



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

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

№ 207-р/пк-ск від 08.02.2016

вих. лист від №

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ФОРКС"

вул. Петропавлівська, 54-А,
к. 4, м. Київ, 04086

Державне підприємство
"Херсонський морський торговельний
порт"

просп. Ушакова, 4, м. Херсон, 73000

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), ознайомившись зі скаргою товариства з обмеженою відповідальністю "ФОРКС" (надалі – Скаржник, ТОВ "ФОРКС") від 14.01.2016 № 4-ю (зареєстрованою в Комітеті 15.01.2016 за № 8-20/119-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним підприємством "Херсонський морський торговельний порт" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "28.22.1. Вилковий навантажувач HYSTER H10XM-6 або еквівалент" [оголошення № 245955, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 15.12.2015 № 400 (15.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі, зобов'язати Замовника привести у відповідність документацію конкурсних торгів шляхом внесення змін.

Рішенням Колегії від 18.01.2016 № 50-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 18.01.2016 № 20-29.3/07-128-дз Замовник листом від 21.01.2016 № 20-27/29 надав матеріали та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником копій документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

ТОВ "ФОРКС" у Скарзі повідомило, що в додатку № 2 документації конкурсних торгів (надалі – Документація) Замовником встановлені технічні вимоги для вилкового навантажувача "HYSTER H10XM-6 або еквівалент" у такий спосіб, що їм повністю буде відповідати лише навантажувач HYSTER H10XM-6, що не надає змогу запропонувати аналоги (еквівалент) вказаного навантажувача.

На думку Скаржника, ці вимоги є дискримінаційними та повинні бути змінені.

Також Скаржник вказує, що як учасник "даного тендеру" він може запропонувати навантажувач Kalmar DCG100-6 виробництва Cargotec Sweden AB, вказана модель якого була поставлена Замовнику на підставі договору поставки від 09.09.2015 № 15Т та продемонструвала найкращі технічні якості під час експлуатації.

У Скарзі ТОВ "ФОРКС" повідомляє, що зверталось до Замовника з листом від 17.12.2015 № 148-ю, в якому пропонувало внести зміни до пунктів 5, 6, 7, 8, 12, 13, 16, 18, 20, 67, 69 додатка № 2 Документації та викласти їх в у власній редакції.

Замовник стосовно цього питання надав копії документів та пояснення, в яких зазначив, що 15.12.2015 ним були оголошені відкриті торги на закупівлю вилкового навантажувача "HYSTER H10XM-6 або еквівалент". Скаржник надіслав Замовнику листа від 17.12.2015 № 148-ю щодо внесення змін до технічних вимог вилкового навантажувача HYSTER H10XM-6 з метою забезпечення можливості допустити до конкурсних торгів навантажувач Kalmar DCG100-6.

Замовник пояснює, що при затвердженні фінансового плану підприємства Замовник планував в 2015 році і на початку 2016 року придбати для виконання вантажних робіт два вилкових навантажувача в/п 10 тон (Kalmar DCG100-6 та HYSTER H10XM-6).

Навантажувач Kalmar DCG100-6, якій придбаний Замовником в 2015 році, Замовник планує використовувати на роботах з підтягування залізничних вагонів на фронтах вивантаження і вантажних роботах на відкритих складських майданчиках.

Замовник також зазначає, що автонавантажувач HYSTER H10XM-6, на закупівлю якого оголошені торги, планується використовуватися на роботах по перевантаженню прокату при завантаженні підпалубних просторів судна. HYSTER H10XM-6 має найменші габаритні розміри (висота 3045 мм, ширина 2448 мм), що в умовах обмеженого простору трюму принципово важливо.

Крім того, Замовник пояснює, що має великий досвід використання вилкових навантажувачів HYSTER на перевантаженні металопрокату. На підприємстві налічується три одиниці вказаних навантажувачів, які експлуатуються з 2009 року, та які зарекомендували себе, як надійна і проста в керуванні техніка. Також для обслуговування цього навантажувача вже склалися необхідний досвід, база змінно-запасних частин та матеріалів, наявні організації постачальників.

Замовник зазначає, що при виборі характеристик навантажувача, складанні технічних вимог і погодженні фінансового плану підприємства на 2016 рік, ним було прийнято рішення щодо надання переваги саме навантажувачу HYSTER H10XM-6, про що свідчить протокол від 14.01.2016 № 275 засідання технічної ради, затвердженої наказом директора ДП "ХМТП" від 08.05.2015 № 326.

На підставі вищевказаного Замовник просить залишити Скаргу без задоволення.

Розглянувши наведене питання, Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 3 розділу I Документації, затвердженою рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 10.12.2015 № 15/20-28, предметом закупівлі є "устаткування підймальне та вантажне та частини до нього (вилковий навантажувач HYSTER H10XM-6 або еквівалент)".

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів (надалі – Пропозиція) повинна складатися, зокрема, з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі за підписом уповноваженої особи, в тому числі відповідну технічну специфікацію [у разі потреби (плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі)], згідно з вимогами пункту 7 розділу III Документації.

У пункті 7 розділу III Документації встановлено, що технічні вимоги зазначені в додатку № 2 до цієї Документації.

Додаток № 2 Документації містить технічні вимоги до вилкового навантажувача HYSTER H10XM-6, які викладені у таблиці "Технічні характеристики" та містять наступні характеристики та значення для вилкового навантажувача HYSTER H10XM-6, зокрема:

№	Характеристика	Значення
5	Висота підймання вил (вільний хід), мм	3730 (1356)
6	Габаритні розміри, мм:	
	- довжина (без вил)	4526
	- ширина навантажувача	2448
	- базова висота по даху водія	3035
	- висота по щоглі при опущених вилах	3045
	- радіус розвороту, зовнішній	4111
	- радіус розвороту, внутрішній	1545
	- колісна база	2900
	- колія (передня/задня)	1826/1930
	- відстань між центром передньої осі та лицевою стороною вил	817
	- ширина каретки вил	2350
7	Дорожний просвіт (кліренс), мм	292
8	Маса машина, т	15,30
12	Об'єм паливного баку, л	137
13	Об'єм баку гідравлики, л	135
Двигун		
16	- робочий об'єм, см ³	6700
	- потужність (ISO 3046), кВт	116 при 2300 об/хв
	- обертовий момент (ISO 3046), Нм	597 при 1500 об/хв
Приводний механізм		
18	Привідний міст (попередня вісь	Axle Tech PRC 485
Рульове керування		
20	Колеса 6 шт.	10,00-20 "(PR 16)
Вантажна рама		
67	Максимальна висота підймання вил/вільний хі, мм	3730/1356
69	Висота щогли в піднятому положенні, мм	5112

У складі копії документів, що надані Замовником міститься протокол засідання комітету з конкурсних торгів державного підприємства "Херсонський морський торговельний порт" щодо вибору Процедури закупівлі від 10.12.2015 № 32/20-22, згідно з яким вирішено провести закупівлю устаткування підймальне та вантажне та частини до нього (вилковий навантажувач HYSTER H10XM-6 або еквівалент).

Також Замовником надана копія протоколу засідання комітету з конкурсних торгів державного підприємства "Херсонський морський торговельний порт"

від 18.01.2016 № 8/20-04 щодо розгляду звернення ТОВ "ФОРКС" про внесення змін до Документації, згідно з яким Замовником прийнято рішення залишити технічні вимоги до вилкового навантажувачу Hyster H10XM-6 без змін.

Отже, Документація, зокрема, технічні вимоги, копії документів, які надані Замовником та пояснення містять в собі інформацію щодо наміру Замовника провести Процедуру закупівлі для придбання вилкового навантажувача з характеристиками "HYSTER H10XM-6".

Замовник не спростував інформацію Скаржника, що вимогам Документації відповідає лише вилковий навантажувач Hyster H10XM-6.

Таким чином, взяти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише суб'єкти господарювання, які мають змогу запропонувати до закупівлі вилковий навантажувач Hyster H10XM-6; зазначені дії Замовника стосовно встановлення наведених вище вимог у Документації перешкоджають взяти участь у Процедурі закупівлі тим суб'єктам господарювання, у тому числі Скаржнику, які не мають змоги запропонувати продукцію конкретного виробника, визначеного Замовником (зокрема, з характеристиками, зазначеними вище). Замовник не довів відповідність вимогам продукції щонайменше двох виробників.

Статтею 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника щодо встановлення зазначених технічних вимог, наведених вище, у Документації порушують вимоги статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, зокрема, недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, зокрема, надану Замовником інформацію та пояснення, Замовник має усунути наведені вище порушення шляхом внесення відповідних змін до Документації 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 повністю.

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 "Херсонський морський торговельний порт" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "28.22.1. Вилковий навантажувач HYSTER H10XM-6 або еквівалент" [оголошення № 245955, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 15.12.2015 № 400 (15.12.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Голова Колегії

Н. СИДОРЕНКО