



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Урицького, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 743-р/пк-ск від 21.05.2015

вих. лист від №

NP Trade GmbH

вул. Райнштрассе, 103,
м. Вісбаден, Німеччина, 65185

Державне підприємство "Національна
атомна енергогенеруюча компанія
"Енергоатом"

вул. Ветрова, 3, м. Київ, 01032

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 NP Trade GmbH (надалі – Скаржник) від 16.04.2015 № 317 (zareєстровану в Комітеті 17.04.2015 за № 15-20/924-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним підприємством "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" (надалі – Замовник, ДП НАЕК "Енергоатом") порядку проведення процедури закупівлі – "27.20.2. Акумуляторна батарея для ВП ЮУАЕС" [оголошення № 178856, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 20.10.2014 № 110 (20.10.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати ДП НАЕК "Енергоатом" відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 20.04.2015 № 548-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 21.04.2015 № 20-29.3/06-1224-дз Замовник листами від 28.04.2015 № 6292/10 та від 13.05.2015 № 6993/10 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.

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій від 13.03.2015 № 4112 свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)	STARK Power GmbH
2)	товариство з обмеженою відповідальністю "Акку-енерго" (надалі – ТОВ "Акку-енерго")
3)	товариство з обмеженою відповідальністю "Партнер Лізинг" (надалі – ТОВ "Партнер лізинг")
4)	товариство з обмеженою відповідальністю "SOLARTEX" (надалі – ТОВ "SOLARTEX")
5)	Скаржник
6)	UAB "Nordetanolis"

Згідно з протоколом розгляду та відхилення пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 10.04.2015 № 4112 Пропозиція NP Trade GmbH була відхилена, як така, що не відповідає вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінових пропозицій від 10.04.2015 № 4112 до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції STARK Power GmbH, ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг", ТОВ "SOLARTEX", UAB "Nordetanolis"; Замовник акцептував Пропозицію ТОВ "Акку-енерго".

1. NP Trade GmbH у Скарзі повідомляє про те, що за результатами оцінювання Пропозицій були виявлені зауваження до Пропозицій ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг", UAB "Nordetanolis", Скаржника та просить, зокрема, скасувати рішення Замовника від 10.04.2015.

Скаржник зазначає, що відповідно до рішення комітету з конкурсних торгів від 08.04.2015 Замовник вирішив направити запити до учасників Процедури закупівлі щодо усунення існуючих зауважень.

Скаржник повідомляє, що під час подання пропозицій конкурсних торгів ним були надані всі документи, які підтверджують його кваліфікацію, а також додатково були надані, зокрема, наступні документи:

- копія листа від 20.03.2015 № 18-39/1832 Державної інспекції ядерного регулювання України (надалі – ДІЯРУ) щодо відсутності зауважень до ТУ У 27.2-38679759-001:2015 "Акумулятори свинцеві стаціонарні типу OSP.НС";

- копія листа від 17.03.2015 № 130/682 державного підприємства "Державний науково-технічний центр з ядерної та радіаційної безпеки" щодо направлення звіту про виконання державної експертизи технічних умов (ТУ У 27.2-38679759-001:2015 "Акумулятори свинцеві стаціонарні типу OSP.НС";

- копія висновку Державної експертизи ядерної та радіаційної безпеки (ТУ У 27.2-38679759-001:2015 "Акумулятори свинцеві стаціонарні типу OSP.НС");

- копія листа ДП "НАЕК "Енергоатом" щодо попереднього погодження ТУ "Акумулятори свинцеві стаціонарні типу OSP.НС";

Таким чином, на думку Скаржника, ним були усунені всі зауваження, виявлені у Пропозиціях інших учасників.

Скаржник повідомляє, що не дивлячись на те, що ним, як й іншими учасниками, були усунуті всі зауваження, Замовник не допустив до оцінки його Пропозицію.

Замовник, надавши пояснення, зазначив, що відповідно до витягу з протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 08.04.2015 № 35 було прийнято рішення звернутися до ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг" та STARK Power GmbH за роз'ясненням змісту їх Пропозицій.

Замовник повідомив, що вищезазначений протокол не містить інформації стосовно зауважень, а також в ньому відсутня інформація стосовно звернення до УАВ "Nordetanolis" та Скаржника для роз'яснення змісту їх Пропозицій.

Також Замовник зазначив, що відповідно до абзацу четвертого пункту 7 розділу III Документації продукція планується до застосування в СББ. На момент розкриття Пропозицій документ, за яким товар виготовляється, повинен бути узгоджений з ДП "НАЕК "Енергоатом" та ДІЯРУ.

Замовник повідомив, що під час оцінки Пропозицій пріоритетне значення мають вимоги документів вищого рівня щодо продукції СББ, у тому числі, "Вимоги до проведення модифікації ядерних установок та порядку оцінки їх безпеки" НП 306.2.106-2005.

Замовник зазначив, що відповідно до пункту "3.6 НП 306.2.106-2005 проведення тендеру", закупівля обладнання згідно з проектами модифікації проводиться після узгодження з Держатомрегулювання України технічних умов, технічного завдання (для виробів одиничного виробництва), технічних специфікацій (для імпортованих поставок), технічних вимог (якщо інша документація не розробляється).

Замовник повідомив, що Скаржником були запропоновані акумуляторні батареї зі 106 елементів ємністю 1200 Ахч та 1550 Ахч (2 комплекти) виробництва NORPESKE Batterien GmbH&Co (Німеччина), що виготовляються за ТУ У 27.2-38679759-001:2015 "Акумулятори свинцеві стаціонарні типу OSP.НС. Технічні умови", розроблені ТОВ "Селком Електронік", погоджені з ДП "НАЕК "Енергоатом", але не погоджені з ДІЯРУ.

Замовник зазначив, що у складі Пропозиції Скаржника міститься копія листа ДІЯРУ від 11.03.2015 № 17-26/1588, адресованого ТОВ "Селком Електронік", стосовно того, що до державного підприємства "Державний науково-технічний центр з ядерної та радіаційної безпеки" (надалі – ДП "ДНТЦ ЯРБ") було надіслане звернення щодо прискорення проведення державної експертизи зазначених вище технічних умов. Також було надано копію листа ДНТЦ ЯРБ від 06.03.2015 № 130/594, в якому зазначено, що вищевказані технічні умови можуть бути узгоджені з Держатомрегулювання за умови позитивних результатів приймальних випробувань за програмою, узгодженою Держатомрегулювання у встановленому порядку. Строки проведення зазначених випробувань у наведеному листі не вказані.

Також Замовник повідомив, що Скаржник листом від 01.04.2015 № 254 надіслав додаткові документи стосовно погодження технічних умов, а саме: копію листа від 20.03.2015 № 18-39/1832 ДІЯРУ щодо розгляду ТУ У 27.2-38679759-001:2015; копію листа від 17.03.2015 № 130/682 ДП "ДНТЦ ЯРБ" про направлення звіту про виконання державної експертизи технічних умов та копію висновку державної експертизи ядерної та радіаційної безпеки та копію листа ДП "НАЕК "Енергоатом" від 30.03.2015 № 4639/03.

Разом з цим, Замовник зазначив, що документ, за яким виготовляється товар, повинен бути узгоджений з ДІЯРУ на момент розкриття Пропозицій, а саме – 13.03.2015, а всі надані Скаржником листи стосуються лише попереднього погодження технічних умов та датовані після розкриття Пропозицій.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з протоколом розгляду та відхилення пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 10.04.2015 № 4112 Пропозиція NP Trade GmbH була відхилена з наступної підстави: "пропозиція конкурсних торгів учасника NP Trade GmbH не відповідає умовам документації конкурсних торгів (не відповідає технічним вимогам за результатами розгляду технічною комісією при комітеті з конкурсних торгів ДП "НАЕК "Енергоатом"): у складі пропозиції конкурсних торгів надано копію Технічних умов ТУ У 27.2-38679759-001:2015 "Акумулятори свинцеві стаціонарні типу OSP.НС", за якими товар виготовляється, не узгоджені ДІЯРУ, що не відповідає вимогам ДКТ".

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документів, вказаних у пунктах 6, 7 розділу III Документації.

Пунктом 7 розділу III Документації встановлено, зокрема, наступне: "у складі пропозиції конкурсних торгів учасник повинен надати копію ТУ або копію іншого документу, за яким такий товар виготовляється, та підтверджує відповідність технічних характеристик своєї пропозиції технічним вимогам (додаток № 3), завірену виробником цього товару. Продукція планується до застосування в СВБ. На момент розкриття документу, за яким товар виготовляється, повинен бути узгоджений з ДП "НАЕК "Енергоатом" та ДІАР України".

У додатку 3 Документації встановлені "технические требования и условия поставки аккумуляторных батарей 1АБ-III, 1ОАБ энергоблока № 1 и ЗАБ СУЗ энергоблока № 3 ОП ЮУ АЭС. ТТ.1.0009.0073" (мовою оригіналу) (надалі – ТТ.1.0009.0073).

Відповідно до пункту 2.3 розділу 2 ТТ.1.0009.0073 "в стотаставе предложенный конкурсных торгов участник обязан предоставить: проект ТУ (ТС) по которому товар изготавливается, подписанный уполномоченным представителем заверенный печатью участника и завода изготовителя, согласованный или предварительно согласованный ГИЯРУ ..." (мовою оригіналу).

Згідно з документом "Пропозиція конкурсних торгів (цінова) з технічними характеристиками на закупівлю: акумулятори електричні та частини до них (акумуляторна батарея для ВП ЮУАЕС)", який міститься у складі копії Пропозиції NP Trade GmbH, наданої Замовником на розгляд Колегії, Скаржник запропонував до закупівлі акумуляторні батареї, технічні характеристики яких наведені в технічних умовах ТУ У 27.2-38679759-001:2015.

Разом з цим, у складі копії Пропозиції NP Trade GmbH містяться ТУ У 27.2-38679759-001:2015, не погоджені з ДІЯРУ.

Враховуючи викладене, Скаржник не виконав наведені вище вимоги Документації, у зв'язку з чим його Пропозиція була відхилена Замовником правомірно за вищевказаною підстави.

2. Скаржник повідомляє, що Замовником не було взято до уваги невідповідність густини електроліту, зазначеної в Пропозиції учасника ТОВ "Акку-енерго", у відповідності до вимог ТТ.1.0009.0073, а саме: згідно з ТТ.1.0009.0073 – не більше $1,24 \text{ г/см}^3$, а згідно з технічними умовами ТУ У 31.4-31902769-012:2011, які містяться у складі Пропозиції ТОВ "Акку-енерго" – $1,26 \text{ кг/дм}^3$.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що вищевказане твердження Скаржника не відповідає дійсності, оскільки додатком Е ТУ У 31.4-31902769-012:2011, наданих у складі Пропозиції ТОВ "Акку-енерго", передбачено розбавлення концентрованої сірчаної кислоти до відповідного стану густини електроліту: $1,16 \text{ г/см}^3$, $1,18 \text{ г/см}^3$, $1,19 \text{ г/см}^3$, $1,20 \text{ г/см}^3$, $1,24 \text{ г/см}^3$, $1,26 \text{ г/см}^3$ та $1,28 \text{ г/см}^3$ (таблиця Е2); у таблиці Е4 зазначеного додатку передбачене корегування густини електроліту в залежності від температурного режиму.

Замовник повідомив, що у додатку В ТТ.1.0009.0073 вказана густина електроліту, що заливається, яка помилково порівнюється Скаржником з густиною електроліту, що вказана для зарядженого акумулятора в ТУ У 31.4-31902769-012:2011, наданих учасником ТОВ "Акку-енерго".

За інформацією ДП "НАЕК "Енергоатом" показник "густина електроліту для зарядженого акумулятора" не регламентується у ТТ.1.0009.0073.

Крім цього, Замовник зазначив, що густина електроліту значно змінюється в залежності від температури навколишнього середовища. Відповідно до ТТ.1.0009.0073 температура під час експлуатації акумуляторної батареї може змінюватися в діапазоні від 0°C до $+40^\circ\text{C}$; для коригування густини електроліту, виміряної при температурах, відмінних від $+20^\circ\text{C}$, у ТУ 31.4-31902769-012:2011 ТОВ "Акку-енерго" використовують

таблицю Е4, відповідно до якої густина електроліту для різних температур може коливатись від 1,133 до 1,275 г/см³.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до додатку В ТТ.1.0009.0073 "плотность заливаемого электролита" має відповідати показнику "не більше 1,24 г/см³".

Згідно з документом "Пропозиція конкурсних торгів (цінова) з технічними характеристиками на закупівлю: акумулятори електричні та частини до них (акумуляторна батарея для ВП УАЕС)", який міститься у складі копії Пропозиції ТОВ "Акку-енерго", наданої Замовником на розгляд Колегії, переможець Процедури закупівлі запропонував до закупівлі акумуляторні батареї, технічні характеристики яких наведені у технічних умовах ТУ У 31.4-31902769-12:2011.

Разом з цим, у складі копії Пропозиції ТОВ "Акку-енерго" містяться ТУ У 31.4-31902769-12:2011; відповідно до підпункту 3.2.10 пункту 3.2 розділу 3 зазначених ТУ "для заливки акумуляторів використовується електроліт густини 1,25 г/см³ ... густина електроліту зарядженого акумулятора має бути 1,26±0,01 кг/дм³ при температурі +20±5 °С.

Таким чином, ТОВ "Акку-енерго" не виконало наведені вище вимоги Документації, у зв'язку з чим Замовник повинен був відхилити його Пропозицію на підставі пункту 3 частини першої статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

3. NP Trade GmbH у Скарзі просить, зокрема, зобов'язати ДП НАЕК "Енергоатом" відмінити Процедуру закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту права Скаржника на недискримінаційний підхід з боку Замовника під час розгляду його Пропозиції Колегією були розглянуті копії Пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, (STARK Power GmbH, ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг", ТОВ "SOLARTEX", UAB "Nordetanolis") та встановлено наступне.

3.1. Пунктом 7 розділу III Документації встановлено, зокрема, наступне: "у складі пропозиції конкурсних торгів учасник повинен надати копію ТУ або копію іншого документу, за яким такий товар виготовляється, та підтверджує відповідність технічних характеристик своєї пропозиції технічним вимогам (додаток № 3), завірену виробником цього товару. Продукція планується до застосування в СВБ. На момент розкриття документ, за яким товар виготовляється, повинен бути узгоджений з ДП "НАЕК "Енергоатом" та ДІЯР України".

Відповідно до пункту 2.3 розділу 2 ТТ.1.0009.0073 "в составе предложенный конкурсных торгов участник обязан предоставить: проект ТУ (ТС) по которому товар изготавливается, подписанный уполномоченным представителем заверенный печатью участника и завода изготовителя, согласованный или предварительного согласованный ГИЯРУ ..." (мовою оригіналу).

Згідно з документами, які містяться у складі копії Пропозиції ТОВ "Партнер лізинг", наданої Замовником на розгляд Колегії, зазначений учасник Процедури закупівлі запропонував до закупівлі акумуляторні батареї OGi, які виготовляються за ТУ У 31.4-321618215-003:2012.

Разом з цим, у складі копії Пропозиції ТОВ "Партнер лізинг" міститься титульна сторінка технічних умов ТУ У 31.4-321618215-003:2012 "Батареї акумуляторні закритого типу OGi", погоджених ДІЯРУ, яка не підтверджує відповідність технічних характеристик Пропозиції зазначеного учасника технічним вимогам (додаток 3 Документації).

Отже, Пропозиція ТОВ "Партнер лізинг" не відповідала наведеним вище вимогам Документації.

3.2. Відповідно до підпункту 5.5.1 пункту 5.5 розділу 5 ТТ.1.0009.0073 "во время эксплуатации АБ должны быть стойкими к внешним воздействующим факторам при ... относительной влажности воздуха до 98% при температуре плюс 25 °С; пониженном атмосферном давлении до 84 кПа" (мовою оригіналу).

Відповідно до документів, які містяться у складі копій Пропозицій ТОВ "Акку-енерго" та STARK Power GmbH, зазначені учасники запропонували до закупівлі акумуляторні батареї, технічні характеристики яких наведені у технічних умовах ТУ У 31.4-31902769-12:2011.

Згідно з підпунктом 3.7.1 пункту 3.7 розділу 3 ТУ У 31.4-31902769-12:2011, які містяться у складі копій Пропозицій ТОВ "Акку-енерго", STARK Power GmbH акумулятори під час експлуатації повинні відповідати вимогам даного ТУ при, зокрема:

- відносній вологості до 85% при температурі +25°C;
- зниженому атмосферному тиску до 53 кПа (400 мм рт. ст.).

Відповідно до документів, які містяться у складі копій Пропозицій ТОВ "SOLARTEX" та UAB "Nordetanolis", зазначені учасники запропонували до закупівлі акумуляторні батареї, які виготовляються за технічними умовами ТУ У 27.2-38322885-001:2013.

Згідно з підпунктом 1.7.1 пункту 1.7 розділу 1 ТУ У 27.2-38322885-001:2013, які містяться у складі копій Пропозиції ТОВ "SOLARTEX" та UAB "Nordetanolis" "аккумуляторы, относящиеся к климатическому исполнению УХЛ 4.2 ГОСТ 15150, должны быть работоспособны и удовлетворяют требованиям настоящих ТУ при следующих климатических факторах: ... относительной влажности до 85% при температуре +25 °С" (мовою оригіналу).

Таким чином, Пропозиції ТОВ "Акку-енерго", STARK Power GmbH, ТОВ "SOLARTEX" та UAB "Nordetanolis" не відповідали наведеним вище вимогам Документації.

3.3. Відповідно до додатку В ТТ.1.0009.0073 "плотность заливаемого электролита" має відповідати показнику "не більше 1,24 г/см³".

Згідно з документами, які містяться у складі копії Пропозицій STARK Power GmbH, зазначений учасник запропонував до закупівлі акумуляторні батареї, технічні характеристики яких наведені у технічних умовах ТУ У 31.4-31902769-12:2011.

Разом з цим, у складі копії Пропозиції STARK Power GmbH містяться ТУ У 31.4-31902769-12:2011; відповідно до підпункту 3.2.10 пункту 3.2 розділу 3 зазначених ТУ "для заливки акумуляторів використовується електроліт густини 1,25 г/см³ ... густина електроліту зарядженого акумулятора має бути 1,26±0,01 кг/дм³ при температурі +20±5 °С.

Отже, Пропозиція STARK Power GmbH не відповідала наведеним вище вимогам Документації.

Виходячи з інформації, наведеної вище, Пропозиції STARK Power GmbH, ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг", ТОВ "SOLARTEX" та UAB "Nordetanolis" не відповідали зазначеним вище вимогам Документації.

Не відхиливши пропозиції конкурсних торгів STARK Power GmbH, ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг", ТОВ "SOLARTEX" та UAB "Nordetanolis", Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону.

Застосувавши дискримінаційний підхід під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а саме: відхиливши Пропозицію Скаржника та не відхиливши Пропозиції STARK Power GmbH, ТОВ "Акку-енерго", ТОВ "Партнер лізинг", ТОВ "SOLARTEX" та UAB "Nordetanolis", які не відповідали умовам Документації, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням одного з основних принципів здійснення державних закупівель, визначеного статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущено порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону, за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень 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 в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінкових 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 отриманої 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 підприємство "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" відмінити процедуру закупівлі – "27.20.2. Акумуляторна батарея для ВП ЮУАЕС" [оголошення № 178856, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 20.10.2014 № 110 (20.10.2014)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

БАРАШ