



**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

№ 1080-р/пк-ск від 26.05.2016

вих. лист від

№

Приватне підприємство
"ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ"

вул. Новокосянтинівська, 4-Ж,
м. Київ, 04655

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 21.04.2016 № 602 (зареєстрованою в Комітеті 22.04.2016 за № 8-20/1341-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 та внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 25.04.2016 № 811-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 № 20-29/07-1686-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 29.04.2016 № 1478/0/4-16 Замовник надав на розгляд Колегії документи, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" у Скарзі зазначає, що відповідно до вимог додатка 4 документації конкурсних торгів (надалі – Документація) учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі своєї пропозиції конкурсних торгів паспорт якості виробника (оригінал), який повинен містити дату видачі і номер документу; назву, марку палива; товарний знак підприємства-виробника, його назву та адресу; назву та адресу постачальника (за наявності); дату виготовлення палива; дату відбирання проби та дату проведення випробування; нормативні значення та фактичні результати випробувань, які підтверджують відповідність марки палива вимогам ДСТУ 4840:2007; посилання на нормативні документи щодо методів випробування згідно з нормативним документом на паливо; номер партії (резервуара); дані про вид та кількість добавок та/або присадок.

Скаржник вказує, що для участі в торгах він планує запропонувати паливо дизельне ДТ-Л-К5 сорт С згідно з паспортом, виданим ОАО "Мозырский нефтеперерабатывающий завод" (мовою оригіналу) від 08.01.2016 № 595, в якому відсутня інформація стосовно дати відбирання проби, дати проведення випробування та кількості добавок (присадок). На думку Скаржника, така пропозиція буде відхилена як така, що не відповідає умовам Документації.

ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ", посилаючись на Технічний регламент, затверджений Постановою Кабінету Міністрів України від 01.08.2013 № 927, вказує, що він діє тільки на території України, вимоги стосовно паспортів (сертифікатів) якості в змозі виконати лише вітчизняні виробники дизельного палива; європейські виробники керуються своїми стандартами, тому Технічний регламент не є для них обов'язковим, "в той же час, надані ними паспорта якості на продукцію дозволяють її ідентифікувати як таку, що є предметом закупівлі та містить опис фізико-хімічних показників продукції".

Замовник з приводу цього пункту Скарги навів інформацію, що Документацією не вимагається надання паспорта якості у складі пропозиції конкурсних торгів. Додатком 1 Документації зазначено, що надання паспорта якості виробника гарантується після поставки продукції.

Крім того, Замовник посилається на істотні умови, які обов'язково будуть включені до договору про закупівлю, в яких зазначено, зокрема, надання паспорта якості при поставці продукції, предметом закупівлі є паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки С виду II, що відповідає ДСТУ 4840:2007 або паливо дизельне, вироблене за іншими нормативними документами, якісні показники якого є не нижчими, ніж якісні показники вказаної марки згідно з ДСТУ 4840:2007, гарантійний термін зберігання 5 років від дати виробництва.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

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 з додатком 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 І (ІІ), 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;

протокол сертифікаційних випробувань показників у повному обсязі, згідно вимог нормативного документу;

декларацію про відповідність.

паспорт якості виробника (оригінал), який повинен містити:

- дату видачі і номер документу;

- назву, марку палива;

- товарний знак підприємства-виробника, його назву та адресу;

- назву та адресу постачальника (за наявності);

- дату виготовлення палива;

- дату відбирання проби та дату проведення випробування".

У додатку 4 Документації наведені технічні вимоги до палива дизельного підвищеної якості (Євро) марки С виду І (ІІ), 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 нижче ніж якісні показники для даної марки згідно з ДСТУ 4840:2007.

Пунктом 5 додатку 4 Документації встановлено: "постачальник повинен надати наступні документи:

5.4. Паспорт якості виробника (оригінал), який повинен містити:

- дату видачі і номер документу;

- назву, марку палива;

- товарний знак підприємства-виробника, його назву та адресу;

- назву та адресу постачальника (за наявності);

- дату виготовлення палива;

- дату відбирання проби та дату проведення випробування;

- нормативні значення та фактичні результати випробувань, які підтверджують відповідність марки палива вимогам ДСТУ 4840:2007;

- посилання на нормативні документи щодо методів випробування згідно з нормативним документом на паливо;

- номер партії (резервуара);

- дані про вид та кількість добавок та/або присадок".

Відповідно до пунктів 8, 9 технічного регламенту щодо вимог до автомобільних бензинів, дизельного, судових та котельних палив, затвердженого Постановою КМУ від 01.08.2013 № 927 (надалі – Технічний регламент), кожна партія палива, що вводиться в обіг або перебуває в обігу, повинна мати документ про якість (паспорт якості) палива.

Документ про якість (паспорт якості) палива повинен містити: дату видачі і номер документа; назву, марку палива; товарний знак підприємства-виробника, його назву та адресу; назву та адресу постачальника (за наявності); дату виготовлення палива; дату

відбирання проби та дату проведення випробування; нормативні значення та фактичні результати випробувань, які підтверджують відповідність марки палива вимогам цього Технічного регламенту; відомості щодо декларації про відповідність; посилання на нормативні документи на методи випробування згідно з нормативним документом на паливо; номер партії (резервуара); дані про вид та кількість добавок (присадок); підпис начальника відділу технічного контролювання або керівника лабораторії, яка виконує функції відділу, або уповноваженої особи, завірений печаткою.

Пунктом 2 Технічного регламенту зазначено, що вимоги цього Технічного регламенту не поширюються, зокрема, на палива, які мають гарантійний строк зберігання більш як 1 рік, що виробляють та/або постачають згідно з державним замовленням для зберігання на підприємствах державного матеріального резерву.

Пунктом 7 додатку 4 Документації зазначено наступне: "постачальник відповідає за якість продукції протягом гарантійного терміну зберігання, що становить 5 років від дати виробництва продукції".

Слід зазначити, що умовами Документації не передбачається надання паспорту якості саме в складі Пропозиції.

Крім того, Скаржник не надав документального підтвердження неможливості виконання ним зазначеної вище вимоги Документації.

Враховуючи вищенаведене, Скаржник документально не підтвердив наявність порушених прав та охоронюваних законом інтересів наведеною вище вимогою Документації, тому у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" зазначає у Скарзі про вимогу додатку 4 Документації стосовно надання:

- сертифіката відповідності (оригінал) або копії сертифікату на захищеному бланку з оригіналом печатки органу зі сертифікації, в якому має бути зазначена відповідність за усіма пунктами таблиці 1 та 2 а ДСТУ 4840:2007;

- протоколу сертифікаційних випробувань показників у повному обсязі, згідно з вимогами нормативного документу;

- паспорта якості виробника (оригінал).

Скаржник, посилаючись на статтю 32 Закону України "Про технічні регламенти та оцінку відповідності", вказує, що наведені документи в оригіналі можуть бути лише у виробника продукції, оскільки обов'язок отримати в органі з оцінки відповідності сертифікати, разом з якими отримується протокол випробувань, покладається на виробника. Отже, як вказує Скаржник, постачальники продукції не мають правових підстав звертатися до органів оцінки відповідності, а тому не мають можливості отримувати оригінали зазначених документів.

Як вказує ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" у Скарзі, ця вимога не може бути виконана з об'єктивних підстав, що створює умови для участі лише виробників продукції.

Замовник з приводу цього надав пояснення в яких зазначив, що у додатку 1 Документації визначений перелік документів, які надаються після поставки продукції, у тому числі, оригінал сертифікату або його копію, протокол випробувань показників у повному обсязі згідно з вимогами нормативного документу та паспорт якості.

Замовник також вказав, що стаття 32 Закону України "Про технічні регламенти та оцінку відповідності" встановлює органи з оцінки відповідності, а не зобов'язання виробника отримати сертифікат відповідності та протокол сертифікаційних випробувань.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

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 предмета закупівлі, зазначеним у додатку 4 до Документації.

Додаток 1 Документації містить текст гарантійного листа, що наведений вище.

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 нижче ніж якісні показники для даної марки згідно з ДСТУ 4840:2007.

Пунктом 5 додатку 4 Документації встановлено: "постачальник повинен надати наступні документи:

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

5.2. Протокол сертифікаційних випробувань показників у повному обсязі, згідно вимог нормативного документу;

5.4. Паспорт якості виробника (оригінал)".

Слід зазначити, що відповідно до частини другої статті 25 Закону України "Про технічні регламенти та оцінку відповідності" процедури оцінки відповідності вимогам технічних регламентів застосовуються виробниками, а у випадках, в яких згідно з відповідними технічними регламентами обов'язки виробників покладаються на імпортерів або розповсюджувачів – імпортерами або розповсюджувачами.

Враховуючи вищенаведене, зазначену вище вимогу Документації та прийняти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише ті учасники, які є виробниками, або особами, на яких згідно з відповідними технічними регламентами покладені обов'язки виробників (імпортерів або розповсюджувачів).

Замовник не обґрунтував необхідність встановлення у Документації вимог стосовно надання саме оригіналів вказаних вище документів та копії сертифіката відповідності на захищеному бланку з оригіналом печатки органу по сертифікації.

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище умов Документації порушують один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме - недискримінація учасників (у тому числі Скаржника).

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

3. ПП "ОККО-БІЗНЕС КОНТРАКТ" повідомляє, що додатком 4 прописані вимоги до сертифіката відповідності, зокрема, "сертифікат відповідності (оригінал), або копія сертифіката відповідності на захищеному бланку з оригіналом печатки органу зі сертифікації, у якому має бути зазначена відповідність усім пунктам табл.1 та 2а ДСТУ 4840:2007".

Скаржник, посилаючись на наказ Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживної політики від 19.04.2011 № 155, яким затверджена форма зразка сертифіката відповідності, зазначає, що ця форма не передбачає детальних таблиць із зазначенням фізико-хімічних характеристик продукції тому, на думку Скаржника жоден сертифікат відповідності на нафтопродуктах, який складається згідно з чинним законодавством України, не може містити зазначення відповідності нафтопродукту "усім пунктам Табл. 1 та 2 а ДСТУ 4840:2007".

Скаржник запропонував зобов'язати Замовника внести зміни та передбачити надання сертифіката відповідності за вказаною формою.

Замовник з приводу цього пункту Скарги повідомив, що Документація не передбачає зазначення відповідності дизельного палива за кожним фізико-технічним показником;

зазначено, що у сертифікаті відповідності має бути вказана відповідність дизельного палива ДСТУ 4840:2007 (табл.1 та 2а).

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з підпунктом 2 пунктом 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, що наведений вище.

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 нижче ніж якісні показники для даної марки згідно з ДСТУ 4840:2007.

Пунктом 5 додатку 4 Документації встановлено: "постачальник повинен надати наступні документи:

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

Слід зазначити, що форма зразка сертифіката відповідності, яка затверджена наказом Держспоживстандарту України 19.04.2011 за № 155 (zareєстрованого в Міністерстві юстиції України 11.05.2014 за № 563/19301) передбачає, серед іншого, зазначення інформації: "відповідає вимогам _____ (назва та позначення нормативних документів)". Отже, зазначена форма не передбачає зазначення конкретних пунктів таблиць нормативного документу, відповідність якому підтверджує сертифікат.

Замовник не обґрунтував необхідність встановлення у Документації вимог стосовно надання саме сертифікату відповідності (оригінал), або копії, "у якому має бути зазначена відповідність по усіх пунктах Табл.1 та 2а ДСТУ 4840:2007".

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище умов Документації порушують один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме - недискримінація учасників (у тому числі Скаржника).

Враховуючи викладене, з метою запобігання різного трактування умов Документації, Замовник має внести зміни до Документації та привести умови Документації у відповідність до вимог чинних нормативних документів.

Враховуючи інформацію, викладену 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 відсутності 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 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