



**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

№ 494-р/пк-ск від 16.03.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"НПО "Ізолятор"

вул. Сільзаводська, 11, м. Слов'янськ,
Донецька область, 84110

Публічне акціонерне товариство
"Вінницяобленерго"

вул. 1 Травня, 2, м. Вінниця, 21050

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 "НПО "Ізолятор" (надалі – Скаржник, ТОВ "НПО "Ізолятор") від 23.02.2016 № 01-239, надіслану листом від 23.02.2016 № 01-240 (зареєстрованим в Комітеті 24.02.2016 за № 8-20/611-ДЗ), (надалі – Скарга) щодо встановлення публічним акціонерним товариством "Вінницяобленерго" дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "ДК 021:2015: 31650000-7. Ізоляційне приладдя (полімерні ізолятори ЛКЦ)" [оголошення № 027477, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 03.02.2016 № 22 (03.02.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Рішенням Колегії від 25.02.2016 № 357-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 25.02.2016 № 20-29.3/07-730-дз Замовник листом від 02.03.2016 № 14-1535 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.

1. ТОВ "НПО "Ізолятор" у Скарзі повідомляє, що Скаржник як товаровиробник продукції бажає взяти участь у Процедурі закупівлі.

За інформацією Скаржника, вимоги Документації мають протиріччя з вимогами національного стандарту Мінтопенерго України СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004 та ГОСТу 28856-90, на який посилається Замовник, а також з нормами Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Скаржник повідомляє, що Замовник у технічних вимогах Документації зазначив, що окрім стандартного маркування, яке вимагається ГОСТ 28856-90, кожен ізолятор повинен бути промаркований написом "власність ПАТ "Вінницяобленерго".

Як повідомляє ТОВ "НПО "Ізолятор", зазначений напис не передбачений стандартами ГОСТ 28856-90 та СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004, на які посилається Замовник.

На думку Скаржника, це може завдати шкоди виробнику, якщо Замовник відмовиться від поставки (можливість чого передбачена у проекті договору).

У зв'язку з вищевикладеним ТОВ "НПО "Ізолятор" просить зобов'язати Замовника вилучити вищевказаний текст із Документації.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що згідно з вимогами Документації від учасників Процедури закупівлі не вимагається нанесення маркування на продукцію "Власність ПАТ "Вінницяобленерго" виробником, як це зазначено у Скарзі, до того часу, як учасник торгів буде визнаний переможцем торгів, та з ним буде укладений відповідний договір на поставку конкретної партії продукції в адресу Замовника.

Крім цього Замовник повідомив, що зазначені технічні вимоги щодо маркування ізоляторів не перешкоджають діючим нормативним документам. У зв'язку з випадками крадіжок електроустаткування, нанесення відповідного маркування ускладнить реалізацію такого обладнання на вторинному ринку.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 2 розділу 3 Документації встановлено, зокрема, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися, серед іншого, з інформації про необхідні технічні, якісні, та кількісні характеристики предмету закупівлі згідно з пунктом 7 розділу 3 Документації.

Підпунктом 1.20 підпункту 1 пункту 7 розділу 3 Документації визначено, що окрім стандартного маркування, що вимагається ГОСТ 28856-90, кожен ізолятор повинен бути промаркований написом "Власність ПАТ "Вінницяобленерго".

Разом з цим, Документація не містить вимог стосовно того, що зазначене вище маркування має міститися на ізоляторах до моменту їх поставки Замовнику.

ТОВ "НПО "Ізолятор" не довело та документально не підтвердило, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що у технічних вимогах Документації від учасників вимагається надання копії технічних умов (надалі – ТУ) на виробництво ізоляторів.

Як повідомляє ТОВ "НПО "Ізолятор", ТУ є власністю виробника та комерційною таємницею.

При цьому, Скаржник зазначає, що його ТУ були погоджені з Міністерством енергетики та вугільної промисловості України та зареєстровані у Держстандарті згідно із законодавством.

За інформацією ТОВ "НПО "Ізолятор", у його ТУ вказані методи випробувань за міжнародними стандартами МЕК 61109, МЕК 62139, МЕК 60815, ГОСТ Р 51178, вказані матеріали, які використовуються при цьому, та інше, що є комерційною таємницею, яка охороняється законодавством.

На думку Скаржника, Замовник не має права вимагати ТУ в повному обсязі, а може вимагати лише титульний аркуш ТУ, їх реєстрацію та погодження з Міністерством енергетики та вугільної промисловості України.

У зв'язку з вищевикладеним Скаржник просить зобов'язати Замовника вилучити з Документації вищевказану вимогу.

Замовник з цього питання зазначає, що він не претендує на використання у корисливих цілях ТУ та не має на меті розкриття будь-якої комерційної таємниці виробників для третіх осіб.

Замовник повідомляє, що учасник Процедури закупівлі зобов'язаний надати Замовнику копію ТУ: першу, другу та/або будь-яку іншу сторінку ТУ, в яких міститься необхідна інформація, яка підтверджує врахування вимог СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 1.6 підпункту 1 пункту 7 розділу 3 Документації встановлена наступна вимога: "надати копію технічних умов на виробництво ізоляторів, погоджених Міністерством енергетики та вугільної промисловості України".

При цьому, згідно з поясненнями Замовника по суті Скарги, учасник Процедури закупівлі у складі своєї Пропозиції може не надавати копію ТУ у повному обсязі, а лише першу, другу та/або будь-яку іншу сторінку ТУ, в яких міститься необхідна інформація, яка підтверджує врахування вимог СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004.

Разом з цим, у Документація відсутня конкретизація стосовно того, що учасник Процедури закупівлі може не надавати копії сторінок ТУ, на яких міститься конфіденційна інформація (комерційна таємниця), що може призвести до неоднозначного трактування вищевказаної вимоги Документації учасниками Процедури закупівлі, зокрема, Скаржником під час підготовки пропозиції конкурсних торгів та Замовником під час оцінки пропозицій конкурсних торгів.

На засіданні Колегії, яке відбулось 16.03.2016, представники Замовника погодились із необхідністю внесення змін до Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, зокрема, пояснення Замовника та його готовність внести відповідні зміни до Документації, з метою запобігання порушення принципів відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель, а також об'єктивної та неупередженої оцінки пропозицій конкурсних торгів, визначених статтею 3 Закону, Замовник повинен внести до Документації відповідні зміни в цій частині.

3. Скаржник зазначає, що згідно із Законом України "Про підтвердження відповідності" ПАТ "Вінницяобленерго" не наділене повноваженнями щодо перевірки параметрів та технічних характеристик, функціональних показників електротехнічного обладнання тощо.

На думку ТОВ "НПО "Ізолятор", отримання інших документів від виробника або учасника торгів (зокрема, інформацію про випробувальну лабораторію та копію атестату акредитації (атестації) даної лабораторії, її галузь акредитації, що підтверджує право на проведення відповідних випробувань та вимірювань), що вимагає Замовник, які підтверджують відповідність функціональних показників певної продукції умовам експлуатації та вимогам нормативних документів і діючих галузевих стандартів, як зазначено у пункті 1 Закону України "Про підтвердження відповідності", чинним законодавством у сфері підтвердження відповідності та електроенергетики не передбачено, та відповідно до норм Закону такі документи не подаються.

Скаржник зазначає, що вказані неправомірні дії Замовника порушують його право на участь у Процедурі закупівлі.

Замовник стосовно зазначеного пункту Скарги повідомляє, що фактичне підтвердження відповідності вимогам нормативних документів, у тому числі СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004, у повному обсязі можливе лише за результатами типових випробувань ізоляторів, коли перевіряється не тільки конструкція та матеріали, але і технологія.

За інформацією Замовника, сертифікаційні випробування, які стосуються конкретних типів ізоляторів, з метою отримання сертифіката відповідності, проводяться за погодженою програмою із сертифікаційними центрами і не відображають повний об'єм технічних вимог СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004.

Крім цього Замовник зазначає, що для підтвердження відповідності товару вимогам нормативних документів (ГОСТ 28856-90, СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004) та отримання сертифікату відповідності в обов'язковому порядку проводяться необхідні випробування та видається висновок спеціалізованого центру, який повинен мати державне право на проведення всього комплексу випробувань, у тому числі, згідно із СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004.

Також Замовник повідомляє, що згідно з вищевказаними стандартами на готових виробках (ізоляторах) повинні також проводитися приймально-здавальні випробування з оформленням відповідних протоколів та висновків за результатами випробувань.

Замовник зауважує, що враховуючі специфічність проведення випробувань полімерних ізоляторів для високовольтних ліній електропередач, що передбачено СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004, для ПАТ "Вінницяобленерго", важливо володіти інформацією – де, коли і ким проводилися вищевказані випробування, наявність акредитації лабораторії (спеціалізованого центру), що проводила випробування та її галузь акредитації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У підпункті 1 пункту 7 розділу 3 Документації встановлені, зокрема, наступні загальні технічні вимоги до предмету закупівлі:

- "приймально-здавальні випробування ізоляторів повинні проводитись у відповідності до вимог ГОСТ 28856-90 та СОУ МПЕ 40.1.51.301:2004. Надати протоколи приймально-здавальних випробувань ізоляторів, до протоколів приймально-здавальних випробувань надати свідоцтво про атестацію (або атестат акредитації) випробувальної лабораторії з галуззю її атестації (чи акредитації), або копії свідоцтв про повірку випробувального обладнання";

- "обов'язково надати протокол сертифікаційних випробувань, на підставі якого видано сертифікат відповідності, до протоколу надати копію атестату акредитації випробувальної лабораторії, та галузь її акредитації, що підтверджує право на проведення відповідних випробувань та вимірювань".

Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому

взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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 відсутність 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 публічне акціонерне товариство "Вінницяобленерго" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "ДК 021:2015: 31650000-7. Ізоляційне приладдя (полімерні ізолятори ЛКЦ)" [оголошення № 027477, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 03.02.2016 № 22 (03.02.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK