



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680,
тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42; <http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1192-р/пк-ск від 22.07.2015

вих. лист від _____

№ _____

Приватне підприємство
"ВОСТОКСЕРВІС"

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

Червоненський
психоневрологічний інтернат
Департаменту соціального захисту
населення Чернігівської обласної
державної адміністрації

вул. Загребелля, 74, с. Червоне,
Коропський р-н,
Чернігівська обл., 16252

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 23.06.2015 № 23/06-1 (zareestrovany u v Komiteti 25.06.2015 za № 8-20/1743-DZ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Червоненським психоневрологічним інтернатом Департаменту соціального захисту населення Чернігівської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне марки Г/Ж

(13-100)" [оголошення № 101521, 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;
- зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги у документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 26.06.2015 № 1009-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 25.06.2015 № 20-29.3/06-2298-дз Замовник листом від 30.06.2015 № 215 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.

У Скарзі ПП "ВОСТОКСЕРВІС" повідомляє, що вимоги документації конкурсних торгів порушують принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

1. На думку Скаржника, вимога документації конкурсних торгів зі змінами (надалі – Документація) щодо необхідності надання оригіналів гарантійних листів виробника про те, що під час виробництва вугілля марки Г/Ж (13-100) застосовуватимуться заходи із захисту довкілля, а також що Замовнику буде поставлено товар у кількості та у строки визначені документацією конкурсних торгів звужують коло можливих учасників Процедури закупівлі тільки виробниками вугілля або тими, які мають договірні відносини безпосередньо з виробником.

За інформацією Скаржника, предметом закупівлі є вугілля кам'яне і застосування заходів із захисту довкілля під час його виробництва не впливає на Замовника торгів і на сам предмет закупівлі. У разі порушення природоохоронного законодавства України виробник самостійно несе всю повноту відповідальності за це.

Як зазначає Скаржник, якщо учасник заповує вугілля не у виробника, а у посередників або у нього вже є таке вугілля на складі, то він не зможе виконати вимогу Документації про надання оригіналу гарантійного листа виробника, де він (виробник) гарантує, що Замовнику буде поставлено товар у кількості та у строки, визначені Документацією.

Скаржник зазначає, що виробник вугілля не зобов'язаний давати будь-які листи/гарантії щодо виконання своїх зобов'язань за договором третім особам, які не є суб'єктами правовідносин за цим договором, оскільки покупець може взагалі відмовитися від покупки даних марок вугілля саме у цього виробника та обрати іншого постачальника (посередника), у якого на момент отримання заявки від Замовника будуть більш вигідні умови поставки вугілля.

На думку Скаржника, вказана вимога обмежує кількість потенційних учасників Процедури закупівлі тільки виробниками або тими, які працюють безпосередньо з виробниками.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що враховуючи вимоги статті 22 Закону в тій частині, що технічні, якісні характеристики предмета закупівлі повинні передбачати необхідність застосування заходів із захисту довкілля та з метою недопущення

випадків закупівлі вугілля сумнівного походження та якості Замовником були включені вимоги щодо надання вказаних вище гарантійних листів від виробника.

Як зазначає Замовник, у випадку задоволення Колегією Скарги в частині виключення з Документації вимоги про надання гарантійних листів виробника, учасник-переможець у пропозиції конкурсних торгів може надати копію сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик вугілля відомого та авторитетного виробника, а фактично буде постачати Замовнику інше паливо невідомого походження, яке, як зазначає ПП "ВОСТОКСЕРВІС", "вже є на складі".

Розглянувши наведений пункту Скарги Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 5.1 пункту 5 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів повинні надати наступні документи:

"- оригінал гарантійного листа виробника про те, що під час виробництва вугілля марки Г/Ж (13-100) будуть застосовуватися заходи із захисту довкілля;

- оригінал гарантійного листа виробника, де він гарантує, що замовнику буде поставлено товар у кількості та у строки визначені Документацією".

Виходячи з наведених вимог Документації, взяти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише виробники предмета закупівлі або учасники, які вже мають договірні відносини з виробниками, що є дискримінацією по відношенню до інших учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

Замовник не обґрунтував необхідності підтвердження учасниками Процедури закупівлі застосування заходів із захисту довкілля саме шляхом надання гарантійних листів від виробника.

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

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

Отже, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

2. У Скарзі ПП "ВОСТОКСЕРВІС" повідомляє, що якісні показники предмета закупівлі, встановлені у Документації, не відповідають ДСТУ 7146-2010.

Скаржник повідомляє, що вимоги Національного стандарту ДСТУ 7146-2010 є чинними для підприємств, установ і організацій, що діють на території України, а також для громадян СПД незалежно від форм власності та видів діяльності та просить зобов'язати Замовника привести марки вугілля, технічні та якісні характеристики вугілля кам'яного у відповідність до діючих національних стандартів.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що у Скарзі ПП "ВОСТОКСЕРВІС" посилається на ДСТУ 7146-2010 та зазначає параметри виключно для вугілля Львівсько-Волинського марок Г (13-100) і Ж (13-100).

Як зазначає Замовник, встановлення у Документації значення показника вологості до 8 %, як того вимагає ДСТУ виключно для Львівсько-Волинського вугілля Г і Ж, призведе до обмеження конкуренції та унеможливить участь суб'єктів господарювання, що представляють виробників з інших територій України з допустимою вологістю 8-11 %.

За інформацією Замовника, марки вугілля Г і Ж (з яких виготовляється вугілля Г/Ж) виробляються не тільки у Львівській та Волинській області. Тому з метою недопущення звуження конкуренції під час проведення Процедури закупівлі Замовник встановив не специфічні, а загальні умови на вугілля марки Г/Ж 13-100 згідно з ДСТУ 7146-2010.

Розглянувши наведений пункту Скарги, Колегія встановила наступне.

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 та кількісним вимогам до предмета закупівлі:

| № з/п | Найменування товар | Максимальна зольність, % | Теплота згорання Калорійність не менше, Ккал/кг | Максимальна вологість, % |
|-------|--------------------|--------------------------|---|--------------------------|
| 1 | Г/Ж (13-100) | до 14,0 | 5600 | до 11,0 |

Національним стандартом України ДСТУ 7146-2010 (надалі – Стандарт) передбачене 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 зі Стандартом до вугілля марки Г з розміром кусків 13-100 мм встановлені наступні вимоги:

- зольність на сухий стан палива повинна становити не більше, ніж 24 % (14 % для вугілля з Львівсько-Волинського басейну);
- загальна волога на робочий стан палива – не більше, ніж 12 % (8 % для вугілля з Львівсько-Волинського басейну);
- нижча теплота згорання на робочий стан палива – не менше, ніж 5300 ккал/кг (5600 ккал/кг для вугілля з Львівсько-Волинського басейну).

Згідно зі Стандартом до вугілля марки Ж з розміром кусків 13-100 мм встановлені наступні вимоги:

- зольність на сухий стан палива повинна становити не більше, ніж 24 % (14 % для вугілля з Львівсько-Волинського басейну);
- загальна волога на робочий стан палива – не більше, ніж 12 % (8 % для вугілля з Львівсько-Волинського басейну);
- нижча теплота згорання на робочий стан палива – не менше, ніж 5700 ккал/кг (6100 ккал/кг для вугілля з Львівсько-Волинського басейну).

Враховуючи викладене, встановлені Замовником у Документації якісні та технічні вимоги до предмету закупівлі не відповідають нормам Стандарту.

Отже, Замовник повинен усунути виявлені невідповідності умов Документації діючим стандартам шляхом внесення до неї відповідних змін.

3. За інформацією Скаржника, ДСТУ 7146:2010 передбачене використання для побутових потреб вугілля марок Д, ДГ, Г, П, А та Ж згідно з ДСТУ 3472, з розмірами кусків згідно з ГОСТ 19242. Для кожної з вказаних марок вугілля ДСТУ 7146:2010 встановлені окремі якісні, технологічні та фізико-механічні показники.

Скаржник повідомляє, що під час розгляду скарги ПП "ВОСТОКСЕРВІС" від 30.04.2015 № 30/04-1 (zareєстрованої в Комітеті 05.05.2015 за № 8-20/1075-ДЗ) Замовником були надані на розгляд Колегії копії сертифікатів генетичних, технологічних та якісних характеристик вугілля кам'яного Г/Ж (13-100) та технічні умови вугілля кам'яного для пиловидного спалювання.

Скаржник повідомляє, що Замовником використовуються котли для комунально-побутових потреб не призначені для пиловидного спалювання, яке використовується, як правило, на теплових електростанціях та в технологічних процесах на промислових підприємствах.

У Скарзі ПП "ВОСТОКСЕРВІС" просить, зокрема, зобов'язати Замовника використовувати тільки те вугілля, яке призначене саме для комунально-побутових потреб.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що вимога ПП "ВОСТОКСЕРВІС" зобов'язати Замовника використовувати "таке вугілля, яке призначене саме для комунально-побутових потреб" є взагалі незрозумілою, оскільки Документація не містить посилань на непридатне для комунально-побутових котлів вугілля для пиловидного спалювання.

Замовник повідомляє, що під час розгляду попередньої скарги ПП "ВОСТОКСЕРВІС" він надавав технічні умови як на вугілля для комунально-побутових потреб, так і на вугілля для пиловидного спалювання. Це було здійснено виключно як доказова база для підтвердження існування вугілля марки Г/Ж і не мало нічого спільного з чинною Документацією.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Згідно із абзацами першим та другим частини шостої статті 18 Закону орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо, зокрема, суб'єкт оскарження подає скаргу щодо того самого порушення, у тій самій процедурі закупівлі і з тих самих підстав, які вже були предметом розгляду органу оскарження і щодо яких органом оскарження було прийнято відповідне рішення.

Відповідно до абзаців першого та другого частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому-п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

П'ятого червня 2015 року на адресу Колегії надійшла скарга ПП "ВОСТОКСЕРВІС" від 30.04.2015 № 30/04-1 (zareestrovana в Комітеті 05.05.2015 за № 8-20/1075-ДЗ) щодо встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів Процедури закупівлі, зокрема, в частині визначення Замовником предмета закупівлі.

П'ятого червня 2015 року Колегією було прийняте рішення № 853-р/пк-ск, яке в цій частині стосується того самого порушення, у тій самій процедурі закупівлі та тих самих підстав.

Таким чином, інформація, наведена у цьому пункті Скарги, стосується тих самих порушень, в тій самій процедурі закупівлі і тих самих підстав, які вже були предметом розгляду органу оскарження та щодо яких органом оскарження було прийнято відповідне рішення.

У зв'язку з цим, Колегія припиняє розгляд 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, 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 Червоненський психоневрологічний інтернат Департаменту соціального захисту населення Чернігівської обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "вугілля кам'яне марки Г/Ж (13-100)" [оголошення № 101521, 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 оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

В. ПОЛЮХОВИЧ