



**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

№ 1838-р/пк-ск від 19.08.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Радіал-Україна"

вул. В. Хвойки, 21, м. Київ, 04080

Відділ освіти Києво-Святошинської
районної державної адміністрації

вул. Янтарна, 12, м. Київ, 03170

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 "Радіал-Україна" (надалі – Скаржник, ТОВ "Радіал-Україна") від 21.07.2016 б/н (зареєстровану в Комітеті 22.07.2016 за № 8-20/2579-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Відділом освіти Києво-Святошинської районної державної адміністрації (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 34100000-8. Автомобілі для перевезення не менше ніж 10 людей (шкільні автобуси 6 од.)" [оголошення № 137524, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 24.06.2016 № 119 (24.06.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі та зобов'язати Замовника внести зміни до Документації.

Рішенням Колегії від 26.07.2016 № 1659-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 27.07.2016 № 20-29.2/07-3283-дз Замовник листом від 01.08.2016 № 01-09/226 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 "Радіал-Україна" повідомляє у Скарзі, що Документація містить вимоги, які є дискримінаційними та не відповідають нормам Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), пояснюючи це наступним.

1. Скаржник зазначає, що Документацією передбачена необхідність надання учасником копії дійсного на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів сертифікату відповідності УкрСЕПРО, засвідченого печаткою і підписом уповноваженої особи.

Як зазначає ТОВ "Радіал-Україна", відповідно до наказу Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 06.05.2015 № 451 з Переліку продукції, що підлягає обов'язковій сертифікації в Україні, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 01.02.2005 № 28, було виключено розділ 9 "Дорожні транспортні засоби, їх складові частини та приладдя".

Крім того, Скаржник зауважує, що з 01 січня 2016 року визнано таким, що втратив чинність, наказ Державного комітету України по стандартизації, метрології та сертифікації від 17.01.1997 № 23 "Про затвердження Правил обов'язкової сертифікації дорожніх транспортних засобів, їх складових та приладдя", яким була регламентована видача сертифікатів відповідності УкрСЕПРО на дорожні транспортні засоби (у тому числі автобуси).

За інформацією ТОВ "Радіал-Україна", з 01.01.2016 сертифікація автотранспортних засобів в системі УкрСЕПРО не здійснюється і сертифікати відповідності УкрСЕПРО не видаються.

На думку Скаржника, встановлення у Документації зазначеної вимоги позбавляє учасників можливості взяти участь у Процедурі закупівлі.

Замовник у поясненнях по суті Скарги повідомив про свою готовність усунути наведені вище невідповідності у Документації та внести до неї зміни в цій частині.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 2 розділу III Документації встановлено, зокрема, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатись, серед іншого, з інформації та документів про відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації, підготовлені відповідно до вимог пункту 7 розділу III Документації.

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації учасник повинен надати в пропозиції конкурсних торгів документи та інформацію, що підтверджують відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації до предмета закупівлі, визначеним у додатку 4 Документації. Відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації повинна бути підтверджена, зокрема, копією дійсного на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів сертифікату відповідності УкрСЕПРО, засвідченого печаткою і підписом уповноваженої особи.

Відповідно до інформації, викладеної вище, чинним законодавством не передбачена обов'язковість отримання сертифікату відповідності УкрСЕПРО на шкільні автобуси, які є предметом закупівлі.

Разом з цим, Замовник погодився внести відповідні зміни до Документації з метою усунення наведених вище порушень.

Враховуючи викладене, а також готовність Замовника внести до Документації відповідні зміни, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

2. Скаржник повідомляє, що від учасників Процедури закупівлі вимагається надати копію дозволу на розміщення відходів, засвідченого печаткою і підписом уповноваженої особи.

Як зазначає ТОВ "Радіал-Україна", отримання дозволів у сфері поводження з відходами в даному випадку вимагається щодо виробників автотранспортних засобів; ТОВ "Радіал-Україна" здійснює діяльність з торгівлі автомобілями, а не їх виробництво, тому, на думку Скаржника, вимога щодо отримання такого дозволу на нього не поширюється.

Скаржник вважає, що встановлюючи наведену вище вимогу у Документації, Замовник здійснює дискримінацію учасників, які не є виробниками, в тому числі, ТОВ "Радіал-Україна".

Крім того Скаржник зауважує, що отримання дозволу на розміщення відходів було регламентовано постановою КМУ від 03.08.1998 № 1218, однак після внесення змін до Закону України "Про відходи" поняття дозволу на розміщення відходів було виключено та видача цих дозволів на сьогоднішній день непередбачена законодавством, у зв'язку з чим дозволи на розміщення відходів в Україні не видаються.

Замовник повідомив про свою готовність внести зміни до Документації в цій частині.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації учасник повинен надати в пропозиції конкурсних торгів документи та інформацію, що підтверджують відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації до предмета закупівлі, визначеним у додатку 4 Документації. Відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації повинна бути підтверджена, зокрема, "копією дійсного на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів дозволу на розміщення відходів, засвідченого печаткою і підписом уповноваженої особи".

Відповідно до інформації, викладеної вище, видача такого документа, як "дозвіл на розміщення відходів" чинним законодавством не передбачена.

Враховуючи викладене, зазначену вище вимогу Документації зможуть виконати лише ті учасники, які мали змогу отримати зазначений документ у минулому, зокрема, учасники, для яких законодавством був встановлений обов'язок щодо отримання такого дозволу, що обмежує право взяти участь у Процедурі закупівлі інших суб'єктів господарювання, у тому числі Скаржника, які не мають зазначеного дозволу.

Дії Замовника в частині встановлення умов у Документації щодо необхідності надання копії дійсного на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів дозволу на розміщення відходів, порушують один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Разом з цим, Замовник погодився внести відповідні зміни до Документації з метою усунення наведених вище порушень.

Враховуючи викладене, а також готовність Замовника внести до Документації відповідні зміни, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

3. ТОВ "Радіал-Україна" повідомляє, що згідно з умовами Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати дозвіл на викиди забруднюючих речовин в атмосферне повітря стаціонарними джерелами.

За твердженням Скаржника, норми чинного законодавства України зобов'язують отримувати дозволи на викиди забруднюючих речовин в атмосферне повітря суб'єктів господарювання, що використовують в процесі діяльності стаціонарні джерела викидів (за переліком забруднюючих речовин, що встановлюється Кабінетом Міністрів України).

ТОВ "Радіал-Україна" зазначає, що, як правило, під зазначені критерії підпадають виробники автотранспорту, яким Скаржник не є, стаціонарних джерел викидів не має, викиди забруднюючих речовин не здійснює, а тому, на думку Скаржника, не зобов'язаний отримувати зазначений дозвіл.

На думку Скаржника, наявність у Документації наведеної дискримінаційної вимоги усуває ТОВ "Радіал-Україна" від участі в Процедурі закупівлі.

Замовник повідомив про свою готовність усунути наведені вище невідповідності у Документації та внести до неї зміни в цій частині.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації учасник повинен надати в пропозиції конкурсних торгів документи та інформацію, що підтверджують відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації до предмета закупівлі, визначеним у додатку 4 Документації. Відповідність запропонованого предмета закупівлі вимогам Документації повинна бути підтверджена, зокрема, "копією дійсного на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів дозволу на викиди забруднюючих речовин в атмосферне повітря стаціонарними джерелами, засвідченого печаткою і підписом уповноваженої особи".

Враховуючи викладене, зазначену вище вимогу Документації зможуть виконати лише ті учасники, для яких чинним законодавством передбачене отримання зазначеного дозволу, що обмежує право взяти участь у Процедурі закупівлі інших суб'єктів господарювання, у тому числі Скаржника, для яких отримання дозволу на викиди забруднюючих речовин в атмосферне повітря стаціонарними джерелами не є обов'язковим відповідно до законодавства та які не мають зазначеного дозволу.

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище умов у Документації порушують один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Разом з цим, Замовник погодився внести відповідні зміни до Документації з метою усунення наведених вище порушень.

Враховуючи викладене, а також готовність Замовника внести до Документації відповідні зміни, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

4. Скаржник зазначає, що змінами до Документації від 14.07.2016 Замовником було змінено відповідність автобусів екологічним нормам Євро-3 замість Євро-5 в початковій редакції.

За інформацією Скаржника згідно із Законом України "Про деякі питання ввезення на митну територію України та реєстрації транспортних засобів" реєстрація транспортних

засобів нижче рівня Євро-5 не дозволяється. Виключення становлять лише транспортні засоби, що були вироблені до 31.12.2015.

На думку ТОВ "Радіал-Україна", зниження Замовником критерію відповідності предмета закупівлі екологічним нормам до Євро-3 дають підстави вважати, що дані зміни спрямовані на забезпечення інтересів конкретних учасників, що мають певний склад нереалізованих автобусів минулого року виробництва (або старше).

ТОВ "Радіал-Україна" вважає, що Замовник, нехтуючи вимогами екологічного законодавства та інтересами держави і суспільства щодо підвищення вимог до екологічних стандартів, діє із зацікавленістю щодо закупівлі автобусів, які не відповідають екологічним нормам, у певних учасників.

Зазначене, на думку Скаржника, порушує принципи запобігання зловживань, неупередженості, прозорості процедури закупівлі та забезпечення добросовісної конкуренції учасників, а наведені вимоги Документації є незаконними, дискримінаційними та такими, що порушують права ТОВ "Радіал-Україна".

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що з метою економії бюджетних коштів ним були внесені зазначені Скаржником зміни до Документації (замість необхідної відповідності автобусів екологічним нормам Євро-5 у початковій редакції була встановлена відповідність автобусів Євро-3).

За твердженням Замовника, техніка 2013 року "нічим не відрізняється якісними характеристиками від техніки 2015, але значно дешевше", що, на думку Замовника, призведе до максимальної економії та ефективності використання бюджетних коштів, а також створить конкурентні умови відбору учасників.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

У додатку 4 Документації визначена технічна специфікація шкільних автобусів

Відповідно до додатку 4 Документації шкільний автобус має відповідати стандарту ДСТУ 7013:2009 "Автобуси спеціалізовані для перевезення школярів. Технічні вимоги"» (без урахування автобусів для перевезення школярів з обмеженою здатністю до пересування).

Крім цього у додатку 4 Документації встановлена наступна вимога: "відповідність екологічним нормам не нижче EURO-3 ДСТУ UN/ECE R 49-02 A,B:2005 "Єдині технічні приписи щодо офіційного затвердження двигунів із запалюванням від стиснення і двигунів, які працюють на природному газі, а також двигунів із примусовим запалюванням, які працюють на зрідженому нафтовому газі (ЗНГ), і колісних транспортних засобів, оснащених двигунами із запалюванням від стиснення, двигунами, які працюють на природному газі, і двигунами з примусовим запалюванням, які працюють на ЗНГ, стосовно викидання ними забруднювальних речовин (UN/ECE R 49-02A, B:2000, IDT)" (не нижче рівня B)".

Разом з цим, ТОВ "Радіал-Україна" у Скарзі не довело та документально не підтвердило, яким чином дії Замовника в частині встановлення у Документації вимог щодо відповідності предмета закупівлі екологічним нормам не нижче EURO-3 порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі, зокрема, запропонувавши до закупівлі автобуси, які відповідають екологічним нормам вище за EURO-3 (зокрема, EURO-5), та які, на думку ТОВ "Радіал-Україна" відповідають вимогами екологічного законодавства, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Враховуючи інформацію, викладену у мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення вимог статей 3, 5 та 22 Закону, які на момент прийняття Колегією цього

рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в 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 у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових 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 одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень 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 Відділ освіти Києво-Святошинської районної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 34100000-8. Автомобілі для перевезення не менше ніж 10 людей (шкільні автобуси 6 од.)" [оголошення № 137524, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 24.06.2016 № 119 (24.06.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Н. СИДОРЕНКО