



**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

№ 853-р/пк-ск від 05.06.2015

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
облдержадміністрації

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), ознайомившись з матеріалами за скаргою приватного підприємства "ВОСТОКСЕРВІС" (надалі – Скаржник, ПП "ВОСТОКСЕРВІС") від 30.04.2015 № 30/04-1 (зареєстрованою в Комітеті 05.05.2015 за № 8-20/1075-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Червоненським психоневрологічним інтернатом Департаменту соціального захисту населення Чернігівської облдержадміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у 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)] (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.

Рішенням Колегії від 06.05.2015 № 644-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 06.05.2015 № 20-29.3/06-1432-дз Замовник листом від 08.05.2015 № 153 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" вважає дискримінаційною вимогу документації конкурсних торгів (надалі – Документація) "пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника...", а також що "усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника процедури закупівлі повинні бути пронумеровані та містити підпис уповноваженої посадової особи учасника...".

Таким чином, на думку Скаржника, Замовник звужує коло осіб, які можуть представляти інтереси учасника лише його посадовими особами. Зазначена вимога Документації унеможлиблює залучення учасниками, у тому числі Скаржника, до процесу представництва кваліфікованих спеціалістів у галузі права, які б могли надати якісні послуги учаснику та представляти інтереси під час проведення Процедури закупівлі. Так на підприємстві Скаржника, згідно штатного розкладу, працюють лише дві людини - директор і бухгалтер, які не мають юридичної освіти, тому у Скаржника є діючі договори з консалтинговою фірмою, а також з юристом, що практикує у сфері державних закупівель, які надають послуги консультативного обслуговування та формування повного пакету документів для участі в Процедурі закупівлі.

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

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник зазначив, що дана вимога Документації встановлена частиною першою статті 25 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 919.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Частиною третьою статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) 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.

Довіреністю 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 пункту 1.1 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника, прошита, пронумерована та скріплена печаткою в 1-у примірнику у запечатаному конверті.

Згідно з пунктом 1.3 розділу III Документації усі сторінки пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинні бути пронумеровані та містити підпис уповноваженої посадової особи учасника Процедури закупівлі, а також відбитки печатки.

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 здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

2. ПП "ВОСТОКСЕРВІС" вважає дискримінаційною вимогу Документації надання "копії Технічних умов виробника, які дійсні на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів".

Цією вимогою, на думку Скаржника, дискримінуються потенційні учасники Процедури закупівлі, які не є безпосередньо виробниками вугілля, а можуть купувати вугілля в інших організацій-посередників, які нерідко пропонують кращі умови, ніж виробники.

Також технічні умови на виробництво і переробку вугілля є тільки у виробника і є його власністю. Статтею 25 Закону України "Про стандартизацію" передбачено, що право власності на національні стандарти, кодекси усталеної практики та розроблені національним органом стандартизації каталоги належить державі. Згідно зі статтею 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. Забороняється повністю чи частково відтворювати, тиражувати і розповсюджувати як офіційні видання будь-які стандарти, кодекси усталеної практики, класифікатори або їх частини без дозволу їх власника чи уповноваженої ним особи, крім випадків, передбачених Законом України "Про стандартизацію". Відповідно до пункту 3.10 ДСТУ 1.3:2004 "Правила побудови, викладання, оформлення, погодження, прийняття та позначення технічних умов" право власності на технічні умови належить тим суб'єктам господарювання, на кошти яких їх створено або яким це право передано порядком, установленим законодавством. За згодою власника технічні умови дозволено використовувати іншим суб'єктам господарювання.

Таким чином, на думку Скаржника, вимога щодо надання копій технічних умов виробника товару, який пропонується до постачання, позбавляє участі потенційних учасників торгів, які не мають можливості взяти копії технічних умов у виробника.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник зазначив, що надання копії технічних умов виробника вугілля дає змогу уникнути поставок неякісного товару та товару

сумнівного походження та виробленого (виготовленого) у незаконний спосіб. Без наявності технічних умов виробника неможливо забезпечити ефективність закупівлі, оскільки не буде можливості перевірити показники зольності, вологості та теплоти згорання вугілля. Встановлюючи вимогу щодо надання копії технічних умов Замовник мав на меті дотримання таких принципів закупівель як максимальна економія та ефективність, запобігання корупційним діям і зловживанням, що визначені у статті 3 Закону.

На думку Замовника, ніхто не позбавляє Скаржника чи інших потенційних учасників права і можливості звернутись до власників технічних умов на вугілля, які часто є у відкритому доступі та отримати їх на добровільній основі.

Також Замовник зазначає, що згідно вимог частини 2 статті 22 Закону Документація повинна містити вимоги того, що технічні, якісні характеристики предмета закупівлі повинні передбачати необхідність застосування заходів із захисту довкілля. Для предмета закупівлі "вугілля кам'яне" таким підтвердженням є технічні умови виробника вугілля, які містять розділ "Вимоги безпеки та охорони довкілля".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 5.1 пункту 5 розділу III Документації для підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам по предмету закупівлі, встановленим Замовником та чинним законодавством учасник повинен надати копії технічних умов виробника, які дійсні на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів.

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 зміни 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.

Крім того, надання копій ТУ учасниками торгів не гарантує поставку товару необхідної якості, як про це зазначає Замовник.

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

3. Скаржник повідомляє, що в Документації визначено, що предметом закупівлі є вугілля кам'яне марки Г/Ж (13-100).

За твердженням Скаржника, на території України діє національний стандарт ДСТУ 7146-2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" (далі - ДСТУ 7146:2010), де передбачено 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. Але, жодним з вказаних стандартів не визначена така марка вугілля, як Г/Ж. Оскільки існування такої марки вугілля, як Г/Ж з розміром кусків 13-100 не передбачено ні ДСТУ 7146:2010, ні ГОСТ 19242, то неможливо визначити, які саме якісні характеристики встановлені для цієї

марки вугілля міжнародними або національними стандартами, а також з'ясувати відповідність вимог Документації щодо цієї марки вугілля вимогам встановлених стандартів.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник зазначив, що ним було проведено моніторинг ринку та виявлено, що найбільш підходящою маркою для котлів Замовника є вугілля марки Г/Ж (13-100), що має низьку зольність, високу теплоту згорання (на рівні антрациту) що виробляється у Львівсько-Волинському басейні.

Для переконання в існуванні зазначеної марки та її відповідності чинним стандартам Замовник звертався, зокрема, до виробників вугілля Львівсько-Волинського басейну та отримали ряд технічних умов та розширених сертифікатів генетичних та якісних характеристик на вугілля марки Г/Ж.

На думку Замовника, ПП "ВОСТОКСЕРВІС" не повністю вивчило умови Документації та роз'яснення до Документації, де зазначено, що предметом закупівлі є вугілля марки Г/Ж, що, відповідно до позначення "Г/Ж" є продуктом перероблення вугілля марки Г та марки Ж згідно ДСТУ 3472.

Встановлений у Документації предмет закупівлі вугілля кам'яне марки Г/Ж та вимоги Документації щодо зольності, вологості, теплоти згорання та розміру кусків узгоджуються з вимогами ДСТУ 7146: 2010 та ДСТУ 3472 для марок Г і Ж.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У пункті 3 розділу I Документації міститься інформація про предмет закупівлі, зокрема, вугілля кам'яне [марки Г/Ж (13-100)].

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі пропозиції 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	2	3	4	5
1	Г/Ж (13-100)	До 19,0	5600	До 8,0

Колегією був направлений запит від 14.05.2015 № 20-29.1/04-1533-дз до Міністерства енергетики та вугільної промисловості України про надання інформації стосовно марки вугілля Г/Ж з розміром кусків 13-100. У відповідь на запит Колегії державне підприємство "Вугілля України" листом від 21.05.2015 № 0912/09 повідомило наступне: "інформуємо, що якісні показники вугілля марок, вказаних у контексті запиту, визначені національним стандартом України ДСТУ 7146: 2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб", який поширюється на кам'яне вугілля, антрацит та продукти їх перероблення, що використовують для побутових потреб".

Крім того, 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 пилويدного спалювання.

Враховуючи викладене, а також інформацію, що надало державне підприємство "Вугілля України", 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 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 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 Червоненський психоневрологічний інтернат Департаменту соціального захисту населення Чернігівської облдержадміністрації 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

С. МОРОЗ