



**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

№ 164-р/пк-ск від 02.02.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Трейд комодіті"

вул. Червоногвардійська, 15, кв. 10,
м. Дніпродзержинськ,
Дніпропетровська обл., 51900

Українське державне підприємство
поштового зв'язку "Укрпошта"

вул. Хрещатик, 22, м. Київ, 01001

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 "Трейд комодіті" (надалі – Скаржник, ТОВ "Трейд комодіті") від 05.01.2016 № 05-1/16 (зарєєстровану в Комітеті 06.01.2016 за № 8-20/20-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Українським державним підприємством поштового зв'язку "Укрпошта" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "19.20.2. Бензин та дизельне паливо дрібним оптом – партіями" [оголошення № 232475, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 18.11.2015 № 381/1/1 (18.11.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 28.12.2015, (надалі – Документація) та просить, зокрема, зобов'язати Замовника усунути порушення шляхом внесення змін до Документації, а у разі неможливості усунення порушень – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 11.01.2016 № 13-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 11.01.2016 № 20-29.3/07-65-дз Замовник листом від 18.01.2016 № 422-01/17 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.

ТОВ "Трейд коммодіті" у Скарзі повідомляє, що вимога Документації стосовно необхідності надання учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів гарантійного листа від виробника продукції, який підтверджує можливість виробника поставити учаснику Процедури закупівлі необхідну кількість пального відповідно до вимог Документації протягом 1 півріччя 2016 року, є дискримінаційною та такою, що обмежує конкуренцію, а також порушує принципи рівності, добросовісності конкуренції всіх учасників та принцип недискримінації учасників.

За інформацією Скаржника, зазначена умова Документації порушує права ТОВ "Трейд коммодіті", оскільки позбавляє його права на участь у Процедурі закупівлі.

Як повідомляє Скаржник, надання зазначеного гарантійного листа виробником паливо-мастильних матеріалів є неможливим у зв'язку з тим, що ТОВ "Трейд коммодіті" закуповує імпортне паливо у різних виробників продукції, тому для участі у Процедурі закупівлі предмет закупівлі під час виконання договору може закуповуватися у різних виробників. На думку ТОВ "Трейд коммодіті", укладення договору на закупівлю імпортного палива між Скаржником і виробником, в якому були б передбачені умови Документації стосовно надання гарантійного листа про забезпечення паливом Скаржника ще до проведення Процедури закупівлі та до акцепту є неможливим, оскільки імпортний виробник не є учасником Процедури закупівлі, тому відмовляється гарантувати виконання умов Документації згідно з вимогами Замовника.

ТОВ "Трейд коммодіті" зауважує, що воно не може змушувати імпортного виробника надавати вищевказаний гарантійний лист про підтвердження виконання вимог Документації.

Крім того, Скаржник зазначає, що умовами Документації передбачена необхідність надання учасником забезпечення пропозиції конкурсних торгів (у вигляді застави). Таким чином, на думку ТОВ "Трейд коммодіті", вимоги Замовника щодо надання будь-яких інших гарантій, крім тих, які визначені Законом України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), у тому числі, у вигляді гарантійних листів імпортних заводів-виробників, є незаконними.

Замовник з цього питання повідомляє, що зазначені вимоги Документації були встановлені з метою забезпечення роботи Замовника від невиконання потенційним переможцем торгів умов договору.

Замовник, зауважує, що у Документації не вказано, що виробник має надати гарантійний лист в адресу УДППЗ "Укрпошта", він може надати зазначений лист в адресу українського контрагента, з яким він має договірні відносини. В цьому листі має бути зазначено, що відповідно до умов контракту в зазначений період часу він гарантує постачання вказаної кількості палива.

На думку Замовника, отримання учасником Процедури закупівлі гарантійного листа від виробника продукції не є проблемою, у разі наявності укладених договорів на поставку продукції незалежно від країни-виробника, в іншому випадку, не маючи укладених договорів безпосередньо з виробником продукції, учасник Процедури закупівлі не може гарантувати поставку необхідної кількості бензину та дизельного палива, що

може призвести до зупинки магістральних поштових перевезень та затримки доставки періодичних видань і письмової кореспонденції.

Крім того, Замовник зазначає, що втрата постачальником забезпечення конкурсних торгів або банківської гарантії як забезпечення виконання умов договору після його підписання, не допоможе Замовнику виконувати покладені на нього соціальні функції у разі відсутності пального та зупинки поштових перевезень.

Замовник вважає, що він має право вимагати додаткові документи у разі, якщо зазначені документи не суперечать чинному законодавству в сфері державних закупівель.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, серед іншого, з документально підтвердженої інформації про його відповідність кваліфікаційним критеріям.

Пунктом 6 розділу 3 Документації встановлено, зокрема, що кваліфікаційні критерії до учасників, вимоги, встановлені статтею 17 Закону, та інформація про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством наведені у додатку № 8 до цієї документації конкурсних торгів.

У додатку 8 зазначено, серед іншого, наступне: "Замовник зазначає інші вимоги та документи, що підтверджують відповідність учасників таким вимогам" та встановлена наступна вимога: "гарантійний лист від виробника продукції, який підтверджує можливість виробника поставити учаснику процедури закупівлі необхідну кількість пального, відповідно до вимог документації конкурсних торгів, протягом 1 півріччя 2016 року".

Встановлення Замовником у Документації вимоги щодо необхідності надання учасником Процедури закупівлі гарантійного листа саме від виробника продукції стосовно поставки ним учаснику Процедури закупівлі необхідної кількості пального відповідно до вимог Документації обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які можуть отримати такий лист від виробника продукції, що є предметом закупівлі, та є дискримінацією по відношенню до учасників Процедури закупівлі (у тому числі, Скаржника), які можуть запропонувати таку продукцію на умовах та у відповідності до вимог Документації, встановлених Замовником, але з незалежних від них обставин не мають змоги отримати вищевказаний гарантійний лист від виробника до моменту визнання таких учасників переможцем Процедури закупівлі.

При цьому, Документація не передбачає можливості надання вищевказаного гарантійного листа від дилера, дистриб'ютора або іншого представника виробника та/або можливості надання такого листа від переможця Процедури закупівлі.

Крім цього, Замовник не довів необхідності встановлення у Документації вищевказаної вимоги.

Разом з цим, представник Замовника на засіданні Колегії, яке відбулось 02.02.2016, повідомив, що Замовник внесе відповідні зміни до Документації в цій частині.

Статтею 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

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 у документації конкурсних торгів наведеної вище вимоги порушують вимоги частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, а також, права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі, та принципи відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель, передбачені статтею 3 Закону.

Виходячи з вищевикладеного, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у мотивувальній частині цього рішення, 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 відсутність 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.

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.

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

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 Українське державне підприємство поштового зв'язку "Укрпошта" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "19.20.2. Бензин та дизельне паливо дрібним оптом – партіями" [оголошення № 232475, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 18.11.2015 № 381/1/1 (18.11.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК