



**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

№ 1254-р/пк-ск від 31.07.2013

вих. лист від

№

Приватний підприємець Фера Василь Михайлович
вул. Леніна, 310, с. Ганичі,
Тячівський р-н, Закарпатська обл.,
90535

Управління освіти, молоді та спорту
Тячівської райдержадміністрації
Закарпатської області
вул. Незалежності, 30, м. Тячів,
Закарпатська обл., 90500

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 приватного підприємця Фера Василя Михайловича (надалі – Скаржник) від 04.07.2013 № 35 (zareєстровану в Комітеті 8 липня 2013 року за № 8-20/2146-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Управлінням освіти, молоді та спорту Тячівської райдержадміністрації Закарпатської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне – 2575 т" [оголошення № 134481, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10 червня 2013 року № 45 (788)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

1. Прийняти Скаргу до розгляду.

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

Рішенням Колегії від 08.07.2013 № 1117-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 08.07.2013 № 20-29.2/03-2722-дз Замовник листом від 12.07.2013 № 2117 надав завірени 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.

1. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимоги, встановлені Замовником у Додатку 5 до документації конкурсних торгів, є дискримінаційними, оскільки вугілля марки ГКО 25-100 мм зольністю до 24 %, вологістю до 12 %, вугілля марки АОМ 13-50 мм зольністю до 16 %, вологістю до 7 % не передбачені національними стандартами і тому не можуть використовуватися для комунально-побутових потреб.

Зі слів Скаржника, дані вимоги не відповідають функціональним характеристикам предмета закупівлі та спрямовані на умисне обмеження конкуренції з надаванням переваги певним суб'єктам господарювання.

Скаржник вважає, що вугілля марки ГКО 25-100 мм та вугілля марки АОМ 13-50 мм можуть поставити максимум два учасники, всі інші учасники будуть дискриміновані.

Замовник з цього питання повідомив, що умовне позначення КО власне і вказує на розмір кусків 25-100 мм для вугілля марки ГКО (25-100), а умовне позначення ОМ вказує на розмір кусків 13-50 мм для вугілля марки АОМ (13-50), відповідно до ГОСТу 19242-73.

Зі слів Замовника, вказані марки вугілля виробляються підприємствами, які зареєстровані на території України та в технічних умовах яких передбачені дані марки вугілля з відповідними фракціями.

Замовник повідомив, що еквівалентом, який може бути застосований для вугілля марки ГКО (25-100), є будь-яке вугілля марки Г з розміром кусків 25-100 мм, стосовно вугілля марки АОМ (13-50), то його еквівалент є будь-яке вугілля марки А з розміром кусків 13-50 мм.

Замовник вважає, що дані вимоги відповідають функціональним характеристикам предмета закупівлі та жодним чином не спрямовані на обмеження конкуренції чи створення дискримінаційних умов.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 5 до документації конкурсних торгів визначені технічні вимоги, зокрема, до вугілля наступних марок:

- ГКО (25-100): зольність – до 24 %, вологість – до 12 %;
- АОМ (13-50): зольність – до 16 %, вологість – до 7 %.

Разом з цим, Замовник передбачив у Додатку 5 до документації конкурсних торгів надання еквіваленту до зазначених марок вугілля.

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 імпортується, 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 вугілля марки Г з розмірами кусків 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.

Вугілля марки А з розмірами кусків згідно з ГОСТ 19242 має бути: 50-100 мм, 25-100 мм, 25-50 мм, 13-50 мм, 13-25 мм, 6-13 мм, 25-200 мм, 100-200 мм.

ГОСТом 19242 "Вугілля буре, кам'яне та антрацит. Класифікація по розміру кусків" визначено розмір кусків, зокрема, для класу "Крупний" (К) – 50-100 мм, "Орех" (О) – 25-50 мм, "Мелкий" (М) – 13-25 мм.

Отже, вугілля марки ГКО з розмірами кусків 25-100 мм згідно з ГОСТ 19242 та вугілля марки АОМ з розмірами кусків 13-50 мм згідно з ГОСТ 19242 відповідає вимогам Стандарту.

Разом з цим, таблицею 1 Стандарту для вугілля марки Г (25-100) встановлені наступні показники:

- зольність на сухий стан палива – не більше ніж 10 %;
- загальна волога на робочий стан палива – не більше ніж 10 %.

Для вугілля марки А (13-50) встановлені наступні показники:

- зольність на сухий стан палива – не більше ніж 16 %;
- загальна волога на робочий стан палива – не більше ніж 7 %.

Таким чином, Замовник встановив у документації конкурсних торгів вимоги до показників зольності та вологості для вугілля марки ГКО (25-100), які не відповідають Стандарту.

Разом з цим, Замовником не доведено та не необґрунтовано необхідність встановлення визначених у документації конкурсних торгів показників зольності та вологості для вугілля марки ГКО (25-100).

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника щодо встановлення у документації конкурсних торгів вимог щодо показників зольності та вологості для вугілля марки ГКО (25-100), порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

2. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимога, встановлена Замовником у Додатку 5 та у пункті 15 Додатку 4 "Істотні умови договору" до документації конкурсних торгів, стосовно надання калькуляції, є дискримінаційною.

Скаржнику не зрозуміло, навіщо Замовнику зазначена калькуляція.

Замовник з цього питання повідомив, що у зв'язку з тим, що кожен учасник визначає ціни на товари, які він пропонує поставити за договором, з урахуванням усіх своїх витрат на доставку, страхування витрат, податків та зборів, що сплачуються або мають бути сплачені, усіх інших витрат, з метою підтвердження вартості пропозиції від учасника додатково вимагається калькуляція на кожен вид товару, яка повинна містити відомості щодо відпускної ціни товару виробника з ПДВ (собівартості товару, у разі якщо учасник є виробником), витрат на доставку, адміністративних витрат, прибутку, інших витрат.

Зі слів Замовника, дана вимога не являється дискримінаційною та спрямована на додаткове з'ясування відповідності пропозиції учасника кваліфікаційним критеріям та можливості здійснювати належну та своєчасну поставку товару.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 5 до документації конкурсних торгів визначено, зокрема, що учасник визначає ціни на товари, які він пропонує поставити за договором, з урахуванням усіх своїх витрат на доставку, страхування товару, податків та зборів, що сплачуються або мають бути сплачені, усіх інших витрат. На підтвердження вартості пропозиції учасником надається калькуляція на кожен вид товару, яка повинна містити відомості щодо відпускної ціни

товару виробника з ПДВ (собівартості товару, у разі якщо учасник є виробником), витрат на доставку, адміністративних витрат, прибутку, інших витрат.

Відповідно до пункту 15 Додатку 4 до документації конкурсних торгів учасник визначає ціни на товари, які він пропонує поставити за договором, з урахуванням усіх своїх витрат на доставку, страхування товару, податків та зборів, що сплачуються або мають сплачені, усіх інших витрат. На підтвердження вартості пропозиції учасником надається калькуляція на кожен вид товару, яка повинна містити відомості щодо відпускної ціни товару виробника з ПДВ (собівартості товару, у разі якщо учасник є виробником), витрат на доставку, адміністративних витрат, прибутку, інших витрат.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника щодо встановлення зазначеної вище вимоги у документації конкурсних торгів 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. У Скарзі Скаржник повідомив, що вимога, встановлена Замовником у пункті 15 Додатку 2 до документації конкурсних торгів, стосовно надання оригіналу гарантійного листа, наданого учаснику Процедури закупівлі безпосереднім виробником вугілля (якщо учасник не являється виробником), його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем, обмежує коло потенційних учасників та є дискримінаційною, у тому числі по відношенню до Скаржника.

Замовник з цього питання повідомив, що в пункті 15 Додатку 2 до документації конкурсних торгів вказано вимогу про надання від учасників гарантійного листа про гарантію відвантаження учаснику для потреб Замовника вказаної в пропозиції кількості та якості вугілля, наданого учаснику Процедури закупівлі безпосереднім виробником вугілля.

При цьому, як зазначає Замовник, якщо учасник не являється виробником, то такий документ подається від офіційного представника виробника, його дилера, дистриб'ютора, покупця тощо.

Замовник вважає, що немає жодних труднощів у поданні такого документу навіть у випадку, коли учасник не співпрацює безпосередньо з виробником вугілля відповідної марки, а тому дана вимога є правомірною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 15 Додатку 2 до документації конкурсних торгів (для фізичних осіб-підприємців) для підтвердження відповідності пропозиції учасника іншим вимогам Замовника згідно з ст. 17 Закону учасники Процедури закупівлі повинні надати оригінал гарантійного листа, наданого учаснику процедури закупівлі безпосереднім виробником вугілля (якщо учасник не являється виробником), його офіційним представником, дилером, дистриб'ютором, покупцем вищевказаних марок, про гарантію відвантаження учаснику для потреб Замовника вказаної в пропозиції кількості та якості вугілля.

Таким чином, з вимог пункту 15 додатку 2 до документації конкурсних торгів випливає, що, якщо учасник не є виробником, то гарантійний лист такому учаснику Процедури може бути наданий безпосереднім виробником або від його офіційного представника, дилера, дистриб'ютора, покупця.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника щодо встановлення зазначеної вище вимоги у документації конкурсних торгів 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.

4. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимога, встановлена Замовником у пункті 16 Додатку 2 до документації конкурсних торгів, стосовно надання копії дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик, обмежує коло потенційних учасників та є дискримінаційною, у тому числі по відношенню до Скаржника, оскільки сертифікат на

новостворене вугілля марки ГКО 25-100 мм та вугілля марки АОМ 13-50 мм надається виробником.

Зі слів Скаржника, учасник, який не співпрацює з виробником вугілля відповідної марки, не зможе надати в складі пропозиції конкурсних торгів сертифікат безпосереднього виробника. Сертифікат на зазначене вугілля має фірма монополіст "ГПК Енергія".

Замовник з цього питання повідомив, що оскільки сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик передбачений при укладанні договору на постачання вугілля відповідно до ДСТУ 7146:2010, то вимога про його подання не є дискримінаційною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 16 Додатку 2 до документації конкурсних торгів (для фізичних осіб-підприємців) для підтвердження відповідності пропозиції учасника іншим вимогам Замовника згідно з ст. 17 Закону учасники Процедури закупівлі повинні надати 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, (сертифікат повинен бути дійсним на період виконання договору постачання вугілля). В сертифікаті обов'язково має бути зазначено коли він виданий та термін (строк), до якого він дійсний).

Підпунктом 3.6 пункту 3 Стандарту 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 "УкрНДІвуглезбачення" (Додаток А Стандарту).

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.

При цьому, Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника щодо встановлення зазначеної вище вимоги у документації конкурсних торгів порушують його прав та законні інтереси, та перешкоджають подати свою пропозицію конкурсних торгів.

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

Враховуючи вище викладене, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені 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 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 Управління освіти, молоді та спорту Тячівської райдержадміністрації Закарпатської області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Вугілля кам'яне – 2575 т" [оголошення № 134481, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 10 червня 2013 року № 45 (788)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ