



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

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

№ 1457-р/пк-ск від 21.08.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Євронафтопром"

вул. Патріса Лумумби, 4/6-В, кім. 1301,
м. Київ, 01042

Квартирно-експлуатаційний відділ
м. Біла Церква Київської області
Міністерства оборони України

вул. Ярмаркова, 1, м. Біла Церква,
Київська обл., 09117

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 товариства з обмеженою відповідальністю "Євронафтопром" (надалі – Скаржник, ТОВ "Євронафтопром") від 28.07.2015 № 28-07/15-1 (zareestrovanu в Комітеті 28.07.2015 за № 8-20/2154-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Квартирно-експлуатаційним відділом м. Біла Церква Київської області Міністерства оборони України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 156860, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.07.2015 № 284 (02.07.2015)] (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 29.07.2015 № 1249-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 29.07.2015 № 20-29.3/06-2827-дз Замовник листами від 03.08.2015 № 1549 та № 1551 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. ТОВ "Євронафтопром" зазначило, що відповідно до умов документації конкурсних торгів учасник повинен надати у складі пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиція) інформаційну довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази для виконання замовлення (а саме – наявність спеціалізованого паливного складу із ваговим обладнанням, що підтверджується копією завіреного свідоцтва про право власності або договору оренди складу та вагів).

На думку Скаржника, зазначена вимога є дискримінаційною; для зберігання товару (вугілля) учаснику торгів не обов'язково мати у власності або на правах оренди склад.

Як зазначило ТОВ "Євронафтопром", в учасника торгів може бути укладений договір про надання послуг з приймання/складування вугілля з організацією, у власності якої є необхідні складські приміщення та вагове обладнання.

Скаржник вважає, що наведена вимога документації конкурсних торгів звужує коло учасників Процедури закупівлі, оскільки участь у торгах зможуть прийняти тільки ті суб'єкти господарювання, які мають у власності складські приміщення та вагове обладнання або пов'язані договірними відносинами з третіми особами.

Замовник з цього питання повідомив, що він не вважає зазначену вимогу Документації зі змінами дискримінаційною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Абзацом другим частини другої статті 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) передбачено, що замовник може встановлювати такий кваліфікаційний критерій, як наявність обладнання та матеріально-технічної бази.

Відповідно до пункту 2 розділу III документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольным рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 24.07.2015 № 99 (надалі – Документація зі змінами) Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити (складатися), зокрема, з документально підтвердженої інформації про його відповідність кваліфікаційним критеріям відповідно до додатку 2.

Згідно з підпунктом 3.1 пункту 3 додатку 2 Документації зі змінами одними з документів, які повинен подати учасник для підтвердження того, що він має достатньо обладнання, матеріально-технічну базу та працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, є "інформаційна довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази для виконання замовлення (а саме: наявність спеціалізованого паливного складу із ваговим обладнанням, що підтверджується копією завіреного свідоцтва про право власності або договору оренди складу та вагів)".

Встановлення Замовником у Документації зі змінами вимоги щодо необхідності документального підтвердження учасниками Процедури закупівлі наявності у них спеціалізованого паливного складу із ваговим обладнанням виключно копією завіреного свідоцтва про право власності або договору оренди складу та вагів обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які мають спеціалізовані паливні склади із ваговим обладнанням у власності або на умовах договору оренди, та може перешкодити взяти участь у Процедурі закупівлі суб'єктами господарювання, які користуються спеціалізованими паливними складами із ваговим обладнанням на інших цивільно-правових умовах.

Дії Замовника в частині встановлення зазначених вище вимог у Документації зі змінами порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та одні з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та відкритість і прозорість на всіх стадіях закупівель.

На засіданні Колегії, яке відбулось 21.08.2015, представник Замовника погодився із можливістю внесення змін до документації конкурсних торгів в цій частині.

Враховуючи викладене та готовність Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів, Замовник повинен внести зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. Скаржник повідомив, що документацією конкурсних торгів передбачена необхідність надання учасником Процедури закупівлі у складі його Пропозиції копій документів, які підтверджують право власності відповідного транспорту або копію договору оренди транспорту, який здатний забезпечити можливість доставки вугілля партіями від 5-40 тонн до споживача протягом двох діб згідно з наданими рознарядками.

На думку ТОВ "Євронафтопром", зазначена вимога носить дискримінаційний характер, оскільки зобов'язує учасника мати у власності або орендувати транспорт, що здатний забезпечити можливість доставки вугілля партіями від 5-40 тонн до споживача.

За інформацією Скаржника, ТОВ "Євронафтопром" може здійснити постачання вугілля, але для цього він залучає суб'єктів господарювання на основі договорів надання транспортних послуг.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що згідно з вищенаведеною вимогою Документації зі змінами учасник має підтвердити, що він може забезпечити поставку вугілля партіями до Замовника, оскільки документацією конкурсних торгів передбачено, що доставка предмета закупівлі до складів Замовника входить у вартість продукції, яку планується закупити.

Замовник також зауважив, що він не вважає цю вимогу Документації зі змінами дискримінаційною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з підпунктом 3.3 пункту 3 додатку 2 Документації зі змінами учасник Процедури закупівлі у складі своєї Пропозиції повинен надати копії документів, що підтверджують право власності на відповідний транспорт або копію договору оренди транспорту, що здатний забезпечити можливість доставки вугілля партіями до споживача протягом двох діб згідно з наданими рознарядками.

Встановлення Замовником у Документації зі змінами вимоги щодо необхідності документального підтвердження учасниками Процедури закупівлі наявності у них права власності відповідного транспорту або копії договору оренди транспорту, що здатний забезпечити можливість доставки вугілля, обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які мають відповідний транспорт у власності або на умовах договору оренди, та перешкоджає взяти участь у Процедурі закупівлі суб'єктами господарювання, які користуються таким транспортом на інших цивільно-правових умовах, у тому числі, Скаржнику.

Дії Замовника в частині встановлення зазначених вище вимог у Документації зі змінами порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та одні з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та відкритість і прозорість на всіх стадіях закупівель.

На засіданні Колегії, яке відбулось 21.08.2015, представник Замовника погодився із можливістю внесення змін до документації конкурсних торгів в цій частині.

Враховуючи викладене та готовність Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів, Замовник повинен внести зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

3. Скаржник зазначив, що згідно з умовами документації конкурсних торгів учасник Процедури закупівлі повинен надати копію договору відвантаження (поставки) на зазначену марку вугілля з виробником вугілля, який зазначений у сертифікаті генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля за 2015 рік.

ТОВ "Євронафтопром" вважає, що зазначена вимога документації конкурсних торгів обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які безпосередньо пов'язані з виробниками вугілля договірними відносинами.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що вищевказана вимога була виключена з документації конкурсних торгів.

Ознайомившись із зазначеним питанням, Колегія встановила наступне.

Відповідно до абзацу третього частини восьмої статті 18 Закону призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником, генеральним замовником будь-яких дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі, у тому числі, укладення договору про закупівлю, крім дій, спрямованих на усунення порушень, зазначених у скарзі.

Згідно з абзацом четвертим частини восьмої статті 18 Закону у разі усунення замовником, генеральним замовником порушень, зазначених у скарзі, замовник, генеральний замовник протягом одного робочого дня з моменту усунення порушення повинен повідомити про це орган оскарження та надати документальне підтвердження.

Абзацами першим та п'ятим частини шостої статті 18 Закону визначено, що орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо замовником, генеральним замовником відповідно до цього Закону усунено порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Відповідно до абзацу 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.

Згідно з підпунктом 5.4 пункту 5 додатку 2 документації конкурсних торгів одними з документів, які повинен подати учасник для підтвердження того, що він виконував аналогічні договори, є "копія договору відвантаження (поставки) на зазначену марку вугілля з виробником вугілля, який зазначений у сертифікаті генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля за 2015 рік".

У Скарзі ТОВ "Євронафтопром" зазначило, що наведена вимога документації конкурсних торгів обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які безпосередньо пов'язані з виробниками вугілля договірними відносинами.

Разом з цим, Скаржник документально не підтвердив та не довів, що він безпосередньо не пов'язаний з виробниками вугілля договірними відносинами та не може виконати зазначену вище вимогу документації конкурсних торгів.

У той же час, у поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що до документації конкурсних торгів в цій частині були внесені зміни.

У Документації зі змінами відсутня вимога стосовно надання учасником Процедури закупівлі у складі його Пропозиції копії договору відвантаження (поставки) на зазначену марку вугілля з виробником вугілля, який зазначений у сертифікаті генетичних, технологічних та якісних характеристик на вугілля за 2015 рік.

На підтвердження зазначеної інформації Замовник надав копію змін до документації конкурсних торгів, затверджених протокольным рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 24.07.2015 № 99, які згідно з роздруківкою з кабінету Замовника, наданою Замовником на розгляд Колегії, були прийняті для оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу 30.07.2015.

Крім цього, зазначені зміни до документації конкурсних торгів оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу [оголошення № 156860, бюлетень від 02.07.2015 № 284 (02.07.2015)].

Таким чином, Замовник усунув порушення (на думку Скаржника), зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

У зв'язку з цим, у Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити процедуру закупівлі.

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

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

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 Квартирно-експлуатаційний відділ м. Біла Церква Київської області Міністерства оборони України внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "05.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 156860, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.07.2015 № 284 (02.07.2015)], з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

В. ПОЛЮХОВИЧ