



**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

№ 268-р/пк-ск

від 17.02.2016

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ"
вул. Набережно-Хрещатицька,
15-17/18, м. Київ, 04070

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 приватного підприємства "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" (надалі – Скаржник, ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ") від 01.02.2016 № 123 (зареєстровану в Комітеті 02.02.2016 за № 8-20/311-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Державним агентством резерву України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "паливо для реактивних двигунів – 3500 тонн" [оголошення № 258090, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 28.12.2015 № 409 (28.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- прийняти рішення про встановлення Замовником порушень Процедури закупівлі;

- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог чинного законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедура закупівлі.

Рішенням Колегії від 03.02.2016 № 172-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 03.02.2016 № 20-29.1/07-333-дз Замовник листом від 05.02.2016 № 394/0/4-16 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 "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" у Скарзі повідомило, що документацією конкурсних торгів (надалі – Документація) вимагається надання довідки про раніше виконані аналогічні договори на поставку палива для реактивних двигунів та надання для підтвердження зазначеної інформації копій виконаних договорів за 2014-2015 роки та документи, що підтверджують їх виконання.

Як зазначає Скаржник, вказаною вимогою Документації Замовник надав перевагу тим підприємствам, які набули досвід виконання аналогічних договорів з поставки палива для реактивних двигунів та позбавив можливості прийняти участь у Процедурі закупівлі ті підприємства, які мають досвід у поставках бензину моторного, дизельного палива, мазуту тощо та також відносяться до категорії палива рідинного та газу; олив мастильних.

За інформацією Скаржника, ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" має великий досвід у постачанні дизельного палива та бензину моторного, які відносяться до категорії палива рідинного та газу; олив мастильних відповідно до Державного класифікатору продукції та послуг ДК 016:2010 (код 19.20.2).

Замовник з цього питання повідомив, що для підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів Замовник визначив перелік документів, які свідчать про те, що учасник дійсно має досвід з постачання саме палива для реактивних двигунів, виходячи зі специфіки предмета закупівлі.

Як зазначає Замовник, специфіка предмета закупівлі полягає, перш за все, в особливому статусі палива, яке призначено для використання у реактивних двигунах повітряних суден після довготривалого зберігання без втрати якісних показників, що є гарантією безпеки, як військової так і цивільної авіації. Тому у Документації встановлена вимога стосовно наявності в учасника досвіду у виробництві/постачанні, перевезенні, дотриманні вимог щодо якості та перевірки якісних показників тощо, саме палива для реактивних двигунів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону України "України про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) Замовник встановлює один або кілька з таких кваліфікаційних критеріїв, зокрема, наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Предмет закупівлі згідно з оголошенням про проведення Процедури закупівлі відноситься до коду Державного класифікатору продукції та послуг ДК 016:2010 – 19.20.2.

Разом з цим, до вказаного коду ДК 016:2010 відносяться також бензин моторний (газолін), зокрема, авіаційний бензин; оливи мінеральні легкі, легкі дистилляти, н. в. і. у.; гас; гас для реактивних двигунів; газойлі; оливи мінеральні середні; середні дистилляти, н. в. і. у.; паливо рідинне (мазут), н. в. і. у.; оливи мінеральні мастильні; важкі дистилляти, н. в. і. у.

Згідно з підпунктом 6 пунктом 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити документи згідно з додатком 3 цієї Документації, зокрема, документальне підтвердження інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям (таблиця 1).

Відповідно до підпункту 1.1 пункту 1 таблиці 1 додатку 3 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати "довідку у довільній формі, що містить інформацію про раніше виконані договори на поставку палива для реактивних двигунів із зазначенням замовників та їх контактних осіб (прізвище та контактний телефон).

Для підтвердження вказаної інформації учасник повинен надати копії виконаних договорів за 2014-2015 роки (не менше двох) та документи, що підтверджують їх виконання (оригінал відгуку, виданий замовником з яким було укладено договір із зазначенням дати і номеру договору та інформації про належне виконання договору стосовно якості, кількості та строків), та документи, які підтверджують факт проведення повних розрахунків за наданими договорами (копії актів звіряння, накладні, акти приймання-передачі товару, акти виконаних робіт, платіжні доручення або інші документи).

Невиконання або виконання не в повному обсязі аналогічних договорів є підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів учасника".

Таким чином, вказана вище вимога Документації обмежує коло потенційних учасників лише тими, які мають досвід виконання договорів тільки на поставку палива для реактивних двигунів, та обмежує право учасників взяти участь у Процедурі закупівлі, у тому числі, Скаржника, які мають досвід постачання бензину моторного, дизельного палива, мазуту тощо.

Замовник не обґрунтував встановлення у Документації надання копій договорів та підтверджуючих документів саме на поставку палива для реактивних двигунів.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації вимог стосовно надання копій договорів та підтверджуючих документів саме на поставку палива для реактивних двигунів порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

2. ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" у Скарзі повідомило, що відповідно до Документації Замовник планує закупити паливо ТС-1 для реактивних двигунів, яке відповідає вимогам ГСТУ 320.00149943.011-99 та паливо для реактивних двигунів РТ відповідно до ГСТУ 320.00149943.007-97.

Як зазначає Скаржник, Документацією не передбачена можливість поставки їх аналогів згідно з ДСТУ 4796:2007.

За інформацією Скаржника, ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" має можливість постачання палива авіаційного для газотурбінних двигунів ДЖЕТ А-1 (виробник – АО "Орлен Летува", Литовська Республіка), що відповідає ДСТУ 4796:2007, та має не гірші технічні характеристики, ніж ті, що визначені ГСТУ 320.00149943.011-99 та ГСТУ 320.00149943.007-97.

Скаржник зауважив, що реактивне паливо, яке відповідає ГСТУ 320.00149943.011-99 та ГСТУ 320.00149943.007-97 станом на момент подачі Скарги (02.02.2016) не завозиться на територію України.

Скаржник вважає, що Замовник встановив такі вимоги, які неможливо виконати жодному потенційному учаснику Процедури закупівлі.

На думку Скаржника, вказана вимога Документації звужує коло потенційних учасників лише до тих, які поставляють паливо вітчизняного виробництва.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до ГСТУ 320.00149943.011-99 та ГСТУ 320.00149943.007-97 палива ТС-1 та РТ призначені для реактивних двигунів без обмеження, в той же час, згідно з ДСТУ 4796:2007 паливо авіаційне для газотурбінних

двигунів ДЖЕТ А-1 призначене виключно для реактивних двигунів повітряних суден цивільної авіації.

Як зазначає Замовник, паливо авіаційне для газотурбінних двигунів ДЖЕТ А-1, за напрямом використання, не може бути аналогом палив ТС-1 та РТ, які наразі застосовуються військовою авіацією Збройних Сил України.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, у тому числі, відповідну технічну специфікацію (у разі потреби - плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі). При цьому технічна специфікація повинна містити: детальний опис товарів, робіт, послуг, що закупаються, у тому числі їх технічні та якісні характеристики; вимоги щодо технічних і функціональних характеристик предмета закупівлі у разі, якщо опис скласти неможливо або якщо доцільніше зазначити такі показники; посилання на стандартні характеристики, вимоги, умовні позначення та термінологію, пов'язану з товарами, роботами чи послугами, що закупаються, передбачені існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами. Технічна специфікація не повинна містити посилання на конкретні торговельну марку чи фірму, патент, конструкцію або тип предмета закупівлі, джерело його походження або виробника. У разі якщо таке посилання є необхідним, воно повинно бути обґрунтованим, а специфікація повинна містити вираз "або еквівалент".

Згідно з пунктом 7 розділу 3 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів гарантійний лист, оформлений згідно з додатком 1, який документально підтверджує відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмету закупівлі, зазначених у додатку 4 до цієї Документації.

У додатку 4 Документації визначені технічні вимоги до палива для реактивних двигунів РТ, призначеного для довготривалого зберігання, що відповідає ГСТУ 320.00149943.007-97, та технічні вимоги до палива ТС-1 для реактивних двигунів, призначеного для довготривалого зберігання, що відповідає ГСТУ 320.00149943.011-99.

У додатку 4 Документації також визначено:

- якість палива для реактивних двигунів РТ, що підлягає постачанню, прийманню та закладенню до державного резерву на довгострокове зберігання, повинна відповідати вимогам ГСТУ 320.00149943.007-97 "Паливо для реактивних двигунів РТ. Технічні умови";

- якість палива ТС-1 для реактивних двигунів, що підлягає постачанню, прийманню та закладенню до державного резерву на довгострокове зберігання, повинна відповідати вимогам ГСТУ 320.00149943.011-99 "Паливо ТС-1 для реактивних двигунів. Технічні умови".

Цим же додатком Документації встановлені загальні технічні вимоги до палива ТС-1 та РТ, які містять чіткі характеристики, яким воно має відповідати.

Враховуючи викладене, паливо ТС-1 та РТ має відповідати зазначеним вище ГСТУ та загальним технічним вимогам, які містять чіткі характеристики.

При цьому, Документація не містить вираз "або еквівалент", що є порушенням вимог статті 22 Закону.

Листом від 12.02.2016 № 469/0/4-16 Замовник надав на розгляд Колегії копію листа начальника Тилу Збройних сил України від 11.02.2016 № 341/3/1111, в якому, зокрема, зазначено, що відповідно до доповіді Командування Повітряних Сил Збройних Сил України під час використання на авіаційній техніці Збройних Сил України палива для реактивних двигунів ДЖЕТ А-1 встановлено, що недоліків та змін параметрів не виявлено.

Разом з цим, згідно із зазначеним листом у доповідях командирів окремих військових частин надано інформацію про зауваження та несправності, які ймовірно пов'язані із застосуванням палива ДЖЕТ А-1, а саме: великий наліт копоті та смол в соплах, більш інтенсивний шлейф відпрацьованих газів у порівнянні з використанням палив ТС-1 (РТ), не вмикання форсажу двигуна через забруднення фільтра насоса-регулятора, не вмикання форсажу двигуна через закоксованість пускових блоків форсажної камери згоряння.

Крім цього, відповідно до пункту 1 ДСТУ 4796:2007 сферою застосування палива для реактивних двигунів ДЖЕТ А-1 є повітряні судна цивільної авіації, одними з найважливіших критеріїв для яких є вартість палива та економія під час застосування за прямим призначенням. Робота двигуна в умовах форсажу, перевантажень та інших несприятливих умов для літальних апаратів цивільної авіації нехарактерна, в той же час для авіаційної техніки Збройних Сил України, особливо для бойових машин під час ведення бою, зазначені властивості палива мають дуже важливе, а іноді навіть вирішальне значення.

Разом з тим, питання потреби та перспективи використання палива ДЖЕТ А-1 на авіаційній техніці повітряних сил Збройних Сил України потребує проведення додаткових кваліфікаційних та експлуатаційних випробувань з метою вивчення їх впливу на довговічність і безвідказність двигуна, агрегатів, вузлів тертя, ремонтпригодності авіаційної техніки тощо.

На засіданні Колегії, яке відбулось 17.02.2016, представник Замовника повідомила, що Замовник має намір закупити паливо ТС-1 та РТ, оскільки воно використовується для військових потреб, а паливо ДЖЕТ А-1 використовується для цивільної авіації.

Слід зазначити, що Документація не містить вимог стосовно того, для яких потреб буде використовуватися паливо ТС-1 та РТ.

Враховуючи викладене вище, Замовник не довів та документально не підтвердив неможливість використання палива ДЖЕТ А-1, яке виробляється за ДСТУ 4796:2007, а не за ГСТУ 320.00149943.007-97 та ГСТУ 320.00149943.011-99, чим обмежив право на участь у Процедурі закупівлі тих суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації наведених вище вимог порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

3. ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" у Скарзі запропонувало свою редакцію змін у вказані вище пункти Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Скаржник не довів необхідність внесення змін до Документації саме у наведеній у Скарзі редакції.

Отже, 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.

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 (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 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.

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 Державне агентство резерву України внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "паливо для реактивних двигунів – 3500 тонн" [оголошення № 258090, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 28.12.2015 № 409 (28.12.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК