



**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

№ 1560-р/пк-ск від 18.09.2013

вих. лист від

№

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

Управління освіти, молоді та спорту
Старосамбірської районної
державної адміністрації
вул. Л. Галицького, 40, м. Старий Самбір,
Львівська обл., 82000

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 06.08.2013 № 0608/9 (зарєстровану в Комітеті 07.08.2013 за № 8-20/2500-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Управлінням освіти, молоді та спорту Старосамбірської районної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів

на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 143839, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 01.07.2013 № 51 (794)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Рішенням Колегії від 08.008.2013 № 1299-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запити Колегії від 08.08.2013 № 20-29.2/03-3186-дз та від 29.08.2013 № 20-29.2/03-3501-дз Замовник листом від 04.09.2013 № 761/01-26 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів Колегією встановлено наступне.

1. ТОВ "ТД "СВІТ СР" у Скарзі повідомляє наступне.

Замовником у Документації передбачено, що до копії банківської гарантії додаються такі банківські документи, як: копія довіреності, ліцензії, звіту про прибутки та збитки, балансу, оригінал довідки ДПІ про відсутність заборгованості по сплаті обов'язкових податків і зборів в Україні, оригінал інформаційної довідки, виданої територіальним органом Міністерства юстиції України про відсутність Учасника в Єдиному реєстрі підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, не більше місячної давнини, оригінал довідки з Національного банку України, про виконання банківською установою, яка надає гарантію, економічних нормативів НБУ та оригінал довідки з Національного банку України про відсутність банківської установи, яка надає гарантію, у переліку банків, які знаходяться на ліквідації (або про відсутність таких підстав чи інформування про роботу банку у загальному режимі). Банківська гарантія сформульована іншим чином, або яка містить відкладні умови набуття нею чинності, вважається такою, що не відповідає вимогам документації конкурсних торгів.

Скаржник зазначає, що вищевказані документи видаються лише за заявами банку до відповідних органів. Довідка про відсутність заборгованості з податків, зборів, що контролюються органами державної податкової служби, видається державними податковими інспекціями за основним місцем обліку платників податків, які звертаються за наданням адміністративної послуги.

Основне відділення банку, у якому Скаржником планується отримання банківської гарантії, знаходиться у місті Дніпропетровську, а тому, на думку Скаржника, немає фізичної можливості, перебуваючи у Львівській області, отримати зазначену довідку. Отримати довідку може лише платник податків (банк), його законний представник чи уповноважений представник.

ТОВ "ТД "СВІТ СР" зауважує, що відповідно до п. 3.2 Положення про Єдиний реєстр підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, інформаційна довідка з Єдиного реєстру підприємств – це документ, який безоплатно надається за письмовим запитом юридичної особи або фізичної особи-підприємця про отримання відносно нього (заявника) довідки з Єдиного реєстру підприємств. Як вважає Скаржник, отримати таку довідку може лише особа, дані якої викладені у цій довідці. А тому, така вимога ставить Учасника в залежність від можливості отримання банком довідки з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство.

Скаржник зазначає, що Національний банк України не зобов'язаний надавати довідку третім особам про виконання банківською установою, яка надає гарантію,

економічних нормативів НБУ та довідки про відсутність у переліку банків, які знаходяться на ліквідації.

Разом з тим, Скаржник повідомляє, що інформація про перелік банків України, які знаходяться на ліквідації міститься на офіційному сайті Національного банку України і з нею може ознайомитись будь-хто із зацікавлених осіб.

ТОВ "ТД "СВІТ СР" вважає, що зазначені вимоги, встановлені Замовником у Документації, обмежують добросовісну конкуренцію та порушують норми Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що банківська гарантія повинна свідчити про обов'язок банку сплатити на користь Замовника суму забезпечення у випадках, передбачених Документацією.

Замовник вважає за необхідне переконатись у платоспроможності Банку-гаранта, підтвердженням цього є наданням учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиція) довідок відповідних державних органів, які вимагаються Документацією.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з абзацом п'ятим частини першої статті 3 Закону закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників.

Відповідно до частини третьої статті 5 Закону Замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Згідно з абзацом двадцятим частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію, відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

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

Статтею 24 Закону визначено порядок надання забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Замовником на розгляд Колегії було надано копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 31.07.2013 № 3.

Згідно із зазначеним протоколом Замовником було прийняте рішення внести зміни у Документацію та викласти Документацію у новій редакції (надалі – Документація зі змінами).

Пунктом 3 розділу III Документації зі змінами визначено, зокрема, що пропозиція конкурсних торгів, подана щодо предмета закупівлі обов'язково повинна супроводжуватись оригіналом документа, що підтверджує надання учасником Процедури закупівлі забезпечення пропозиції конкурсних торгів у вигляді банківської гарантії. До копії банківської гарантії додаються наступні банківські документи: копія довіреності, ліцензії, звіту про прибутки та збитки, балансу, оригінал довідки ДПП про відсутність заборгованості по сплаті обов'язкових податків і зборів в Україні, оригінал інформаційної довідки виданої територіальним органом Міністерства юстиції України про відсутність Учасника в Єдиному реєстрі підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, не більше місячної давнини, оригінал довідки з Національного банку України, про виконання банківською установою, яка надає гарантію, економічних нормативів НБУ та оригінал довідки з Національного банку України, про відсутність банківської установи, яка надає гарантію, у переліку банків, які знаходяться на ліквідації (або про відсутність таких підстав чи інформування про роботу банку у загальному режимі). Банківська гарантія сформульована іншим чином, або яка містить відкладні умови набуття нею чинності, вважається такою, що не відповідає вимогам документації конкурсних торгів.

Законом не передбачено можливості встановлення Замовником вимог у Документації щодо надання учасниками Процедури закупівлі у складі своїх Пропозицій документів, які видаються Національним банком України.

Разом з цим, Замовником не доведено та не обґрунтовано необхідність встановлення зазначених вимог.

Дії Замовника в частині встановлення зазначених вище умов Документації порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Виходячи з наведеного вище, Замовник, з метою усунення суперечливих вимог у документації конкурсних торгів, повинен внести відповідні зміни у Документацію.

2. ТОВ "ТД "СВІТ СР" повідомляє, що у Документації Замовником встановлена вимога щодо надання документів, які підтверджують наявність сертифікованого (в ДП "Укрметртестстандарт") вагового обладнання для зважування вугілля. Якщо учасник являється власником вагового обладнання ним подається: технічний паспорт чи інший документ із зазначенням власника та підтвердженням сертифікації вагового обладнання. Якщо учасник не є власником вагового обладнання, подається договір оренди, укладений із власником, чи інший документ, що підтверджує право користування та володіння ваговим обладнанням, технічний паспорт, чи інший документ, що підтверджує сертифікацію вагового обладнання.

Скаржник зазначає, що він на праві приватної власності має мобільне вагове обладнання, яке сертифіковане ДП "Львівстандартметрологія". Таким чином, маючи в наявності ваги, які сертифіковані ДП "Львівстандартметрологія", а не ДП "Укрметртестстандарт", ТОВ "ТД "СВІТ СР" не в змозі виконати вищезазначену вимогу, що унеможливорює подання ним пропозиції конкурсних торгів.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ДП "Львівстандартметрологія" входить в єдину структуру державного підприємства "Всеукраїнський державний науково-виробничий центр стандартизації, метрології, сертифікації та захисту прав споживачів" (ДП "Укрметртестстандарт"), а тому надання в складі документів сертифікату на вагове обладнання від ДП "Львівстандартметрологія" не буде підставою для відхилення такої Пропозиції.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 1 Документації зі змінами визначено перелік документів та інформації, необхідних для оцінки відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством.

У підпункті 1.3 пункту 1 зазначеного додатку встановлено, що учасник Процедури закупівлі у складі своєї Пропозиції повинен надати документи, які підтверджують наявність сертифікованого в ДП "Укрметртестстандарт" вагового обладнання (вагової) для зважування вугілля.

Якщо учасник є власником вагового обладнання (вагової), ним надається технічний паспорт чи інший документ, із зазначенням власника та підтвердженням сертифікації вагового обладнання.

Якщо учасник не є власником вагового обладнання (вагової), ним надається договір оренди, укладений із власником, чи інший документ, що підтверджує право користування та володіння ваговим обладнанням (ваговою) та технічний паспорт чи інший документ, що підтверджує сертифікацію вагового обладнання.

Виходячи з вищевикладеного та з пояснень Замовника, учасник Процедури закупівлі може у складі своєї Пропозиції надати документи, які підтверджують наявність сертифікованого в ДП "Львівстандартметрологія" вагового обладнання (вагової) для

зважування вугілля та це не може бути підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів такого учасника.

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 18.09.2013, Замовник підтвердив, що наявність у складі Пропозицій учасників Процедури закупівлі сертифікованого в ДП "Львівстандартметрологія" вагового обладнання (вагової) для зважування вугілля не може бути підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів таких учасників.

Тому, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги у цій частині.

3. ТОВ "ТД "СВІТ СР" у Скарзі зазначає, що у зв'язку з відсутністю вказівки "копія" щодо форми документів, які підтверджують наявність сертифікованого в ДП "Укрметртестстандарт" вагового обладнання для зважування вугілля, оригінали подати у складі Пропозиції неможливо, через те, що вони існують у одному екземплярі.

Крім того, Скаржник повідомляє, що в Документації вимагається подання статуту підприємства чи іншого установчого документа (у разі наявності).

На думку Скаржника, зважаючи на відсутність в даному положенні вказівки, що подаватися повинна саме копія статуту чи іншого установчого документа, наведена вимога є неправомірною, оскільки статут підприємства чи інший установчий документ є внутрішніми основоположними документами суб'єкта господарювання, які існують в одному примірнику та в разі їх втрати позбавлять юридичну особу можливості здійснювати підприємницьку діяльність.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що в Документації зазначено, що у випадках, коли в документації конкурсних торгів наявна вимога щодо надання копії документа – це означає, що має бути надана копія, засвідчена підписом уповноваженої особи Учасника та відбитком печатки. У всіх інших випадках Замовник вимагає надання оригіналу або нотаріально посвідченої копії відповідного документа.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У підпункті 7.1 пункту 7 Додатку 1 Документації зі змінами визначено, що учасники Процедури закупівлі у складі своїх Пропозицій повинні надати статут підприємства чи інший установчий документа (у разі наявності).

У підпункті 1.3 пункту 1 Додатку 1 Документації зі змінами встановлено, що учасники Процедури закупівлі у складі своїх Пропозицій повинні надати документи, які підтверджують наявність сертифікованого в ДП "Укрметртестстандарт" вагового обладнання для зважування вугілля.

Пунктом 1 розділу III Документації зі змінами визначено, зокрема, що у випадках, коли в документації конкурсних торгів наявна вимога щодо надання копії документа – це означає, що має бути надана копія, засвідчена підписом уповноваженої особи Учасника та відбитком печатки. У всіх інших випадках Замовник вимагає надання оригіналу або нотаріально посвідченої копії відповідного документа.

Таким чином, Документацією не вимагається від учасників надання виключно оригіналів документів, а передбачено можливість надання оригіналу або нотаріально посвідченої копії у випадках, коли Замовником у Документації не встановлено вимоги щодо надання копій відповідних документів.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Виходячи з наведеного вище, Колегією, у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можливо усунути шляхом

внесення відповідних змін до Документації з метою усунення дискримінаційних та суперечливих вимог та приведення її у відповідність до вимог Закону.

Відповідно до 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 усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів).

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 часткового 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 Управління освіти, молоді та спорту Старосамбірської районної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 143839, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 01.07.2013 № 51 (794)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. БАРАШ