



**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

№ 969-р/пк-ск від 22.06.2015

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ"

вул. Братська, 49-а,
м. Запоріжжя, 69093

Державний навчальний заклад
"Мелітопольський професійний
аграрний ліцей" Запорізької
області

вул. Залізнична, 21, с. Обільне,
Мелітопольський р-н,
Запорізька обл., 72356

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 "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ" (надалі – Скаржник, ПП "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ") від 21.05.2015 б/н (зареєстрованою в Комітеті 22.05.2015 за № 8-20/1286-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним навчальним закладом "Мелітопольський професійний аграрний ліцей" Запорізької області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 05.10.1. Вугілля кам'яне [вугілля кам'яне марок: Г (13-100), ГПК (50-200)]" [оголошення № 118400, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 22.04.2015 № 238(22.04.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

Рішенням Колегії від 22.05.2015 № 751-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 25.05.2015 № 20-29.3/04-1703-дз Замовник листом від 10.06.2015 № 394/01 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 "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ" у Скарзі повідомило, що вимога Документації стосовно надання копії договору учасника з постачальником вугілля, зазначена Замовником у технічному завданні, обмежує коло учасників тими, які співпрацюють з виробниками та постачальниками, що не дає можливості виробникам взяти участь у Процедурі закупівлі.

На думку Скаржника, Замовник має внести зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 1 пункту 3.7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати документи, які підтверджують походження та відповідність продукції, що є предметом закупівлі, зокрема, копію договору учасника з постачальником вугілля.

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 подати свою пропозицію конкурсних торгів.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. ПП "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ" у Скарзі повідомило, що вимога Документації стосовно надання сертифікату генетичних, технологічних та якісних характеристик на кожную марку вугілля, дійсний на дату розкриття, протоколи випробувань також є такою, що порушує Закон України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), адже якість вугілля засвідчується посвідченням якості вугілля та надається на кожную відвантажену партію вугілля.

Скаржник зауважив, що документи, які посвідчують якість вугілля, повинні надаватися одночасно із самим вугіллям, після придбання його для поставки.

За твердженням Скаржника, згідно з ДСТУ 4096:2002 протокол випробувань (посвідчення якості) вугілля видається на відвантажену партію вугілля, тобто посвідчення якості надається на кожную окрему партію відвантаженого вугілля для конкретного споживача. Так документи, які надаються на підтвердження якості вугілля, надаються після придбання вугілля Замовником, одночасно з самим вугіллям. Тому цю вимогу зможе виконати або виробник, або учасник, в якого вже є наявності куповане вугілля.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 1 пункту 3.7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати документи, які підтверджують походження та відповідність продукції, що є предметом закупівлі, зокрема, сертифікат генетичних, технологічних та якісних характеристик на кожную марку вугілля, дійсний на дату розкриття, протоколи випробувань.

Замовник не обґрунтував встановлення у Документації зазначених вимог.

У свою чергу, наведені вище умови Документації обмежують коло учасників лише виробниками або суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами, що суттєво обмежує кількість учасників Процедури закупівлі. Такі вимоги є дискримінаційними по відношенню до інших учасників Процедури закупівлі, у тому числі Скаржника.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме - недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Таким чином, Замовник з урахуванням наведеної вище інформації повинен внести зміни до Документації у цій частині.

3. ПП "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ" у Скарзі повідомило, що предметом закупівлі є вугілля марки Г (13-100) та ГПК (50-200).

Яз зазначає Скаржник, Замовник встановив у Документації вимоги до вугілля марки ГПК (50-200), які не узгоджуються з положеннями ДСТУ 7146-2010, оскільки вказаним ДСТУ не передбачена така марка вугілля, як ГПК (50-200) та не передбачені її якісні характеристики.

Скаржник зауважив, що Замовник ніяк не обґрунтував обрання саме вугілля марки ГПК (50-200), а встановлені вимоги щодо якості зазначеного вугілля за розміром кусків 50-200 мм не узгоджуються з вимогами вказаного ДСТУ.

За твердженням Скаржника, згідно з ГОСТ 19242-73 допускаються класи із заміною розмірів кусків, однак розмір кусків (50-200) не передбачений, а непередбачувані розміри кусків допускаються лише у випадках спеціального призначення вугілля, що не є таким випадком для Замовника.

Також, за інформацією Скаржника, показники якості щодо зольності, вологості та теплоти згорання, зазначені Замовником, не відповідають показникам вугілля марки Г згідно з ДСТУ 7146-2010.

Якщо ж, на думку Скаржника, Замовник вважає, що є певні підприємства, які можливо виробляють зазначену марку вугілля, наприклад, у Львівсько-Волинському вугільному басейні, то це також є дискримінаційними умовами, адже має прив'язку у вимозі щодо походження вугілля.

Замовник з цього питання повідомив, що кожен виробник під час виробництва вугілля кам'яного керується Національним стандартом України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб. Технічні умови" ДСТУ 7146-2010, а також ДСТУ 3472, ГОСТ 19242. Згідно з таблицею 1 ДСТУ 7146-2010 вказане вугілля марки "Г" за розмірами кусків від 25 мм до 200 мм, зольність 12%, волога 10%, граничні показники дрібної фракції не більше 12%, нижча теплота згорання не менш 6000 ккал/кг. За розмірами кусків вугілля класифікується по ГОСТ 19242. Відповідно до примітки таблиці 1 ДСТУ 7146-2010 "допускаються класи з заміною верхньої та нижньої межі крупності, а також поєднані класи, а саме: ПК, КО, ОМ, МС при умові відношення між нижньою та верхньою межею не більш як 1:4".

Стосовно марки вугілля ГПК (50-200) Замовник повідомив, що має копію документів, які підтверджують її існування.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 2 пункту 3.7 розділу III Документації Замовник планує закупити вугілля марки Г (13-100) та марки ГПК (50-200) та повинні відповідати вимогам:

- зольність на сухий стан палива 14%;
- загальна волога на робочий стан палива 16%;
- нижча теплота згорання не менш 5900 ккал/кг.

Колегією був направлений запит до Міністерства енергетики та вугільної промисловості України від 26.05.2015 № 20-29.1/09-1760-дз щодо марки вугілля ГПК (50-200), а саме: "

- 1) чи передбачена чинними нормативно-правовими актами марка вугілля ГПК (50-200);
- 2) чи передбачене чинними нормативно-правовими актами використання для побутових потреб (комунально-побутових потреб) вугілля марки ГПК (50-200);
- 3) чи має право ДНЗ "Мелітопольський професійний аграрний ліцей" використовувати вугілля марки ГПК (50-200), як Замовник Процедури закупівлі, для опалювання приміщень, в яких відбуваються навчання учнів зазначеного ліцею".

На запит Колегії державне підприємство "Вугілля України" від 05.06.2015 № 1026/09 повідомило:

- 1) "марка вугілля ГПК (50-200) передбачена ГОСТом 19242-73 "Угли бурые, каменные и антрацит. Классификация по размеру кусков";
- 2) "класифікацію вугілля для побутових потреб регламентує ДСТУ 7146:2010 "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб";
- 3) "функцію про порядок визначення предмета закупівлі покладено на замовника торгів та уповноважений орган відповідно до Закону".

Національним стандартом України "Вугілля кам'яне та антрацит для побутових потреб" – ДСТУ 7146:2010 (надалі – Стандарт) передбачено 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 імпортують, 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 з вищевказаною таблицею вугілля марки Г згідно з ГОСТ 19242 має бути: 13-100 мм, 50-100 мм, 25-50 мм, 13-25 мм, 25-100 мм, 13-50 мм, 25-200 мм.

ГОСТом 19242 "Вугілля буре, кам'яне та антрацит. Класифікація по розміру кусків" визначено розмір кусків, зокрема, для класу "Плитний" (П) – 100-200 (300) мм та класу "Крупний" (К) – 50-100 мм.

Отже, вугілля марки ГПК з розмірами кусків 50-200 мм згідно з ГОСТ 19242 узгоджується з вимогами Стандарту.

Таблицею 1 Стандарту визначені якісні показники для вугілля марки Г 25-200 мм, зокрема:

- зольність на сухий стан палива 12%;
- загальна волога на робочий стан палива 10%;
- нижча теплота згоряння не менш 6000 ккал/кг.

Таблицею 1 Стандарту визначені якісні показники для вугілля марки Г 50-100 мм, зокрема:

- зольність на сухий стан палива 10%;
- загальна волога на робочий стан палива 10%;
- нижча теплота згоряння не менш 6200 ккал/кг.

Замовник встановив у Документації вимоги до зольності на сухий стан палива, загальної вологи на робочий стан палива та нижчу теплоту згорання вугілля марки ГПК (50-200), які не відповідають Стандарту.

Разом з цим, Замовником не доведено та не обґрунтовано необхідність встановлення визначеного у Документації показників вологості, зольності та теплоти згорання для вугілля марки ГПК (50-200).

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

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

4. ПП "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ" у Скарзі повідомило, що на підтвердження наявності необхідного обладнання та матеріально-технічної бази учасникам необхідно надати довідку про наявність власних та/або орендованих складських приміщень, для тривалого зберігання товарів, що закуповуються, із зазначенням площ цих приміщень та адрес їх розташування. У випадку, якщо учасник користуватиметься залученими (орендованими) приміщеннями, учасник до зазначеної довідки повинен додати завірені орендодавцем копії (технічних паспортів (тощо) власника(ів) цих приміщень та договору оренди.

Скаржнику незрозуміло, що мав на увазі Замовник за змістом "складських приміщень" та які саме це повинні бути приміщення і чи мають права приймати участь у Процедурі закупівлі учасники, в яких є власні або орендовані вугільні площадки, придатні для зберігання вугілля.

Замовник з цього питання повідомив, що учасники, які мають власні або орендовані вугільні площадки, придатні для зберігання вугілля, мають право приймати участь у Процедурі закупівлі.

Також Замовник повідомив, що стосовно даного питання Скаржник не звертався до нього за роз'ясненнями.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 1 пункту 3.6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати документи щодо наявності необхідного обладнання та матеріально-технічної бази, зокрема, довідка про наявність власних та/або орендованих складських приміщень, для тривалого зберігання товарів, що закуповуються, із зазначенням площ цих приміщень та адрес їх розташування. У випадку, якщо Учасник користуватиметься залученими (орендованими) приміщеннями, Учасник до зазначеної довідки повинен додати завірені орендодавцем копії (технічних паспортів (тощо) власника(ів) цих приміщень та договору оренди.

На засіданні Колегії, яке відбулося 22.06.2015, представник Скаржника повідомив, що його задовольняє пояснення Замовника.

Враховуючи викладене (пояснення Замовника, що власники/орендарі вугільних площадок можуть приймати участь у Процедурі закупівлі) та повідомлення представника Скаржника, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

5. ПП "УКРПІВДЕНВУГІЛЛЯ" у Скарзі повідомило, що Документацією вимагається надання "копія усіх сторінок паспорту уповноваженої особи, яка завірена печаткою підприємства". Скаржнику не зрозуміло, Замовник вимагає надання завірених сторінок паспорту, навіть пустих, або лише тих, які мають зміст.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що при оформленні копій документів учасник повинен керуватися нормами Типової інструкції з діловодства у центральних органах виконавчої влади, Раді міністрів Автономної Республіки Крим, місцевих органах виконавчої влади, затвердженій постановою Кабінету Міністрів України від 30.11.2011 № 1242.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 5 пункту 3.6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати, зокрема, копії усіх сторінок паспорту уповноваженої особи, яка завірена печаткою підприємства.

Документація не передбачає необхідності дотримання типової інструкції з діловодства у центральних органах виконавчої влади, Раді міністрів Автономної Республіки Крим, місцевих органах виконавчої влади, затвердженої постановою Кабінету Міністрів України від 30.11.2011 № 1242.

Відповідно до вимог Документації – вимагається копії всіх сторінок паспорту, навіть пустих.

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 державний навчальний заклад "Мелітопольський професійний аграрний ліцей" Запорізької області внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 05.10.1. Вугілля кам'яне [вугілля кам'яне марок: Г (13-100), ГПК (50-200)]" [оголошення № 118400, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 22.04.2015 № 238(22.04.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.