



**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

№ 908-р/пк-ск від 11.06.2015

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"ВОСТОКСЕРВІС"

вул. Леніна, 60, а/с 103,
м. Павлоград, Дніпропетровська
область, 51400

Новопразька спеціальна
загальноосвітня школа-інтернат
I-II ступенів Олександрійського
району Кіровоградської області

вул. Тітаренка, 24, смт Нова
Прага, Олександрійський р-н,
Кіровоградська обл., 28042

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 "ВОСТОКСЕРВІС" (надалі – Скаржник, ПП "ВОСТОКСЕРВІС") від 24.04.2015 № 24/04-1 (зареєстрованою в Комітеті 27.04.2015 за № 8-20/1014-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Новопраської спеціальною загальноосвітньою школою-інтернатом I-II ступенів Олександрійського району Кіровоградської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "вугілля кам'яне (код 05.10.10-00.00)" [оголошення № 101211, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 31.03.2015 № 223(31.03.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги у документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 28.04.2015 № 605-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, листом від 28.04.2015 № 20-29.3/06-1335-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 07.05.2015 № 378 Замовник надав на розгляд Колегії документи, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, Колегією встановлено наступне.

ПП "ВОСТОКСЕРВІС" у Скарзі зазнає, що вимоги документації конкурсних торгів, затвердженої рішенням комітету з конкурсних торгів Новопраською спеціальною загальноосвітньою школою-інтернатом І-ІІ ступенів Олександрійського району Кіровоградської області від 26.03.2015, (надалі – Документація) порушують вимоги Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та право Скаржника на участь у Процедурі закупівлі.

1. За твердженням Скаржника, вимоги Документації щодо підпису пропозиції конкурсних торгів та усіх її сторінок саме посадовою особою учасника унеможливають залучення учасниками, у тому числі ПП "ВОСТОКСЕРВІС", кваліфікованих спеціалістів, які б могли надати якісні послуги з представництва його інтересів під час проведення Процедури закупівлі.

ПП "ВОСТОКСЕРВІС" повідомляє, що на його підприємстві працюють лише дві особи, які не мають юридичної освіти, у зв'язку з чим Скаржником укладено договори з консалтинговою фірмою, а також з юристом, які надають йому послуги консультативного обслуговування та формування певного пакету документів для участі у Процедурі закупівлі.

Також Скаржник повідомляє, що уповноважена за довіреністю особа учасника не завжди може бути його посадовою особою і відноситись керівного складу.

Замовник щодо наведеного вище питання повідомляє, що зазначені вимоги Документації встановлені з урахуванням положень частин першої статті 25 Закону та пункту 1 розділу III Стандартної документації конкурсних торгів для процедури закупівлі – відкриті торги, затвердженої наказом міністерства економіки України від 26.07.2010 № 919 (зі змінами).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

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

Абзацом першим частини першої статті 25 Закону встановлено, зокрема, що пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та в запечатаному конверті.

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.

У відповідності до статті 244 Цивільного кодексу України, зокрема, представництво, яке ґрунтується на договорі, може здійснюватися за довіреністю.

Довіреність є письмовий документ, що видається однією особою іншій особі для представництва перед третіми особами.

Згідно зі статтею 246 Цивільного кодексу України довіреність від імені юридичної особи видається її органом або іншою особою, уповноваженою на це її установчими документами, та скріплюється печаткою цієї юридичної особи.

Відповідно до підпункту 1.1 пункту 1 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та скріплена печаткою.

Відповідно до підпункту 1.3 пункту 1 розділу III Документації усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні бути пронумеровані та містити підпис уповноваженої посадової особи учасника Процедури закупівлі [зазначеної у пункті 7 Форми "Пропозиція конкурсних торгів" (додаток 1 до документації конкурсних торгів)], а також відбитки печатки.

Додатком 1 Документації визначена форма "Пропозиція конкурсних торгів", у пункті 7 якої має бути зазначена інформація про уповноваженого представника учасника на підписання документів пропозиції конкурсних торгів (у разі, якщо фізична особа, фізична особа, зареєстрована підприємцем, особисто буде підписувати пропозицію, зазначаються її дані).

Зазначена вище вимога Документації стосовно того, що усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні містити підпис уповноваженої посадової особи учасника, обмежує можливість суб'єктам господарювання надавати право представляти їх інтереси іншим особам, ніж посадовим особам учасника Процедури закупівлі.

Разом з тим, Закон не містить обмежень щодо кола осіб, яким надається право представляти інтереси учасників процедур закупівель.

Дії Замовника в частині встановлення наведеної вище умови Документації стосовно того, що усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні містити підпис уповноваженої посадової особи учасника, призводять до порушення прав Скаржника в частині визначення кола осіб, яким він може надати право представляти його інтереси під час проведення Процедури закупівлі, що є порушенням одного з принципів здійсненні закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

2. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" у Скарзі зазначає, що Замовник у Документації встановив якісні характеристики вугілля, що не відповідають національному стандарту ДСТУ 7146-2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб", яким встановлюються вимоги до якісних, технологічних та фізико-механічних показників вугілля.

Замовник щодо зазначеного питання повідомляє, що в ДСТУ 7146:2010 встановлені максимальні показники зольності та вологи, збільшення та перевищення яких буде порушенням вимог зазначеного стандарту, а встановлення менших показників не суперечить нормам діючого законодавства. Таким чином Замовник вважає, що встановив вимоги щодо якісних характеристик на вугілля марки ДГО, які відповідають існуючим міжнародним та національним стандартами, нормам і правилам.

За твердженням Замовника, вміст вологи був зменшений ним з причини необхідності покращення якості товару, що купується, із урахуванням специфіки експлуатації котельного устаткування

Замовник повідомляє, що для обігріву приміщень навчального закладу встановлено водогрійні котли типу "НИИСТУ 5" та "ХАНЕСТ". Для роботи вищезазначених котлів, згідно з показниками паспортів та інструкції з експлуатації, паливо, яке згоряє в топках даних котлів з подаванням дуття під колосникову решітку, не повинно мати високе значення золи та вологи. Високе значення вологи призводить до зниження теплового ефекту від

спалювання вугілля, тобто знижується теплота згорання, що в свою чергу призводить до збільшення витрат вугілля для досягнення необхідних температурних режимів та збільшення витрачання бюджетних коштів.

Враховуючи зазначене вище, Замовник зазначає, що покращення якості товару, тобто зменшення показників вологості, не суперечить нормам діючого законодавства.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція, що подається учасником, повинна містити, зокрема, інформацію та документи про відповідність запропонованого товару, підготовлені відповідно до вимог пункту 7 розділу III та Додатку 4 до цієї документації конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим Замовником.

Якісні, кількісні та інші вимоги до предмета закупівлі встановлені в технічних вимогах, зазначених у додатку 4 Документації.

Відповідно до додатку 4 Документації запропоноване учасником вугілля кам'яне повинне відповідати вимогам діючих стандартів та повинне мати наступні якісні, хімічні та технічні характеристики:

№	Найменування	зольність A^d , %	загальна вологість W_t , %	Кількість, тонн	Фракція, мм.
1.	Вугілля кам'яне марки ДГО	не більше 10	не більше 10	409	25-50

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

У пункті 3 розділу 3 ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" за якісними, технологічними та фізико-механічними показниками вугілля повинно відповідати вимогам, зазначеним у таблиці 1.

У таблиці 1 міститься інформація, зокрема, вугілля марки ДГ з розміром кусків 25-50 повинно мати зольність на сухий стан не більше 10%, загальну вологу на робочий стан не більше 16%.

Враховуючи викладене, а також те, що Замовник документально не підтвердив необхідності зменшення передбачених Стандартом показників вмісту вологості, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів у цій частині.

3. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зазначає, що дії Замовника, в частині встановлення в Документації вимог про надання учасниками Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів копій трудових книжок або копій документів, що підтверджують трудові відносини між учасником та найманими працівниками відповідної кваліфікації, призводять до дискримінації учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

За інформацією Скаржника, копії трудових книжок, договорів і контрактів між роботодавцем і працівником містять персональні дані останніх. Тому ця вимога Документації ставить учасника Процедури закупівлі в залежність від можливості отримання згоди від працівника, стосовно якого, відповідно до Закону України "Про захист персональних даних", здійснюється обробка його персональних даних та згоди на передачу цих відомостей Замовнику.

Скаржник повідомляє, що деякі працівники його підприємства проти того, щоб їхні персональні дані надавалися третім особам. На підтвердження зазначеного скаржник надав копію заяви працівника про відмову стосовно надання згоди на обробку персональних даних для інших цілей, крім ведення бухгалтерського, податкового та кадрового обліку.

Також Скаржник зазнає, що працівники відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, що будуть залучені до поставки товару, не завжди можуть перебувати у штаті підприємства, а їх трудові книжки знаходяться не у ПП "ВОСТОКСЕРВІС", тому воно не зможе надати їх копії.

Замовник щодо зазначеного питання повідомив, що вимога Документації стосовно надання у складі пропозиції конкурсних торгів "копій трудових книжок або копій документів, що підтверджують трудові відносини між учасником та найманими працівниками відповідної кваліфікації" є необхідною та законодавчо врегульованою положеннями статей 16 та 22 Закону, а також дана вимога жодним чином не обмежує конкуренцію та не є дискримінаційною.

Замовник звертає увагу на те, що в Документації передбачена можливість надання не лише копій трудових книжок, а отже учасник має змогу надати в складі своєї пропозиції конкурсних торгів копії інших документів (трудових договорів, цивільно-правових договорів тощо).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція, що подається учасником, повинна містити, зокрема, документальне підтвердження відповідності учасника встановленим кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам відповідно до вимог пункту 6 розділу 3 та додатку 2 і додатку 3 до Документації.

Відповідно до підпункту 6.3 пункту 6 розділу III Документації на підтвердження відповідності кваліфікаційним вимогам, учасник повинен надати у складі пропозиції конкурсних торгів документи, передбачені додатком 2 до Документації.

Пунктами 4 та 5 додатку 2 Документації визначено, що на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, учасник повинен надати у складі пропозиції конкурсних торгів, наступні документи:

- довідку у довільній формі, що містить інформацію про працівників, які будуть залучені до виконання умов договору;
- копії трудових книжок або копії документів, що підтверджують трудові відносини між учасником та найманими працівниками відповідної кваліфікації.

Отже, учасник Процедури закупівлі має змогу надати в складі своєї пропозиції конкурсних торгів копії інших документів (трудових договорів, цивільно-правових договорів тощо) на підтвердження наведеного вище кваліфікаційного критерію.

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

4. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зазначає, що Замовник обмежує коло потенційних учасників Процедури закупівлі лише тими, хто має власний автотранспорт і навантажувач, або тими, хто їх орендує.

Таким чином, за інформацією Скаржника, він не зможе взяти участь у торгах, так як використовує автотранспорт і навантажувач на підставі договорів надання відповідних послуг (вони не є власністю Скаржника та він їх не орендує).

Крім того, Скаржник зазначає, що цією вимогою Замовник наполягає на тому, щоб в учасника було не менше двох машин (самоскидів). На думку Скаржника, ця вимога також є дискримінаційною по відношенню до тих учасників, у кого є тільки одна вантажна машина, але це ніяк не завадить їм виконати свої зобов'язання із поставки товару, оскільки постачання вугілля у кількості 409 тонн повинне здійснюватися протягом 2015 року і ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зможе перевезти цей обсяг вугілля однією машиною, наприклад, КАМАЗом-самоскидом-5 5111 вантажопідйомністю 13,150 т.

Замовник щодо зазначеного питання повідомляє, що надання учасником інформації і документального підтвердження щодо співпраці з організаціями, які виконують роботи (надають послуги) стосовно завантаження/вивантаження та/або перевезення товарів, не

підходить для підтвердження відповідності саме учасника кваліфікаційному критерію наявності обладнання та матеріально-технічної бази, у торгах на закупівлю постачання вугілля.

Замовник звертає увагу, що відсутність власного або орендованого транспорту ставить учасника та Замовника в залежність від організацій, з якими учасником укладено договори щодо виконання робіт (надання послуг) стосовно завантаження/вивантаження та/або перевезення вугілля. Як наслідок, ставиться під сумнів можливість якісно реалізовувати покладені обов'язки учасником та створює загрозу для належного виконання завдань пов'язаних з транспортуванням вугілля кам'яного до Замовника.

Замовник зауважує, що в Документації не встановлено обмежень щодо наявної кількості одиниць транспортних засобів.

Таким чином, Замовник вважає, що зазначені вимоги Документації не обмежують конкуренцію, не є дискримінаційними і не порушують норми Закону.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Абзацом другим частини другої статті 16 Закону передбачено, що Замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази.

Пунктом 3 додатку 2 Документації визначено, що на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасник повинен надати у складі пропозиції конкурсних торгів наступні документи:

"Копії відповідних офіційних документів на залучені транспортні засоби (самоскиди) та іншу техніку для виконання договору:

У разі, якщо учасник Процедури закупівлі користуватиметься власними транспортними засобами (самоскиди) та технічним засобом для навантаження вугілля (навантажувач), він повинен надати копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів (самоскиди), якими буде постачатися товар, та копії свідоцтв про реєстрацію технічного засобу для навантаження вугілля (навантажувач).

У разі, якщо учасник Процедури закупівлі користуватиметься залученими (орендованими) транспортними засобами (самоскиди) та технічним засобом для навантаження вугілля (навантажувач), він повинен надати :

- копію договору оренди транспортних засобів (самоскиди) та технічного засобу для навантаження вугілля (навантажувач);
- копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів (самоскиди), якими буде постачатися товар;
- копію свідоцтва про реєстрацію технічного засобу для навантаження вугілля (навантажувач)".

Враховуючи викладене, зазначену вище вимогу Документації зможуть виконати лише ті учасники, які мають, зокрема, власний чи орендований транспорт, що обмежує право взяти участь у Процедурі закупівлі інших суб'єктів господарювання, у тому числі Скаржника, які планують постачати товар із залученням організацій, які здійснюють перевезення вантажів, зокрема, на підставі укладеного договору на перевезення із транспортною організацією.

Також зазначену вище вимогу Документації зможуть виконати лише ті учасники, які мають, зокрема, декілька транспортних засобів (самоскидів) та технічного засобу для навантаження вугілля (навантажувачів), що обмежує право взяти участь у Процедурі закупівлі інших суб'єктів господарювання, у тому числі Скаржника, які мають лише один транспортний засіб (самоскид) та технічний засіб для навантаження вугілля (навантажувач), але в змозі виконати умови договору поставки предмету закупівлі.

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище умов Документації порушують один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

5. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зазначає, що, на його думку, вимога Документації про надання копії посвідчення про якість на минулу партію вугілля, із зазначенням якісних показників також є дискримінаційною оскільки, надати копію посвідчення про якість можуть лише учасники Процедури закупівлі, які вже мають або мали в наявності те вугілля, що становить предмет закупівлі.

Скаржник повідомляє, що він не має можливості виконати цю вимогу, оскільки ще не реалізовувало вугілля марки ДГО (25-50), що становить предмет закупівлі, тим більше з показниками якості, які визначені Замовником. Скаржник зазначає, що він лише планує в разі перемоги його придбання чи видобуток, тому не може надати копію посвідчення про якість ще не виготовленого товару. Таким чином, зазначена вимога Документації є дискримінаційною, оскільки усуває від участі у Процедурі закупівлі тих Учасників, які ще не реалізовували вугілля марки ДГО (25-50).

За інформацією Скаржника, ДСТУ 7146:2010 визначено, що під час укладання договору на постачання вугілля для побутових потреб повинен бути представлений лише 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.

Замовник щодо зазначеного питання повідомляє, що, виходячи з умов Документації, учасник не зобов'язаний закуповувати вугілля з метою прийняття участі у торгах. Учасник може мати копії відповідних документів на вже здійснені поставки вугілля будь-якому замовнику в попередні періоди. Учасник може отримати копію посвідчення про якість у виробника, з яким планує співпрацювати, на вироблену партію вугілля. Учасник може отримати в іншого суб'єкта господарювання, що буде здійснювати постачання та відвантаження вугілля.

Замовник зазначає, що сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля видається один раз на чотири роки, а тому зазначені в ньому на дату його видачі дані щодо основних параметрів вугілля, зокрема зольність на сухий стан палива та загальна волога на робочий стан палива, відрізняються від тих, що отримуються шляхом дослідження відібраної об'єднаної проби від прийнятої до відправлення партії вугілля.

Тому, на думку Замовника, саме копія посвідчення якості, яке оформлюється на кожну вироблену партію вугілля, слугуватиме актуальним та об'єктивним обґрунтуванням якості товару, що буде постачатися, та гарантією Замовника щодо отримання якісного вугілля належної якості.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до додатку 4 Документації інформація про відповідність запропонованого товару технічним, якісним характеристикам повинна бути підтверджена, зокрема, копією посвідчення про якість на минулу партію вугілля із зазначенням якісних показників.

Документацією не передбачене надання копії посвідчення про якість вугілля саме марки ДГО(25-50) з показниками якості предмету закупівлі.

Скаржник не довів та документально не підтвердив, що не має можливості подати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів копію посвідчення про якість на минулу партію вугілля марки із зазначенням якісних показників.

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

6. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зазначає, що вимога Замовника стосовно надання копій документів, виданих незалежною лабораторією, яка акредитована національним агентством по акредитації України відповідно до вимог стандартизації ISO 17025 також є дискримінаційною, оскільки за стандартом ISO 17025 не встановлено ексклюзивного

повноваження здійснювати акредитацію, стандартизацію та сертифікацію незалежних лабораторій.

Тому, на думку скаржника, дана вимога Документації суперечить положенням частини третьої статті 5 та частини другої статті 22 Закону, створює неконкурентне середовище та не відповідає принципам здійснення державних закупівель.

Замовник щодо зазначеного питання повідомляє, що право проведення робіт з обов'язкової сертифікації продукції надається органам сертифікації, випробувальним лабораторіям (центрам) і аудиторам, які включені в Реєстр Системи сертифікації УКРСЕПРО. Вугілля кам'яне не відноситься до переліку продукції, що підлягає обов'язковій сертифікації, затвердженого Постановою Кабінету Міністрів України від 14.05.2008 № 446 (зі змінами) та наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 01.02.2005 № 28 (зі змінами).

Отже, Замовник зазначає, що він має право на власний розсуд та керуючись чинним законодавством встановлювати вимоги до випробувальних лабораторій.

За інформацією Замовника, для досягнення відповідності випробувальних лабораторій міжнародним стандартам в частині методики проведення випробувань, вимоги до випробувального обладнання, вимоги до оціночних показників тощо в Україні у сфері випробувань на основі міжнародного документу прийнято національний стандарт ДСТУ ISO/IEC 17025:2001 "Загальні вимоги до компетентності випробувальних та калібрувальних лабораторій", який встановлює вимоги до компетентності лабораторій (центрів) у провадженні випробування та порядок їх акредитації. На сьогоднішній день в Україні акредитація за вказаним стандартом проводиться лише Національним агентством з акредитації України відповідно до Закону України "Про акредитацію органів з оцінки відповідності" від 17.05.2001 № 2407-III з урахуванням вимог міжнародних та європейських стандартів у сфері акредитації.

Замовник повідомляє, що, встановлюючи в Документації вимогу стосовно акредитації випробувальної лабораторії Національним агентством з акредитації України саме відповідно до вимог стандарту ISO 17025, він мав на меті отримати результати досліджень якості вугілля від лабораторії, яка відповідає міжнародним стандартам.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція, що подається учасником, повинна містити, зокрема, документальне підтвердження згоди учасника із істотними умовами договору про закупівлю у вигляді листа-підтвердження, у якому викладені умови пункту 2 розділу VI Документації.

Пунктом 2 розділу VI Документації визначені основні умови, які обов'язково включаються до договору про закупівлю.

Відповідно до підпункту 2.3 пункту 2 основних умов договору про закупівлю "до початку завезення вугілля Замовнику учасник зобов'язаний надати Замовнику на всю партію вугілля копії протоколів випробувань (посвідчення якості) або інші документи, що підтверджують якість вугілля, завірені належним чином та видані незалежною лабораторією, яка акредитована національним агентством по акредитації України відповідно до вимог стандартизації ISO 17025. Надання проб та методи їх відбору для лабораторних випробувань виконати згідно з чинними нормативними документами. Оригінали протоколів випробувань (посвідчення якості) або інших документів, що підтверджують якість вугілля зберігаються у Учасника".

Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином дії Замовника в частині встановлення у Документації наведеної вище вимоги порушують його права та законні інтереси та перешкоджають взяти участь у Процедурі закупівлі.

7. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зазначає, що умова Документації про надання довідки, яка містить інформацію про повне виконання аналогічних договорів щодо постачання вугілля в період за 2013-2014 років є дискримінаційною.

За інформацією Скаржника, у статті 16 Закону відсутнє будь-яке обмеження щодо періоду належного виконання аналогічних договорів. Для підтвердження відповідності зазначеній кваліфікаційній вимозі достатньо підтвердити наявність такого досвіду, а не період його набуття.

На думку Скаржника, зазначена вище кваліфікаційна вимога не повинна бути пов'язана з певним періодом у часі, зокрема, з конкретними роками, так як підприємство Скаржника в 2013-2014 роках не займалося реалізацією вугілля.

Замовник щодо зазначеного питання повідомляє, що, зважаючи на те, що Законом не встановлено перелік документів, які можуть вимагатись Замовника від учасників на підтвердження їх відповідності кваліфікаційним критеріям, встановленим статтею 16 Закону, Замовник самостійно визначає перелік таких документів.

За інформацією Замовника, встановлення вимоги щодо надання зазначеної вище інформації передусім зумовлено необхідністю підтвердження можливості та їх належного виконання зобов'язань за договором, виходячи з досить складної ситуації, яка склалася на ринку постачання вугілля кам'яного.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзаців першого та четвертого частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Згідно з частиною третьою статті 16 Закону визначені замовником згідно з цією статтею кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію учасників або учасників попередньої кваліфікації про відповідність їх таким критеріям, зазначаються, зокрема, в документації конкурсних торгів.

Статтею 22 Закону передбачено, зокрема, що документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Пунктами 6, 7 додатку 2 Документації визначено, що на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, учасник повинен надати у складі пропозиції конкурсних торгів, наступні документи:

- довідку у довільній формі, яка містить інформацію про повне виконання аналогічних договорів щодо постачання вугілля в період за 2013-2014 роки (яка повинна містити: перелік виконаних аналогічних договорів, найменування та обсяг вугілля, поставленого згідно таких договорів; найменування підприємств (організацій, установ), для яких здійснювались поставки вугілля).

- копії аналогічних договорів, що зазначені в довідці (не менше трьох).

Разом з цим, учасники Процедури закупівлі, які не виконували аналогічні договори у 2013 році, однак мають досвід виконання аналогічних договорів у 2015 році, не зможуть взяти участь у Процедурі закупівлі.

Вимога Документації щодо необхідності надання учасниками Процедури закупівлі у складі пропозицій конкурсних торгів не менше трьох договорів, які були укладені в 2013-2014 роках, є дискримінаційною по відношенню до підприємств, у тому числі Скаржника, які не мають змоги надати копію аналогічного договору, укладеного у 2013-2014 роках, але можуть надати такі договори, зокрема, за 2015 рік.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації наведених вище вимог порушують вимоги статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, зокрема, недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації 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 відсутності 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 цінових 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 Новопраську спеціальну загальноосвітню школу-інтернат I-II ступенів Олександрійського району Кіровоградської області внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "вугілля кам'яне (код 05.10.10-00.00)" [оголошення № 101211, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 31.03.2015 № 223(31.03.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ