



**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

№ 798-р/пк-ск від 28.05.2015

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"Нова перспектива"

вул. Тарасова, 57, с. Милуші,
Луцький р-н, Волинська обл.,
45631

Макарівська
квартирно-експлуатаційна
частина району
Міністерства оборони України
вул. Поштова, 23, смт Городок,
Радомишльський р-н,
Житомирська обл., 12265

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу приватного підприємства "Нова перспектива" (надалі – Скаржник, ПП "Нова перспектива") від 23.04.2015 № 23/04/15-01 (zareestrovana в Комітеті 27.04.2015 за № 8-20/1003-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Макарівською квартирно-експлуатаційною частиною району Міністерства оборони України (надалі – Замовник, Макарівська КЕЧ МО України) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне марки АС (6-13) або еквівалент" [оголошення № 099834, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань

державних закупівель, бюлетень від 30.03.2015 № 222 (30.03.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі та зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 27.04.2015 № 593-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 27.04.2015 № 20-29.3/06-1312-дз Замовник листом від 06.05.2015 № 1006 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

1. ПП "Нова перспектива" у Скарзі повідомляє, що Замовник здійснює закупівлю вугілля марки АС (6-13), видобуток якого здійснюється у Луганській та Донецькій областях, на території яких проводиться антитерористична операція. Скаржник зазначає, що це ставить під сумнів можливість участі у Процедурі закупівлі будь-яких учасників та майбутнє виконання поставок вугілля зазначеної марки

Скаржник повідомляє, що вказане вугілля переміщується суб'єктами господарювання для потреб електростанцій та не може бути реалізоване і використане для комунально-побутових потреб.

Скаржник зазначив, що у ПП "Нова Перспектива" відсутня інформація про виробників, які зможуть поставити вугілля марки А.

На думку ПП "Нова перспектива", закупівля вугілля марки А є неможливою та створює передумови для виникнення тіньових схем з незаконного переміщення вугілля з території, яка підконтрольна терористичним організаціям.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник зазначив, що ним з метою поповнення "непорушного запасу" вугілля було оголошено процедуру відкритих торгів на закупівлю вугілля кам'яного марки АС (6-13).

Замовник повідомив, що збільшення запасів палива здійснюється за рахунок партій палива найкращої якості (тобто першої групи), що поступає на склад для поточного забезпечення, за вимоги раціонального використання бюджетних коштів, які витрачаються на закупівлю вугілля на поновлення "непорушного запасу".

За інформацією Макарівська КЕЧ МО України, до першої групи кам'яновугільного палива належать найбільш стійкі до тривалого зберігання, не самозаймисті антрацити всіх марок, усіх родовищ, за винятком сортів АСШ та АШ.

Замовник зазначив, що Макарівська КЕЧ МО України з метою забезпечення потреби в паливі та поновлення кількості вугілля "непорушного запасу" вимушена закуповувати вугілля марки А, класу С або М.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 21 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закуповуються замовником у межах єдиної процедури закупівлі, на які учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів (кваліфікаційні, цінові пропозиції) або пропозиції на переговорах (у разі застосування переговорної процедури закупівлі). Предмет закупівлі визначається замовником у порядку, встановленому Уповноваженим органом.

Згідно з підпунктом 1.3.1 пункту 1.3 розділу I документації конкурсних торгів (надалі – Документація) предметом закупівлі є "код ДК 016:2010. 05.10.1 Вугілля кам'яне (вугілля кам'яне марки АС (6-13) або еквівалент".

Відповідно до пункту 3.7 розділу III Документації "учасники подають свої пропозиції конкурсних торгів відповідно до предмету закупівлі в цілому".

Згідно з листом від 24.02.2015 № 2/07-37-721 Міністерства енергетики та вугільної промисловості України, зокрема: "на території Донецької і Луганської областей, які контролюються українською владою виробництво вугілля марок АМ (13-25), АС (6-13), АКО (25-100) взагалі не здійснюється.

Крім цього, у вищевказаному листі Міністерство енергетики та вугільної промисловості України зазначило, серед іншого, що воно не має інформації щодо постачання на територію України вугілля вказаних марок вугледобувними підприємствами недержавної форми власності.

Відповідно до пункту 8.1 розділу VIII Тимчасового порядку здійснення контролю за переміщенням осіб, транспортних засобів та вантажів вздовж лінії зіткнення у межах Донецької та Луганської областей, затвердженого наказом першого заступника керівника Антитерористичного центру при Службі безпеки України (керівника Антитерористичної операції на території Донецької та Луганської областей) від 22 січня 2015 року № 270г (надалі – Порядок) громадянин (власник або уповноважена ним особа), який має намір ввезти або вивезти вантаж (товар), крім гуманітарної та благодійної допомоги (продукти харчування, одяг, взуття, ліки, предмети гігієни, тощо) та вугільної продукції (код за УКТЗЕД (на рівні 4 знаків): 2701 – вугілля кам'яне, антрацит, брикети, котуни та аналогічні види твердого палива, одержані з кам'яного вугілля; 2704 – кокс, напівкокс з кам'яного вугілля), до/з тимчасово неконтрольованих територій повинен звернутись з відповідною заявою до Головного міжрегіонального управління оперативного забезпечення зони проведення антитерористичної операції Державної фіскальної служби України.

Щодо вугільної продукції – подання до КЦ подає Міненерго вугілля.

У визначені терміни керівник КЦ за погодженням з представниками СБУ (заступником керівника КЦ з питань захисту економічних інтересів держави), ДФСУ (заступником керівника Координаційного центру з питань переміщення товарів), ДПСУ (офіцером по напрямку), МВСУ (офіцером по напрямку), приймає протокольне рішення щодо затвердження Переліку і змін до нього, які вносяться, зокрема, до додатку 6 "Перелік суб'єктів господарювання, яким надано право на ввезення (вивезення) вугільної продукції виключно залізничним транспортом через лінію розмежування в районі проведення АТО".

Відповідно до пункту 8.1 розділу VIII Порядку, зокрема, у виняткових випадках, з метою оперативного реагування з попередження та подолання наслідків виникнення особливих соціальних чи економічних обставин, пов'язаних з загрозою життю та здоров'ю людей, порушенням нормальних умов життєдіяльності та ліквідацією наслідків надзвичайних ситуацій техногенного, природного, військового та соціального характеру, які унеможливають дотримання вимог Порядку щодо перетину лінії зіткнення в районі проведення АТО, КЦ у складі керівника КЦ та представників ДФС, МВС, СБУ, ДПС з дотриманням вимог пункту 8.2 Порядку, має право прийняти протокольне рішення щодо погодження питання про надання або відмову у наданні дозволу на переміщення вантажів (товарів) без подальшого внесення змін до Порядку за згодою першого заступника керівника Антитерористичного центру при Службі безпеки України (керівника Антитерористичної операції на території Донецької та Луганської областей).

Скаржник не обґрунтував та документально не підтвердив яким чином вибір Замовником предмета закупівлі (вугілля марки А) перешкоджає ПП "Нова Перспектива" взяти участь у Процедурі закупівлі та подати свою пропозицію конкурсних торгів.

Крім того, Документація не містить обмеження щодо країни виробництва (походження) предмета закупівлі.

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

2. Скаржник повідомляє, що у Документації Замовником передбачене надання учасниками Процедури закупівлі копії технічних умов на товар, що закуповується.

Скаржник зазначив, що технічні умови є власністю виробника, який на власний розсуд та за власним бажанням розпоряджається технічними умовами, які містять інформацію технологічного характеру, що стосується виробництва вугілля і становить собою комерційну таємницю, яку виробник має право не розповсюджувати та не надавати учасникам.

За інформацією ПП "Нова Перспектива", виробники такого вугілля знаходились на території областей підконтрольних терористичними організаціям, що унеможлиблює отримання відповідних технічних умов.

У поясненнях по суті Скарги Замовник зазначив, що погоджується внести зміни до Документації в цій частині, виключивши з Документації вимогу щодо необхідності надання копії технічних умов на товар, що закуповується.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 3.6.2.3 підпункту 3.6.2 пункту 3.6 розділу III Документації для підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам Замовника учасник у складі технічної частини повинен надати копії технічних умов на товар, що закуповується.

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

Відповідно до частини третьої статті 16 Закону України "Про стандартизацію" право власності на стандарти, кодекси усталеної практики і технічні умови, прийняті підприємствами, установами та організаціями, і видані ними каталоги належать відповідним підприємствам, установам та організаціям.

Згідно з пунктом 3.10 розділу 3 ДСТУ 1.3:2004 "Правила побудови, викладання, оформлення, погодження, прийняття та позначання технічних умов" право власності на ТУ належить тим суб'єктам господарювання, на кошти яких їх створено або яким це право передано порядком, установленим законодавством. За згодою власника ТУ дозволено використовувати іншим суб'єктам господарювання. ТУ та змінами до них забезпечують на договірних засадах власники ТУ.

Отже, надати копію технічних умов зможуть лише виробники продукції або ті учасники, яким виробник надав право на їх використання.

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

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що до Документації в цій частині будуть внесені зміни.

Враховуючи викладене та пояснення Замовника, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

3. Як зазначає Скаржник, Замовником встановлена вимога щодо подання у складі пропозиції оригіналу або нотаріально завіреної копії протоколу випробувань (посвідчення

якості), виданого не більше місячної давнини відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів незалежною лабораторією.

ПП "Нова Перспектива" повідомило, що протоколи випробувань щодо вугілля кам'яного не складались та не проводились випробування відповідними лабораторіями на території за межами зони антитерористичної операції впродовж останнього місяця, оскільки вугілля такої марки не завозиться з території, підконтрольної терористичним організаціям.

Скаржник зазначив, що посвідчення якості видаються виробниками, які вже протягом року не можуть здійснювати відвантаження вугілля вже з території, яка підконтрольна терористичним організаціям.

Замовник, надавши пояснення, зазначив, що оскільки Замовником є Міністерство оборони України, товар, який закуповується, буде використано для забезпечення життєдіяльності військових, в тому числі, і мобілізаційних формувань, і тому з метою виконання зазначеного ним була встановлена вимога щодо надання копії протоколу випробувань (посвідчення якості) щодо предмету закупівлі.

Замовник повідомив, що існують незалежні лабораторії, які проводять дані випробування, розташовані на території всієї України, а не лише в зоні проведення антитерористичної операції. А тому, на думку Замовника, за наявності на складі учасника вугілля, здійснення таких випробувань не є неможливим.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 3.6.2.1 пункту 3.6 розділу III Документації для підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам замовника учасник у складі технічної частини повинен надати, зокрема, оригінал або нотаріально завірєну копію протоколу випробувань (посвідчення якості), виданого не більше місячної давнини відносно дати розкриття пропозицій конкурсних торгів незалежною лабораторією.

Скаржник не обґрунтував та не надав документального підтвердження неможливості взяти участь у Процедурі закупівлі через встановлення Замовником наведеної вище вимоги у Документації.

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

Враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінкових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 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 Макарівську квартирно-експлуатаційну частину району Міністерства оборони України внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне марки АС (6-13) або еквівалент" [оголошення № 099834, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 30.03.2015 № 222 (30.03.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ