



**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

---

№ 1079-р/пк-ск від 26.05.2016

вих. лист від

№

---

Товариство з обмеженою  
відповідальністю  
"ДНІПРОЗБУТ"

вул. Золотоустівська, буд. 51,  
кв. 22, 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 "ДНІПРОЗБУТ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ДНІПРОЗБУТ") від 21.04.2016 № 293 (zareestrovanoю в Комітеті 22.04.2016 за № 8-20/1340-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Державним агентством резерву України (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "19.20.2. Паливо дизельне" [оголошення № 076399, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.03.2016 № 51 (16.03.2016)] (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, зобов'язати Замовника усунути порушення шляхом внесення змін до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 25.04.2016 № 810-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 25.04.2016 № 20-29/07-1684-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 29.04.2016 № 1476/0/4-16 Замовник надав на розгляд Колегії документи, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих за Скаргою, Колегією встановлено наступне.

ТОВ "ДНІПРОЗБУТ" у Скарзі зазначає, що є постачальником нафтопродуктів та існує на цьому ринку вже не один рік; прийняло рішення про участь у зазначених відкритих торгах, але документація конкурсних торгів (надалі – Документація) містить дискримінаційні умови, які унеможливають участь у Процедурі закупівлі Скаржника, зокрема:

1. ТОВ "ДНІПРОЗБУТ" вказує у Скарзі, що Документація містить вимогу стосовно надання довідки в довільній формі про виконання аналогічних договорів, яка містить інформацію про раніше виконані договори на поставку саме дизельного пального із зазначенням замовників та їх контактних осіб. А також на підтвердження вказаної інформації учасник повинен надати копії виконаних договорів за 2015-2016 роки (не менше двох) та документи, що підтверджують їх виконання (оригінал відгуку) та копії документів, що підтверджують проведення розрахунків за договорами та інше.

Скаржник звертає увагу, що вказаною вимогою Замовник надав перевагу лише тим підприємствам, які набули досвід виконання аналогічних договорів з поставки саме дизельного пального, та позбавив можливість прийняти участь у Процедурі закупівлі ті підприємства, які мають досвід у поставках бензину моторного, мазуту тощо, тобто взагалі нафтопродуктів.

ТОВ "ДНІПРОЗБУТ" також звертає увагу, що предмет закупівлі згідно з оголошенням відноситься до коду Державного класифікатору продукції та послуг ДК 016:2010-19.20.2, до якого відносяться також бензин (газолін), зокрема, авіаційний бензин, оливи мінеральні легкі, легкі дистиляти та інше, за наведеним у Скарзі переліком.

Отже, на думку Скаржника, вказаною вимогою, Замовник обмежує коло потенційних учасників, у тому числі й ТОВ "ДНІПРОЗБУТ", лише тими, хто має досвід постачання дизельного палива.

Замовник з приводу цього пункту Скарги надав пояснення, в яких зазначив, що 05.01.2016 набрав чинності наказ Мінекономрозвитку від 28.12.2015 № 1782 "Про затвердження змін до Порядку визначення предмета закупівлі", який затверджує порядок визначення предмета закупівлі і за Державним класифікатором продукції та послуг ДК 016:2010 і за основним словником національного класифікатора України ДК 021:2015, яким мають керуватися всі замовники при визначенні предмету закупівлі з 01.01.2016.

Отже, Замовник, посилаючись на код 09134 за ДК 021:2015, зазначив, що до цього коду відноситься виключно дизельне паливо. Бензин моторний, авіаційний бензин, оливи мінеральні легкі та інше, що зазначено у Скарзі, не відносяться до коду 09134 ДК 021:2015, тому Замовник у Документації встановив вимогу стосовно надання інформації про виконані договори саме на дизельне паливо.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 27 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та

призначення, у тому числі сировина, вироби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому і газоподібному стані, а також послуги, пов'язані з постачанням товарів, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих товарів.

Згідно з пунктом 21 частини першої статті 1 Закону предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закупаються замовником у межах єдиної процедури закупівлі, на які учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів (кваліфікаційні, цінові пропозиції) або пропозиції на переговорах (у разі застосування переговорної процедури закупівлі). Предмет закупівлі визначається замовником у порядку, встановленому Уповноваженим органом. Для проведення процедури закупівлі має бути не менше двох пропозицій, крім випадків застосування замовником переговорної процедури закупівлі.

Порядком визначення предмета закупівлі, затвердженим наказом Міністерства економіки України від 26 липня 2010 року № 921 (зі змінами), встановлено, що предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 20 і 27 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" та на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 11 жовтня 2010 року № 457, за показником п'ятого знака із зазначенням у дужках предмета закупівлі відповідно до показників третьої - п'ятої цифр основного словника національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23 грудня 2015 року № 1749, а також конкретної назви товару чи послуги.

Предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 20 і 27 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" та на основі національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23 грудня 2015 року № 1749, за показниками третьої - п'ятої цифр основного словника із зазначенням у дужках конкретної назви товару чи послуги.

Предмет закупівлі згідно з оголошенням про проведення Процедури закупівлі є паливо дизельне (дизельне паливо), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 – 19.20.2, та код предмету закупівлі, згідно з Єдиним закупівельним словником (ДК 021:2015) - 09134200-9.

До коду ДК 016:2010 – 19.20.2 відносяться також бензин моторний (газолін), зокрема, авіаційний бензин; оливи мінеральні легкі, легкі дистиляти, н. в. і. у.; гас; гас для реактивних двигунів; газойлі; оливи мінеральні середні; середні дистиляти, н. в. і. у.; паливо рідинне (мазут), н. в. і. у.; оливи мінеральні мастильні; важкі дистиляти, н. в. і. у.

До коду ДК 021:2015 за третім знаком (091) також відноситься дизельне паливо.

Згідно з підпунктом 6 пункту 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 дизельного пального із зазначенням замовників та їх контактних осіб (прізвище та контактний телефон).

Для підтвердження вказаної інформації учасник повинен надати копії виконаних договорів за 2015-2016 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 копії документів, що підтверджують проведення розрахунків за договорами (копії актів звіряння, накладних, актів приймання-передачі товару, актів виконаних робіт, платіжних доручень, специфікацій) тощо.

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

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

Замовник не обґрунтував необхідність встановлення у Документації зазначеної вимоги та надання копій договорів та підтверджуючих документів саме на поставку дизельного палива.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації зазначеної вимоги та в частині надання копій договорів та підтверджуючих документів саме на поставку дизельного палива 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. ТОВ "ДНІПРОЗБУТ" зазначає у Скарзі про вимогу Документації стосовно постачання дизельного палива, якість якого відповідає вимогам виключно ДСТУ 4840:2007, посиляючись на наказ державного підприємства "Український науково-дослідний центр і навчальний центр проблем стандартизації, сертифікації та якості" від 28.02.2015 № 45, вказує, що цим наказом було прийнято та надано чинності ДСТУ 7688:2015, в свою чергу з 01.07.2016 ДСТУ 4840:2007 скасовується, Замовник обмежив коло потенційних учасників, зокрема, Скаржника, лише тими, які можуть запропонувати дизельне паливо із сертифікатом відповідності ДСТУ 4840:2007.

У свою чергу, Скаржник зазначає у Скарзі, що він надає гарантії поставки та надання документів про відповідність товару ДСТУ 7688:2015, замість ДСТУ 4840:2007, при цьому основні технічні характеристики палива не відрізняються; отже, на думку Скаржника, існує ймовірність того, що Замовник може відхилити пропозицію конкурсних торгів Скаржника з формальних підстав, оскільки якість дизельного палива, запропонованого Скаржником буде відповідати ДСТУ 7688:2015.

Замовник з приводу цього пункту Скарги надав пояснення, в яких зазначив про різницю гарантійних строків зберігання дизельного палива, виробленого за ДСТУ 7688:2015 (один рік від дати його виготовлення), та дизельного палива, виробленого за ДСТУ 4840:2007 (п'ять років).

Замовник зазначив, що пріоритетним для закладання до державного резерву є дизельне паливо, що має більший гарантійний строк зберігання, тому внесення змін до Документації в частині закупівлі дизельного палива згідно з ДСТУ 7688:2015 є недоцільним.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 24 пункту 5 наказу державного підприємства "Український науково-дослідний центр і навчальний центр проблем стандартизації, сертифікації та якості" від 28.02.2015 № 45 "Про прийняття нормативних документів України, гармонізованих з міжнародними та європейськими нормативними документами, національних стандартів України, скасування нормативних документів України та міждержавних стандартів України" з 01.01.2016 прийнято ДСТУ 7688:2015 "Паливо дизельне Євро. Технічні умови" (на заміну ДСТУ 4840:2007).

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 закуповуються, 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 підпунктом 2 пункту 2 розділу III Документації Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна містити, зокрема, гарантійний лист, оформлений згідно з додатком 1 до Документації.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі Пропозицій гарантійний лист, оформлений згідно додатку 1, який документально підтверджує відповідність Пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмету закупівлі, зазначених у додатку 4 до Документації.

Додаток 1 Документації містить текст гарантійного листа, а саме:

"\_\_\_\_\_ (назва учасника) дійсно гарантує поставку до державного резерву палива дизельного підвищеної якості (Євро) марки С виду I (II), призначеного на зберігання у державному резерві України, що відповідає ДСТУ 4840:2007, або палива дизельного, виробленого за іншим нормативним документом, якісні показники якого є не нижче ніж якісні показники для даної марки згідно з ДСТУ 4840:2007 "Паливо дизельне підвищеної якості. Технічні умови", в кількості \_\_\_\_\_ тонн.

Після поставки продукції \_\_\_\_\_ (назва учасника) надасть наступні документи:

приймальний акт форми Р-13;

документи, що посвідчують якість предмету закупівлі:

сертифікат відповідності (оригінал), або копія сертифікату відповідності на захищеному бланку з оригіналом печатки органу по сертифікації де у якому має бути зазначена відповідність по усіх пунктам Табл.1 та 2а ДСТУ 4840:2007".

У додатку 4 Документації наведені технічні вимоги до палива дизельного підвищеної якості (Євро) марки С виду I (II), призначеного для закладання на зберігання у державному резерві України, що відповідає ДСТУ 4840:2007, або палива дизельного, виробленого за іншим нормативним документом, якісні показники якого є не нижчим, ніж якісні показники для даної марки згідно з ДСТУ 4840:2007.

У додатку 4 Документації також визначено:

"1. До державного резерву на довгострокове зберігання підлягає постачанню, прийманню та закладенню паливо дизельне з обмеженим терміном від дати його виробництва до початку постачання, який визначається умовами договору з постачальником.

2. Якість палива дизельного, що підлягає постачанню, прийманню та закладенню до державного резерву на зберігання, повинна відповідати вимогам ДСТУ 4840:2007.

7. Постачальник відповідає за якість продукції протягом гарантійного терміну зберігання, що становить 5 років від дати виробництва продукції".

Цим же додатком Документації встановлені загальні технічні вимоги до палива дизельного, які містять чіткі характеристики, яким воно має відповідати.

У пункті п. 11.2 розділу 11 ДСТУ 4840:2007 встановлені гарантії виробника стосовно гарантійного строку зберігання дизельного палива – 5 років від дати його виготовлення.

Враховуючи вищенаведене, Скаржник не довів яким чином Замовник, встановивши наведені вище умови Документації, порушив вимоги Закону, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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 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 на закупівлю – "19.20.2. Паливо дизельне" [оголошення № 076399, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.03.2016 № 51 (16.03.2016)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK