



**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

№ 2267-р/пк-ск від 18.12.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Фінінтертехнологія"

вул. Чорновола, 2,
м. Київ, 01135

Державне агентство резерву
України

вул. Пушкінська, 28,
м. Київ, 01601

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 "Фінінтертехнологія" (надалі – Скаржник, ТОВ "Фінінтертехнологія") від 03.12.2015 № 03/1-12-15 (zareestrovanu в Комітеті 04.12.2015 за № 8-20/3688-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Державним агентством резерву України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 19.20.2. Паливо дизельне" [оголошення № 216203, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 21.10.2015 № 361(21.10.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 08.12.2015 № 2201-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, листом від 08.12.2015 № 20-29.1/07-4975-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 11.12.2015 № 3921/0/4-15 Замовник надав на розгляд Колегії документи, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, Колегією встановлено наступне.

ТОВ "Фінінтертехнологія" вважає, що під час підготовки документації конкурсних торгів зі змінами, внесеними протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 09.11.2015 № 32 (надалі – Документація) Замовником були допущені порушення законодавства.

1. За твердженням Скаржника умова Документації про надання довідки, що містить інформацію про раніше виконані договори на поставку світлич нафтопродуктів (або бензину автомобільного, або палива дизельного, або палива для реактивних двигунів) порушує права ТОВ "Фінінтертехнологія".

Скаржник повідомляє, що він має великий досвід у постачанні мазуту та олив мінеральних (масел моторних), які також відносяться до світлич нафтопродуктів відповідно до державного класифікатора продукції та послуг ДК 01620101 (код 19.20.2).

Отже, Скаржник вважає, що Замовник має внести зміни до Документації, додавши до зазначеного переліку також гас, нафту, олії мінеральні мастильні та паливо рідинне (мазут), що також відносяться до світлич нафтопродуктів.

Щодо зазначеного питання Замовник у своїх поясненнях повідомляє, що зазначені зміни до Документації, зокрема, в частині надання учасником копій виконаних аналогічних договорів на постачання будь-яких світлич нафтопродуктів, а саме: або бензину автомобільного, або палива дизельного, або палива для реактивних двигунів, були внесені Замовником з метою розширення кола потенційних учасників.

Таким чином, Замовник стверджує, що він розширив перелік, зазначивши, що учасник може надати виконані договори не тільки безпосередньо на предмет закупівлі (паливо дизельне), а й на постачання нафтопродуктів з переліку нафтопродуктів, які мають місце у номенклатурі державного резерву.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації предмет закупівлі визначений Замовником як "Паливо рідинне та газ; оливи мастильні (паливо дизельне) Паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки F вид I, II, що відповідає ДСТУ 4840:2007".

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити, зокрема, документальне підтвердження інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям (таблиця 1).

Додатком 3 Документації визначений перелік документів для підтвердження інформації про відповідність кваліфікаційним критеріям (таблиця 1).

Відповідно до підпункту 1.1 пункту 1 додатку 3 (таблиці 1) Документації вимагається надання учасниками Процедури закупівлі у складі пропозицій конкурсних торгів довідки у довільній формі, що містить інформацію про раніше виконані договори на поставку світлич нафтопродуктів (або бензину автомобільного, або палива дизельного, або палива для реактивних двигунів) із зазначенням замовників та їх контактних осіб (прізвище та контактний телефон).

Відповідно до Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016-2010 до коду 19.20.2 – Паливо рідинне та газ; оливи мастильні відноситься:

- 19.20.21 – Бензин моторний (газолін), зокрема авіаційний бензин;
- 19.20.22 – Бензин для реактивних двигунів (газолін);
- 19.20.23 – Оливи мінеральні легкі, легкі дистиляти, н. в. і. у.;
- 19.20.24 – Гас;
- 19.20.25 – Гас для реактивних двигунів;
- 19.20.26 – Газойлі;
- 19.20.27 – Оливи мінеральні середні; середні дистиляти, н. в. і. у.;
- 19.20.28 – Паливо рідинне (мазут), н. в. і. у.;
- 19.20.29 – Оливи мінеральні мастильні; важкі дистиляти, н. в. і. у.

Таким чином, зазначена умова Документації обмежує коло потенційних учасників лише тими, хто має досвід виконання договорів на поставку бензину автомобільного, або палива дизельного, або палива для реактивних двигунів, а отже є дискримінаційною по відношенню до інших суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника.

Із пояснень Замовника, він надав учасникам Процедури закупівлі можливість надати підтвердження виконання аналогічних договорів на поставку будь-яких світлих нафтопродуктів, однак такі пояснення суперечать умовам Документації в цій частині.

Замовник не обґрунтував необхідність встановлення у Документації зазначеної вимоги у наведеній вище редакції.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації зазначеної умови призводять до порушення прав Скаржника, порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

2. ТОВ "Фінінтертехнологія" також оскаржує встановлення Замовником у Документації наступних вимог.

2.1. Скаржник зазначає, що умова документації щодо постачання дизельного палива, якість якого відповідає виключно ДСТУ 4840:2007 (Євро) марки F вид I, II є дискримінаційною.

За твердженням Скаржника, він має можливість постачання дизельного палива за характеристиками, не гіршими, ніж ті, що визначені ДСТУ 4840:2007.

2.2. За інформацією ТОВ "Фінінтертехнологія" Документацією встановлено, що термін дії забезпечення пропозиції конкурсних торгів має відповідати терміну дії пропозиції конкурсних торгів – 90 днів.

Скаржник зазначає, що забезпечення пропозиції конкурсних торгів має бути подане у формі завдатку, який перераховується до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів, а пропозиції вважаються дійсними з дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Тому, на думку Скаржника, термін дії забезпечення пропозиції конкурсних торгів не може відповідати терміну дії пропозиції конкурсних торгів і становити 90 днів.

У ході ознайомлення із зазначеними питаннями Колегія встановила наступне.

Згідно з оголошенням про заплановану закупівлю № 216203, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу [бюлетень від 21.10.2015 № 361(21.10.2015)], строком, встановленим для подання пропозицій конкурсних торгів, було 01.12.2015.

Відповідно до документації конкурсних торгів, затвердженої протокольным рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 13.10.2015 № 29, кінцевим строком для подання пропозицій конкурсних торгів було визначено 01.12.2015.

Замовник до документації конкурсних торгів вносив зміни, затверджені протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 09.11.2015 № 32.

Відповідно до пункту 3 розділу I документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 13.10.2015 № 29, до внесення змін предмет закупівлі був визначений Замовником як "Паливо рідинне та газ; оливи мастильні (паливо дизельне) Паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки F вид II, що відповідає ДСТУ 4840:2007".

Після внесення змін зазначений пункт Документації після слів "марки F" доповнено словами, римськими цифрами та знаком "вид I".

Відповідно до пункту 2 додатку 4 Документації якість палива дизельного, що підлягає постачанню, прийманню та закладенню до державного резерву на довгострокове зберігання, повинна відповідати вимогам ДСТУ 4840:2007.

Таким чином, до Документації в частині відповідності дизельного палива, що є предметом закупівлі, ДСТУ 4840:2007 Замовником зміни не вносились.

Пунктом 3 розділу III Документації визначений вид забезпечення пропозиції конкурсних торгів: завдаток, який сплачується учасником на реєстраційний рахунок Державного агентства резерву України.

Строк дії забезпечення пропозиції конкурсних торгів: 90 календарних днів з дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації пропозиції конкурсних торгів вважаються дійсними протягом 90 календарних днів з дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

До Документації в частині встановлення строку дії забезпечення пропозиції конкурсних торгів Замовником зміни не вносились.

Відповідно до абзацу четвертого частини четвертої статті 18 Закону, якщо до документації конкурсних торгів (кваліфікаційної документації, запиту цінових пропозицій) замовником вносилися зміни після закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) в оголошенні про їх проведення, не підлягають оскарженню положення документації, до яких зміни не вносилися.

Згідно з абзацом шостим частини четвертої статті 18 Закону після закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій) в оголошенні про їх проведення, скарги можуть подаватися лише щодо змін до документації, внесених замовником.

Відповідно до абзаців першого та другого частини шостої статті 18 Закону орган оскарження залишає скаргу без розгляду, зокрема, у разі, якщо скарга не відповідає вимогам частини четвертої цієї статті.

Відповідно до частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги, зокрема, у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому - п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Враховуючи наведене, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

Враховуючи пункт 1 мотивувальної частини цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунуті шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Виходячи з наведеного вище, у Колегії наявні підстави для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 Державне агентство резерву України внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 19.20.2. Паливо дизельне" [оголошення № 216203, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 21.10.2015 № 361(21.10.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK