



**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

№ 1276-р/пк-ск від 02.08.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Торговий дім "СВІТ СР"
а/с 606, м. Львів, 79026

Відділ освіти, молоді та спорту
Герцаївської райдержадміністрації
Чернівецької області
вул. Шикнули, 4, м. Герца,
Чернівецька обл., 60500

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 товариства з обмеженою відповідальністю "Торговий Дім "СВІТ СР" (надалі – Скаржник, ТОВ "ТД "СВІТ СР") від 08.07.2013 № 0807/9 (зареєстровану в Комітеті 9 липня 2013 року за № 8-20/2204-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення відділом освіти, молоді та спорту Герцаївської райдержадміністрації Чернівецької області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне (марка ДГ 0-200 - 165 т, марка ДГПКО 25-200 - 30 т, марка ДГКОМ 13-100 - 128 т, марка ДГ 0-200 - 540 т)" [оголошення № 132433,

опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 червня 2013 року № 43 (786)] (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 10.07.2013 № 1132-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 10.07.2013 № 20-29.2/03-2774-дз Замовник листом від 15.07.2013 № 1295 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 зазначає, що у документації конкурсних торгів для вугілля ДГКОМ 13-100 мм визначені показники зольності та вологості, які не відповідають ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" (надалі – Стандарт).

Замовник з цього питання повідомив, що комітет з конкурсних торгів, визначаючи предмет закупівлі та його якісні показники, зокрема, по зольності та вологості, керувався нормами чинного законодавства України та, зокрема, Стандартом.

Замовник зазначив, що комітетом з конкурсних торгів було дотримано граничні якісні показники зольності та вологості для вугілля марки ДГКОМ (13-100) відповідно до діючих стандартів України.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів визначено технічне завдання, зокрема, для вугілля марки ДГКОМ 13-100 мм: зольність на робочий стан палива – не більше 12 %, вміст води – не більше 6 %.

Стандартом 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 для вугілля марки ДГ (13-100) встановлені наступні показники:

- зольність на сухий стан палива – не більше ніж 14 %;
- загальна вода на робочий стан палива – не більше ніж 14 %.

Таким чином, Замовник встановив у документації конкурсних торгів вимоги до показників зольності та вологості для вугілля марки ДГКОМ (13-100), 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 ДГКОМ (13-100).

Частиною третьою статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) 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 ДГКОМ (13-100), 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 повідомляє, що відповідно до пункту 3 розділу IV документації конкурсних торгів на учасника-переможця торгів покладаються витрати в сумі 4 230,00 грн на оплату послуг консультанта торгів. Відповідно до пункту 6.5 документації конкурсних торгів на учасника-переможця покладаються всі витрати, пов'язані з супроводженням процедури закупівлі, а саме 0,5 % від очікуваної вартості закупівлі на рахунок консультанта торгів. В пункті 5 Додатку 1 до документації конкурсних торгів також визначено, що учасник-переможець зобов'язується сплатити витрати на оплату послуг консультанта торгів.

Зі слів Скаржника, Закон не передбачає можливості встановлення додаткових умов для переможця Процедури закупівлі.

Замовник з цього питання повідомив, що Закон не забороняє встановлення додаткових умов (якими, зокрема, є оплата юридично-консультаційних послуг) для переможця торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 26 частини першої статті 1 Закону предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закупаються у межах єдиної процедури закупівлі і на які учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів.

Предметом Процедури закупівлі є продукція – вугілля кам'яне (згідно з кодом класифікації продукції та послуг 05.10.1 Державного класифікатора продукції та послуг).

Відповідно до пункту 30 частини першої статті 1 Закону товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, вироби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому і газоподібному стані, а також послуги, пов'язані з поставкою товарів, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих товарів.

Згідно з пунктом 3 Розділу V документації конкурсних торгів на учасника-переможця торгів відповідно до ст. 527, 528, 629, 903, 904 ЦК України, покладаються витрати у сумі 4 230,00 грн (чотири тисячі двісті тридцять гривень) на оплату послуг консультанта торгів, наданих Замовнику відповідно до укладеного між Замовником та консультантом торгів договору про надання юридичних послуг (договір на користь третьої особи відповідно до ст. 636 Цивільного кодексу України). Учасник може ознайомитися з даним договором

Зазначена вище сума має бути сплачена учасником-переможцем торгів протягом 5 робочих днів з моменту укладання з Замовником договору про закупівлю.

Пунктом 6.5 "Додаткові умови" розділу IV документації конкурсних торгів визначено, що на учасника-переможця торгів відповідно до ст. 527, 528, 629, 903, 904 ЦК України, покладаються всі витрати, пов'язані з супроводженням процедури закупівлі, а саме 0,5 % від очікуваної вартості закупівлі але не менше 1000 гривень. До складу зазначених витрат не включаються витрати, пов'язані з нотаріальним посвідченням договору.

Зазначені витрати мають бути сплачені протягом 5 робочих днів з моменту отримання учасником-переможцем торгів акцепту тендерної пропозиції на рахунок консультанта торгів.

Відповідно до пункту 5 форми пропозиції конкурсних торгів, визначеної Додатком 1 до документації конкурсних торгів, встановлена наступна вимога: у разі акцепту нашої пропозиції конкурсних торгів, "ми зобов'язуємося згідно з вимогами пункту 3 розділу 5 документації сплатити витрати в сумі _____ гривень (_____ гривень) на

оплату послуг консультанта торгів відповідно до укладеного між Замовником та консультантом торгів договору протягом п'яти робочих днів з моменту укладення договору про закупівлю між Учасником-переможцем процедури закупівлі та Замовником.

Однак, згідно з пунктом 1 частини першої статті 1 Закону акцепт пропозиції конкурсних торгів – прийняття замовником пропозиції конкурсних торгів, яку визнано найбільш економічно вигідною за результатами оцінки, та надання згоди на взяття зобов'язань на оплату предмета закупівлі або його частини (лота).

Згідно з частиною першою статті 31 Закону у день визначення переможця замовник акцептує пропозицію конкурсних торгів, що визнана найбільш економічно вигідною за результатами оцінки.

Відповідно до абзацу третього частини другої статті 31 Закону замовник укладає договір про закупівлю з учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано, не пізніше ніж через 30 днів з дня акцепту пропозиції відповідно до вимог документації конкурсних торгів та акцептованої пропозиції. З метою забезпечення права на оскарження рішень замовника договір про закупівлю не може бути укладеним раніше ніж через 14 днів з дати публікації у державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів.

За таких умов, Закон не передбачає можливість встановлення у документації конкурсних торгів додаткових умов (якими є оплата переможцем витрат, пов'язаних з юридично-консультаційними послугами) для переможця Процедури закупівлі на етапі між акцептом та укладанням договору про закупівлі між Замовником та учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано відповідно до вимог Закону.

Таким чином, витрати, пов'язані з юридично-консультаційними послугами, не відносяться до предмету закупівлі, а отже положення щодо відшкодування зазначених витрат не можуть бути включені до документації конкурсних торгів.

Разом з цим, Замовником не доведено та не необґрунтовано необхідність встановлення зазначених вище вимог документації конкурсних торгів.

Враховуючи викладене, 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 – максимальна економія та ефективність.

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

3. ТОВ "ТД "СВІТ СР" у Скарзі повідомляє, що в Додатку 1 "Акт приймання-передачі" до документації конкурсних торгів визначено положення на підтвердження того, що учасник передав, а Замовник прийняв забезпечення пропозиції.

При цьому, як зазначає Скаржник, положення вищевказаного додатку не узгоджується і суперечать вимогам документації конкурсних торгів, а саме: пунктом 3 розділу III документації конкурсних торгів визначено, що забезпечення пропозиції конкурсних торгів не вимагається.

Скаржник вважає, що така вимога є неправомірною.

Замовник з цього питання повідомив, що в Додатку № 1 до документації конкурсних торгів відображена форма пропозиції конкурсних торгів, а Додаток № 2 є бланк "Акт приймання-передачі забезпечення конкурсних торгів", який помилково включений в документацію конкурсних торгів, оскільки відповідно до пункту 3 розділу II документації конкурсних торгів забезпечення конкурсних торгів не вимагається.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 2 до документації конкурсних торгів визначений акт приймання-передачі забезпечення конкурсних торгів.

Разом з цим, відповідно до пункту 3 розділу III документації конкурсних торгів забезпечення пропозиції конкурсних торгів не вимагається.

При цьому, Замовник в своїх поясненнях повідомив, що Додаток 2 до документації конкурсних торгів помилково включений до документації конкурсних торгів.

Таким чином, з урахуванням пояснень Замовника, він має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів 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.

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.

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, молоді та спорту Герцаївської райдержадміністрації Чернівецької області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Вугілля кам'яне (марка ДГ 0-200 - 165 т, марка ДГПКО 25-200 - 30 т, марка ДГКОМ 13-100 - 128 т, марка ДГ 0-200 - 540 т)" [оголошення № 132433, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 червня 2013 року № 43 (786)], з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ