



**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

№ 764-р/пк-ск від 16.05.2013

вих. лист від

№

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

Відділ освіти Перечинської
районної державної
адміністрації Закарпатської
області
вул. Жовтнева, 91, м. Перечин,
Закарпатська обл., 89200

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, ТОВ "ГПК "Енергоперспектива") від 10.04.2013 № 10/04/13-01 (zareestrovanu в Комітеті 10.04.2013 за № 8-20/1132-ДЗ) (надалі – Скарга)

щодо встановлення відділом освіти Перечинської районної державної адміністрації Закарпатської області (надалі – Замовник, ВО Перечинської РДА Закарпатської області) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 082357, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 11.03.2013 № 20 (763)] (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 10.04.2013 № 535-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 10.04.2013 № 20-29.2/09-1336-дз, Замовник листом від 15.04.2013 № 01211/373 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. За словами Скаржника вимога документації конкурсних торгів щодо надання учасниками Процедури закупівлі довідки в довільній формі про виконання аналогічних договорів на постачання вугілля кам'яного, які укладені в 2011-2012 роках, є дискримінаційною та такою, що звужує коло потенційних учасників Процедури закупівлі, оскільки у 2011 – 2012 роках ним не укладались договори поставки вугілля кам'яного, однак, договори укладались у 2013 році.

На думку ТОВ "ГПК "Енергоперспектива", вимога щодо подання не менше двох копій аналогічних договорів також є дискримінаційною.

У своїх поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що встановлюючи вимогу щодо надання довідки про виконання аналогічних договорів на поставку кам'яного вугілля, ВО Перечинської РДА Закарпатської області керувався статтею 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III документації конкурсних торгів, затвердженої рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 04.03.2013 (надалі – Документація), пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям (Додаток № 3).

У Додатку 3 Документації Замовником наведено перелік документів для підтвердження відповідності учасників встановленим кваліфікаційним критеріям.

Згідно з підпунктом 1.3 пункту I Додатку 3 Документації для підтвердження наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів учасники Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів повинні надати довідку в довільній формі про виконання аналогічних договорів на постачання вугілля кам'яного, які укладені в 2011-2012 роках, разом з копіями договорів (не менше двох).

Частиною другою статті 16 Закону 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)".

Однак, встановлення у документації конкурсних торгів вимоги стосовно досвіду виконання аналогічних договорів на постачання вугілля кам'яного, які укладені лише у період за 2011-2012 роки, дискримінує тих учасників, які мають досвід виконання аналогічних договорів і у 2013 році, зокрема, Скаржника, що є порушенням одного з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Щодо твердження ТОВ "ГПК "Енергоперспектива" про те, що вимога стосовно надання учасниками Процедури закупівлі не менше двох копій аналогічних договорів також є дискримінаційною, слід зазначити, що Скаржником не доведено, яким чином зазначена вимога порушує його права та законні інтереси та перешкоджає подати свою пропозицію конкурсних торгів.

2. Скаржник зазначає, що у технічних вимогах, наведених у Документації, Замовник вимагає надання копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля, що є предметом закупівлі, посвідчених мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля, які повинні бути дійсними на дату розкриття пропозицій. Скаржник вважає, що зазначені вимоги Документації є дискримінаційними стосовно учасників торгів, які не є виробниками вугілля, або у випадку придбання вугілля безпосередньо не у виробника, а у посередника за відсутності договірних відносин із виробником.

За словами Скаржника, подання зазначених документів зобов'язує учасників до договірних відносин із безпосереднім виробником, що дискримінує тих, які співпрацюють не із виробниками вугілля, а з посередниками, чи вже мають вугілля в наявності.

Стосовно зазначеного пункту Скарги Замовник повідомляє, що встановлюючи вимогу стосовно надання копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля, що становить предмет закупівлі за даними торгами, посвідчений мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля, які повинні бути дійсними на дату розкриття пропозицій, ВО Перечинської РДА Закарпатської області керувався вимогами підпункту 7.4 пункту 7 "Правила приймання" технічних умов ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб", які покликані забезпечити поставку якісного вугілля.

На думку ВО Перечинської РДА Закарпатської області, Замовником дотримані вимоги статті 22 Закону і Документація не містить будь-яких вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників Процедури закупівлі.

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.

Відповідно до підпункту 7.4. пункту 7 Національного стандарту України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. Технічні умови" ДСТУ 7146:2010 (надалі – ДСТУ 7146:2010) у посвідчені якості зазначають:

- назву підприємства-виробника;
- назву продукції (марку вугілля, розмір кусків вугілля);
- назву споживача та дату відправлення;
- номер і дату договору про постачання;
- номери вагонів або інших транспортних засобів;
- масу нетто;
- результати аналізування або підтвердження відповідності якості вугілля вимогам цього стандарту;
- позначення цього стандарту.

Таким чином, підпункт 7.4. пункту 7 ДСТУ 7146:2010 не містить вимоги про необхідність надання учасниками Процедури закупівлі копій сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля, посвідчений мокрою печаткою безпосереднього виробника вугілля.

Надати зазначені документи зможуть лише ті учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками.

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.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

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

Згідно з абзацом двадцять першим частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право 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.

З огляду на викладене, наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

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.

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 Перечинської районної державної адміністрації Закарпатської області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 082357, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 11.03.2013 № 20 (763)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. БАРАШ