



**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

№ 1623-р/пк-ск від 01.10.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Форум-5"
пр. Перемоги, 109 а, оф. 2,
м. Сімферополь, 95033

Відділ освіти
Великоолександрівської
райдержадміністрації Херсонської
області
вул. Пролетарська, 5, смт Велика
Олександрівка, Херсонська обл.,
74100

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 "Форум-5" (надалі – Скаржник, ТОВ "Форум-5") від 30.08.2013 № 1831-08-13 (zareєстровану в Комітеті 4 вересня

2013 року за № 8-20/2809-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Відділом освіти Великоолександрівської райдержадміністрації Херсонської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки АМ13-25 - 424 т, вугілля кам'яне марки ГПК 50-200 - 50 т)"

[оголошення № 153730, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 29 липня 2013 року № 59 (802)] (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 зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 04.09.2013 № 1472-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 04.09.2013 № 20-29.2/03-3581-дз Замовник листом від 06.09.2013 № 01-17-839 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.

1. ТОВ "Форум-5" у Скарзі повідомило, що Замовником у документації конкурсних торгів надруковано примітку: "якщо телефони вказані у довідці офіційно не відносяться до вказаного підприємства, або взагалі не відповідають, це є підставою вважати надати інформацію такою, що не відповідає дійсності та завідомо неправдивою".

Скаржник вважає дану вимогу документації конкурсних торгів дискримінаційною та такою, що обмежує конкуренцію, оскільки він здійснює постачання вугілля по різних областях України та під час виконання договорів отримувал листи відгуки. Скаржник не має можливості впливу на колишніх замовників та не може їх зобов'язати відповідати на дзвінки і не змінювати номери своїх телефонів.

ТОВ "Форум-5" просить зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів з метою усунення зазначеної дискримінаційної вимоги.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) має право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником.

Зі слів Замовника, відповідно до вимог Закону подання достовірної інформації Замовнику є не правом, а обов'язком учасника.

Замовник вважає, що дана вимога є законною та не дискримінує учасників.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 3.1 підпункту 3 пункту 6 розділу III документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 13 серпня 2013 року, (надалі – Документація) учасники Процедури закупівлі повинні надати інформаційну довідку, завірену печаткою учасника, яка містить відомості про виконання аналогічних договорів за предметом закупівлі (не менш трьох):

Назва організації із якою укладено договір	П.І.Б особи та телефон, яка відповідала за виконання договору від організації з якою укладено аналогічний договір	Предмет закупівлі

Підпункт 3 пункту 6 розділу III Документації містить примітку: "*якщо телефони вказані у довідці офіційно не відносяться до вказаного підприємства, або взагалі не відповідають, це є підставою вважати надану інформацію такою, що не відповідає дійсності та завідомо неправдивою".

При цьому, учасники Процедури закупівлі не можуть мати можливості відповідати за будь-які зміни, зокрема, контактних телефонів підприємств з якими було укладено аналогічні договори.

Тому, з підстав, не залежних від учасника Процедури закупівлі, його пропозиція конкурсних торгів може бути відхилена Замовником, що є дискримінацією по відношенню до учасників у тому числі Скаржника.

Замовником не обґрунтована необхідність встановлення зазначеної вимоги у 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 (щодо встановлення у Документації зазначеної вимоги), 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.

2. У Скарзі ТОВ "Форум-5" повідомило, що вважає вимогу Документації стосовно надання оригіналу гарантійного листа від виробника (вугледобувного або вуглепереробного підприємства) дискримінаційною, оскільки надати оригінали гарантійних листів від виробника товару, наданого учаснику безпосередньо виробником, зможуть лише учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками.

Скаржник просить зобов'язати Замовника внести зміни до Документації з метою усунення зазначеної дискримінаційної вимоги.

Замовник з цього питання повідомив, що дана вимога не заборонена чинним законодавством та спрямована на забезпечення безперебійного постачання вугілля Замовника з метою уникнення перебоїв з опаленням навчальних закладів та ускладнення процесу навчання.

На думку Замовника, дана вимога не обмежує коло учасників, тому що отримання такого листа є можливим у встановленому порядку.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 Додатку 2 до Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі пропозиції оригінал гарантійного листа від виробника (вугледобувного або вуглепереробного підприємства) наданого учаснику про можливість постачання на протязі січень-грудень 2013 року вугілля кам'яного (марки АМ 13-25 та вугілля марки ГПК 50-200) в кількості зазначеної у додатку 1 "Пропозиція конкурсних торгів" документації конкурсних торгів. З посиланням на Замовника торгів, номеру оголошення та номеру бюлетеня Віснику держаних закупівель.

Таким чином, надати оригінал гарантійного листа, наданого учаснику Процедури закупівлі безпосереднім виробником вугілля (вугледобувного або вуглепереробного підприємства), зможуть лише учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками (вугледобувного або вуглепереробного підприємства).

Крім того, наведена умова Документації не гарантує вчасне постачання товару.

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 вимоги стосовно надання оригіналу гарантійного листа від виробника (вугледобувного або вуглепереробного підприємства) наданого учаснику, 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 в цій частині.

3. ТОВ "Форум-5" у Скарзі повідомило, що вимога Документації стосовно наявності копії дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля, ТК-92 з зазначенням терміну дії, є дискримінаційною, оскільки не встановлено виключного повноваження за ТК-92 щодо права здійснювати стандартизацію і сертифікацію виробництва, зокрема, видавати зазначені сертифікати якості.

Скаржник просить зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів з метою усунення зазначеної дискримінаційної вимоги.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до наказу Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики № 123 від 05.06.2013 за технічним комітетом ТК-92 встановлено "...ГОСТ 25543-88 Угли бурые, каменные и антрациты. Классификация по генетическим и технологическим параметрам. – Взамен ГОСТ 25543-82, ГОСТ 6869-85..." (мовою оригіналу).

Тобто, як зазначає Замовник, твердження Скаржника про відсутність у Технічного комітету ТК-92 права видавати відповідні сертифікати не є дійсним.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 2 до Документації визначені, зокрема, вимоги до учасника та товару, у пункті 6 яких визначено: "Наявність копії дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля, ТК-92 з зазначенням терміну дії".

Наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 05.06.2007 № 123 (зі змінами) "Про закріплення міждержавних стандартів за технічними комітетами стандартизації України" не встановлено виключного повноваження за Технічним комітетом ТК 92 щодо права здійснювати стандартизацію і сертифікацію виробництва, зокрема видавати зазначені сертифікати якості.

Крім того, відповідно до наказу Міністерства вугільної промисловості України від 22 січня 2009 № 12 "дослідження якісних, генетичних і технологічних характеристик вугілля для кожної шахти, незалежно від форм власності, за пластовими пробами, що відбираються у кожному очисному і підготовчому вибої відповідно до ГОСТ 9815-75 "Угли бурые, каменные, антрацит и горючие сланцы", а також за товарними пробами, що відбираються згідно з ДСТУ 4096-2002 "Вугілля буре, кам'яне, антрацит, горючі сланці та вугільні брикети", здійснюється ДП "УкрНДІвуглезбагачення, Українським державним науково-дослідним вуглехімічним інститутом спільно із Технічним комітетом України з стандартизації ТК 92 "Вугілля і продукти його переробки".

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 вимоги стосовно наявності в учасників Процедури закупівлі копії дійсного сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля, виданого лише ТК-92, 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 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 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.

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 Великоолександрівської райдержадміністрації Херсонської області внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки АМ13-25 - 424 т, вугілля кам'яне марки ГПК 50-200 - 50 т)" [оголошення № 153730, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 29 липня 2013 року № 59 (802)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК