт до Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що технічні та якісні характеристики вугілля прописані в технічних вимогах документації конкурсних торгів.

Зі слів Замовника, в статті 22 Закону, на яку посиляється Скаржник, не передбачено прописувати в документації конкурсних торгів установчі та дозвільні документи підприємств виробників, які Замовник повинен вимагати від учасників.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу 3 Додатку № 2 до Документації учасник додатково надає у складі пропозиції конкурсних торгів копії спеціального дозволу на користування надрами, ліцензії на видобування корисних копалин, свідоцтва про державну реєстрацію (або виписки з ЄДР) та довідки з ЄДРПОУ виробника вугілля, що надав документи щодо якісних та технічних показників вугілля (зазначені копії мають бути завірені підписом уповноваженої посадової особи від виробника та його печаткою у порядку, визначеному цією документацією), а також копії документів, що підтверджують акредитацію лабораторії виробника (ДП стандартизації метрології та сертифікації (свідоцтво про атестацію) дійсна на момент розкриття пропозиції.

Разом з цим, Замовник рішенням комітету з конкурсних торгів від 22.04.2013 вніс зміни до Документації, згідно з якими абзац 3 Додатку № 2 до Документації викладено в наступній редакції:

"Учасник додатково надає у складі пропозиції конкурсних торгів копії документів, що підтверджують атестацію лабораторії виробника (свідоцтво про атестацію) дійсні на момент розкриття пропозиції, які повинні бути завірені печаткою виробника чи його структурного підрозділу".

При цьому, Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника щодо внесення змін у абзац 3 Додатку № 2 до Документації порушують його права та законні інтереси, та перешкоджають подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

3. Скаржник у Скарзі повідомив, що рішенням комітету з конкурсних торгів від 22.04.2013 була виключена інша вимога, раніше встановлена Замовником, а саме: "а також оригінали або нотаріально завірені копії протоколів випробувань на кожен марку вугілля, видані незалежною лабораторією на ім'я учасника торгів, яка акредитована національним агентством по акредитації України, відповідно до вимог стандарту ISO 17025 (для кожної марки вугілля кам'яного)".

Скаржник вважає, що саме протокол випробувань вугілля, складений за результатами проведених аналізів партії вугілля, може підтвердити відповідність технічних, якісних та інших показників конкретної партії вугілля вимогам Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що наявність цих протоколів, до визначення переможця, не є гарантією, що останній поставить якісне вугілля, оскільки учасник, маючи договір з незалежною, інспекційною організацією, акредитованою Національним агентством з акредитації України, може надати якісну партію вугілля для проведення аналізу, на що отримає відповідний протокол, а в разі перемоги – поставити неякісне вугілля.

Зі слів Замовника, учасник за проведення аналізу повинен заплатити кошти, при цьому не будучи впевненим, що буде переможцем торгів. Тому, щоб не порушувати Закон, ці вимоги були виключені з Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу 6 Додатку № 2 до Документації учасник додатково надає у складі пропозиції конкурсних торгів копію угоди з незалежною, інспекційною організацією, акредитованою Національним Агентством з акредитації України, для визначення якісних показників, дійсну на 2013р., копію атестату акредитації незалежної інспекційної організації, завірений власною печаткою організації, а також оригінали або нотаріально завірених копії протоколів випробувань на кожен марку заявленого вугілля, видані незалежною лабораторією на ім'я учасника торгів, яка акредитована національним агентством по акредитації України, відповідно до вимог стандарту ISO 17025 (для кожної марки вугілля кам'яного).

Разом з цим, Замовник рішенням комітету з конкурсних торгів від 22.04.2013 вніс зміни до Документації, згідно з якими абзац 6 Додатку № 2 до Документації викладено в наступній редакції:

"Учасник додатково надає у складі пропозиції конкурсних торгів копію угоди з незалежною, інспекційною організацією, акредитованою Національним Агентством з акредитації України для визначення якісних показників, дійсну на 2013 рік, копію атестату акредитації незалежної інспекційної організації, завірених власною печаткою організації".

При цьому, Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника щодо внесення змін у абзац 6 Додатку № 2 до Документації порушують його права та законні інтереси, та перешкоджають подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

З матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, встановлено, що Скаржником було надіслало на адресу Замовника запити щодо надання роз'яснень та усунення порушень у Документації від 09.04.2013, 24.04.2013 та 17.05.2013, які були розглянуті комітетом з конкурсних торгів Замовника, про що свідчать відповіді Замовника на зазначенні запити.

Розглянувши надані Замовником копії документів, Колегією було встановлено, що 29.05.2013 об 11 год. 00 хв. відбулося розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, про що свідчить, зокрема, протокол розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н.

У Скарзі Скаржник просить захистити свої права та законні інтереси, зокрема, шляхом зобов'язання Замовника внести відповідні зміни до Документації.

Колегією було встановлено, що Замовник порушив вимоги частини третьої статті 22 Закону, якими передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неоприлюднення, 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.

Отже, здійснивши розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, Замовник допустив порушення Закону, яке неможливо усунути шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

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 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 Прилуцької райдержадміністрації Чернігівської області відмінити процедуру закупівлі – "Вугілля кам'яне (марки ГР (0-200) - 440 т)" [оголошення № 094447, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 березня 2013 року № 24 (767)].

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК