



**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

№ 1313-р/пк-ск від 17.06.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Альфатех"
вул. Собінова, 1,
м. Дніпропетровськ, 49083

Комунальне підприємство
"Житомиртеплокомуненерго"
Житомирської міської ради
вул. Київська 48, м. Житомир,
10014

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 "Альфатех" (надалі – Скаржник, ТОВ "Альфатех") від 28.04.2016 № 28/04/16 (zareestrovane в Комітеті 06.05.2016 за № 8-20/1518-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення комунальним підприємством "Житомиртеплокомуненерго" Житомирської міської ради (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "28.92.2. Машина інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) - код ДК 016-2010 – 28.92.2 [Ескаватор-навантажувач JCB 3CX SITEMASTER (або еквівалент) – 1 шт.], код ДК 021-2015 – 16000000-5 – Сільськогосподарська техніка" [оголошення № 093062, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 01.04.2016 № 63(01.04.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 10.05.2016 № 925-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 10.05.2016 № 20-29.3/07-1905-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 16.05.2016 № 1582/24 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

ТОВ "Альфатех" повідомляє у Скарзі, що документація конкурсних торгів (надалі – Документація) містить вимоги, що обмежують конкуренцію та призводить до дискримінації учасників Процедури закупівлі.

ТОВ "Альфатех" у Скарзі повідомляє, що ознайомившись з технічними вимогами Документації, вважає, що вони містять деякі технічні вимоги, які не впливають на продуктивність екскаватора-навантажувача та несуттєво відрізняються від технічних характеристик екскаватора-навантажувача Hyundai H940S, який Скаржник може запропонувати за конкурентною ціною.

I. Скаржник вважає дискримінаційними наступні вимоги Документації:

№	Вимога Документації	Характеристики екскаватора-навантажувача Hyundai H940S, який пропонує Скаржник та обґрунтування Скаржника
1	Максимальний крутний момент двигуна не менше 400 Нм при 1200 об/хвил	Максимальний крутний момент двигуна 42 кмс*м при 1350 об/хв, що дорівнює 412 Нм при 1350 об/хв. Скаржник вважає, що даний параметр не є критичним і необхідно зробити діапазон обертів, оскільки не всіма виробниками передбачений показник "при 1200 об/хвилину"
2	Об'єм паливного бака – не менше 160 л	Норми витрат палива для Hyundai H940S складають 7 літрів на 1 годину праці. Виходячи з цього запасу повного баку у 127 літрів вистачить на 18 годин безперервної праці техніки, що більше ніж достатньо для виконання не тільки планових робіт, але виконання робіт в аварійному режимі більше ніж двох робочих змін поспіль, що цілком відповідає потребам Замовника
3	Висота вивантаження навантажувального ковша по нижній кромці зубів при куті нахилу 43° – не менше 2740 мм	Скаржник повідомляє, що у технічних характеристиках Hyundai H940S висота навантаження навантажувального ковша по нижній кромці зубів при куті нахилу 43° становить 2710 мм, що на 30 мм менше, ніж зазначено у Документації, але цього достатньо для навантаження вантажівок
4	Глибина занурення навантажувального ковша – не менше 100 мм	У технічних характеристиках Hyundai H940S глибина занурення навантажувального ковша 96 мм, що на 4 мм менше, ніж заявлено у Документації. Навантажувальний ковш призначений для навантаження, а не для занурення, тому

		Скаржник вважає, що розбіжності у цьому параметрі є дуже незначними та не є критичним
5	Максимальна глибина копання екскаватора не менше 5970 мм	Згідно зі СНіП 2.04.02-84 "Водоснабжение. Наружные сети и сооружения", п. 8.42 "глибина закладення труб, рахуючи до низу, повинна бути на 0,5 м більше розрахункової глибини проникнення в ґрунт нульової температури". У центральних областях України глибина промерзання ґрунту не перевищує 1 м, тому розрахункова глибина залягання водопровідних комунікацій у середньому становить 1,5 – 2,0 м, для каналізації – 3,0 – 4,0 м. Виходячи з вищезазначених технічних даних, максимальної глибини копання екскаватора-навантажувача Hyundai H940S, яка складає - 5350 мм, на думку Скаржника, буде більше ніж достатнім для виконання робіт
6	Максимальний виліт ковша екскаватора при повороті стріли на 90° - не менше 7090 мм	У технічних характеристиках Hyundai H940S максимальний виліт ковша екскаватора при повороті стріли на 90° становить 6855 мм, що на 235 мм менше, ніж заявлено у Документації. Скаржник вважає, що показник не впливає на продуктивність та якість виконання робіт та є довідниковим
7	Транспортна швидкість пересування не менше 40 км/год	У технічних характеристиках Hyundai H940S транспортна швидкість пересування 37 км/годину, що є менше встановленого Замовником параметру на 3 км/год (менше, ніж на 8 %). За інформацією Скаржника, оскільки на великій відстані дана техніка самостійно переміщується рідко, а у більшості випадках на тралах, то втрата часу від самостійного переміщення буде мінімальна
8	Гідравлічна система. Основна гідравлічна система обладнана трьома шестерними насосами з високим КПД. Тиск і продуктивність гідроприводу автоматично регулюються залежно від умов роботи	У технічних характеристиках Hyundai H940S основна гідравлічна система обладнана двома шестерними насосами з високим КПД, при цьому продуктивність і тиск системи не гірші, а й ліпші, ніж заявлено у Документації. Скаржник повідомляє, що цей показник є власною особливістю машини, яка не погіршує її технічні характеристики
9	Тиск в гідравлічній системі не менше 251 Бар	У технічних характеристиках Hyundai H940S тиск в гідравлічній системі складає 250 кгс/см ² , що дорівнює 245, 17 Бар та на 1,9 % менше, ніж заявлено у Документації. Скаржник стверджує, що тиску в гідравлічній системі екскаватора-навантажувача Hyundai H940S досить для того, щоб техніка ефективно виконувала необхідні роботи, а також зазначена розбіжність є незначною та не впливає на ефективність роботи техніки
10	Система автоматичного повернення навантажувального	Скаржник повідомляє, що дана система ефективна під час перевалки сипучих вантажів на добувних підприємствах і у великих обсягах, з заповненням ковша на 110%. Скаржник стверджує, що у комунальній сфері не передбачено

	обладнання до копання після вивантаження	використання екскаватора-навантажувача в даних умовах. У інших умовах, за твердженням Скаржника, Замовник переплачує за опціонне обладнання, не користуючись ним
11	Стріла навантажувача обладнана системою плаваючого ковша	Данна система ефективна при перевезенні сипучих вантажів на великі відстані і у великих обсягах, з заповнюванням ковша на 110%. У комунальній сфері не передбачується використання екскаватора навантажувача в даних умовах. У інших умовах, за твердженням Скаржника, Замовник переплачує за опціонне обладнання, не користуючись ним
12	Сидіння оператора має підвіску, обладнане підголівником, підлокітниками та ременем безпеки, має регулятори положення сидіння, має електричний підігрів	В комплектації Hyundai H940S є обігрів кабінки, що може замінити електричний підігрів сидіння, у протилежному випадку Замовник переплачує за додаткове обладнання та вводить дискримінаційну вимогу, яка не впливає на продуктивність техніки
13	Рульові тяги розташовані позаду переднього моста	З технічного боку, розташування рульових тяг відносно переднього моста, значення не має. Рульові тяги розташовані попереду переднього моста мають додатковий захист і виконують такі самі функції, як і рульові тяги, розташовані позаду переднього моста. Якщо розташування тяг позаду переднього моста обумовлюється можливістю захисту з боку переднього моста, тоді страждає передній міст, що завдає ще більших збитків. Скаржник вважає, що цей параметр жодним чином не впливає на продуктивність техніки та повинен бути виключений
14	Блок підігріву двигуна від зовнішньої електричної системи 240 Вольт	В базовій комплектації екскаватора-навантажувача Hyundai H940S є в наявності свіча передпускового підігріву. Цей параметр, на думку Скаржника, полегшує запуск двигуна при низьких температурах і не потребує наявності зовнішньої електричної системи 240 В, що є безумовною перевагою

ТОВ "Альфатех" у Скарзі зазначає, що вимоги, визначені в Документації, підготовлені з урахуванням конкретного екскаватора-навантажувача JCB 3CX SITEMASTER і відповідають лише одному конкретному виробнику і моделі.

На підтвердження зазначеної інформації, ТОВ "Альфатех" у Скарзі посилається на веб сторінку в мережі Інтернет вказаного виробника.

У Скарзі ТОВ "Альфатех" просить зобов'язати Замовника внести зміни до Документації у запропонованій ним редакції.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає наступне.

Щодо пункту 1.

За твердженням Замовника, "максимальний крутний момент двигуна – це співвідношення максимальної потужності двигуна, кількість його обертів та обертів при максимальному крутному моменту. Чим менше буде останній показник відносно другого, тим еластичніша робота двигуна. Таке співвідношення пом'якшує роботу двигуна. Завдяки цьому показнику оператор екскаватора має можливість працювати педаллю газу,

нарошувати та знижувати швидкість, не переключаючи при цьому режим роботи екскаватора.

При більш високих обертах двигуна, збільшуються витрати налива, більш інтенсивніше зношуються деталі та механізми.

Крутний момент відповідає за здатність прискорюватися та за можливість долати перешкоди.

Проведення аварійно-ремонтних робіт відбувається переважно в умовах пересічної та заболоченій місцевості. В такому разі крутний момент дає екскаватору тягу для долання перешкод".

Щодо пункту 2.

Замовник повідомляє, що даний об'єм паливного бака зумовлений тим, що його запасу вистачить на 24 години роботи екскаватора в тяжких умовах.

Замовник зазначає, що вказаний об'єм паливного баку обумовлений необхідністю забезпечення безперебійної та автономної роботи екскаватора протягом тривалого періоду часу на віддалених ділянках при ліквідації аварійних ситуацій, (які мають усуватися максимально оперативно), на які відсутня можливість постачання паливно-мастильних матеріалів для своєчасної дозаправки оскільки заправка транспорту відбувається лише на заправних мережах ПП "Окко-Бізнес Контракт".

Щодо пункту 3.

Замовник повідомляє, що дана відмінність у характеристиках є несуттєвою, тому він може погодитись на внесення зміни до Документації у наступній редакції "Висота вивантаження навантажувального ковша по нижній кромці зубів при куті нахилу 43° – не менше 2710 мм".

Щодо пункту 4.

Замовник стверджує, що більша глибина занурення дозволяє здійснювати розробку, ущільнювання та планування ґрунту під час виконання земельних робіт в більших обсягах за один цикл, що зменшує витрати паливно-мастильних матеріалів.

Замовник повідомляє, що розбіжність 4 мм є незначною, тому він може погодитись внести такі зміни до Документації.

Щодо пункту 5.

За твердженням Замовника, вказана мінімальна глибина копання обумовлена по-перше, не тільки глибиною залягання теплових мереж, яка місцями сягає 5 метрів, а ще й необхідністю забезпечення додаткового простору з низу теплових мереж для виконання робіт з усунення пошкоджень тепломереж, що виникають в нижній його частині; по-друге, навіть за умови ремонту тепломереж, що знаходиться на глибині менш 5 метрів більша довжина стріли надає можливість виконання робіт на більшій відстані від місця безпосередньої аварії (пориву), що дозволяє виконувати роботи на більш сталому ґрунті; по-третє, ділянки теплових мереж, на яких проходять ремонтні роботи частково розташовані в прибережній зоні річок та озер, що створює додаткову небезпеку для техніки та осіб, які нею керують, оскільки виконання робіт на підтопленому внаслідок пориву теплових мереж на ґрунті біля річок та озер може призвести до зсуву ґрунту та як наслідок падіння техніки в водоймище та її пошкодження, та знищення.

Таким чином, за твердженням Замовника, більша довжина стріли забезпечує можливість більш безпечного виконання робіт, без додаткових витрат часу та ресурсів для укріплення ґрунту.

Щодо пункту 6.

Замовник не надав пояснень з приводу даного пункту Скарги.

Щодо пункту 7.

За інформацією Замовника, оскільки передбачається експлуатація екскаватора без застосування додаткової техніки, для його доставляння на місце проведення робіт, швидкість має вирішальне значення для оперативного досягнення екскаватором місця виконання робіт та пересування між ними.

Від швидкості прибуття техніки, її здатності швидкого пересування на значну відстань залежить, як швидко буде відновлено теплопостачання м. Житомира.

Щодо пункту 8.

Замовник не надав пояснень з приводу даного пункту Скарги.

Щодо пункту 9.

Замовник стверджує, що зазначений тиск в гідравлічній системі впливає на відривне зусилля ковша, що є однією з основних характеристик копання, та приводить до зменшення обсягів навантаження на техніку, що в свою чергу зменшує кількість поломок та як наслідок, затрат на ремонт та технічне обслуговування. Також, Замовник зазначає, що зазначений тиск покращує керування, підвищує КПД без збільшення витрат на паливо.

Щодо пункту 10.

Замовник не надав пояснень з приводу даного пункту Скарги.

Щодо пункту 11.

Замовник стверджує, що оскільки виконання земельних робіт передбачає пересування ґрунту технікою на нерівній поверхні, стріла навантажувача має бути обладнана системою плаваючого ковша, що дозволяє стабілізувати положення ковша незалежно від нерівностей дорожнього покриття, використовуючи тільки власну вагу без застосування гідравлічної системи оператором.

Замовник повідомляє, що дана техніка буде використовуватися для переміщення та погрузки ґрунта та сипучих вантажів, копання траншей та прокладання інженерних комунікацій.

Щодо пункту 12.

Замовник стверджує, що дефіцит кваліфікованих кадрів на підприємстві зобов'язує Замовника вживати всіх залежних від нього необхідних, достатніх заходів для забезпечення комфорту та безпеки під час виконання робіт. Відсутність зазначених в Документації технічних особливостей обладнання місця оператора призведе, навіть за умови дотримання нормативів робочого часу до надмірної втоми та професійних захворювань, в наслідок чого, на думку Замовника, він буде нести додаткові витрати з залучення фахівців сторонніх організацій.

Щодо пункту 13.

Зазначена вимога до розташування рульових тяг обумовлена, на думку Замовника, тим, що в іншому випадку під час зіткнення з будь-якою перешкодою основне навантаження (удар), буде приймати на себе рульова тяга, яка на відміну від корпусу переднього мосту має рухомі частини.

У той самий час, за твердженням Замовника, під час дотримання вимог Документації щодо розташування рульової тяги під час зіткнення основний удар припадатиме на передній міст, який є більш міцним та буде створювати додатковий захист рульової тяги.

Щодо пункту 14.

Замовник стверджує, що дані технічні вимоги обумовлені експлуатацією двигуна в холодний період року.

Виконання робіт в холодну пору року (при значних мінусових температурах), та без блоку підігріву двигуна може привести до збою під час запуску та мати негативні наслідки,

такі як прискорення зношування компонентів ДВЗ та зменшення строку експлуатації двигуна.

Таким чином, за твердження Замовника, навіть за наявності свічі підігріву двигун повинен бути обладнаний пристроєм холодного пуску, в іншому випадку може відбутися вихід з ладу двигуна, у зв'язку з порушенням вимог експлуатації, внаслідок чого Замовник зазнає додаткових збитків.

Також Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що для нього не мають значення торгівельна марка, виробник, країна походження товару, що є предметом закупівлі. Крім того, на думку Замовника, у Документації не зазначено, що до участі у Процедурі закупівлі допускаються лише безпосередні виробники чи їх прямі представники.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3.2 розділу I Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з додатку 6 Документації.

Згідно з пунктом 3.7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів незаперечні та вичерпні докази відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним вимогам Документації наведеним у додатку 6 Документації.

У додатку 6 Документації визначені технічні вимоги на закупівлю екскаватора-навантажувача [Екскаватор-навантажувач JCB 3CX SITEMASTER, або еквівалент] та, зокрема, зазначено наступне:

№	Найменування технічних та якісних характеристик
3	Максимальний крутний момент двигуна не менше 400 Нм при 1200 об/хвил
7	Об'єм паливного бака – не менше 160 л.
10	Висота вивантаження навантажувального ковша по нижній кромці зубів при куті нахилу 43° – не менше 2740 мм.
11	Глибина занурення навантажувального ковша – не менше 100 мм.
15	Максимальна глибина копання екскаватора не менше 5970 мм.
17	Максимальний виліт ковша екскаватора при повороті стріли на 90° - не менше 7090 мм.
22	Транспортна швидкість пересування не менше 40 км/год.
32	Гідравлічна система Основна гідравлічна система обладнана трьома шестерними насосами з високим КПД. Тиск і продуктивність гідроприводу автоматично регулюються залежно від умов роботи.
34	Тиск в гідравлічній системі не менше 251 Бар
45	Система автоматичного повернення навантажувального обладнання до копання після вивантаження.
46	Стріла навантажувача обладнана системою плаваючого ковша.
47	Сидіння оператора має підвіску, обладнане підголівником, підлокітниками та ременем безпеки, має регулятори положення сидіння, має електричний підігрів.
50	Рульові тяги розташовані позаду переднього моста.
69	Блок підігріву двигуна від зовнішньої електричної системи 240 Вольт.

Скаржник не обґрунтував та не довів необхідність внесення Замовником саме вказаних ТОВ "Альфатех" у Скарзі змін до Документації.

Разом з цим, Замовник не спростував інформацію Скаржника, не довів та документально не підтвердив, що всім у сукупності технічним вимогам (за всіма позиціями),

встановленим у додатку 6 Документації, відповідають зареєстровані в Україні екскаватори-навантажувачі щонайменше двох виробників.

На засіданні Колегії, яке відбулось 17.06.2016, представник Замовника погодився внести зміни до Документації.

За умови, якщо хоча б один технічний параметр екскаватора-навантажувача, який пропонується учасниками Процедури закупівлі, не відповідає технічним вимогам Документації, пропозиція конкурсних торгів такого учасника (навіть за умови відповідності іншим вимогам) не буде відповідати умовам Документації та повинна бути відхилена Замовником на підставі статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище технічних вимог до предмета закупівлі порушують один з принципів здійснення закупівель – недискримінація учасників (у тому числі, Скаржника), та вимоги частини третьої статті 22 Закону, згідно з якою документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Таким чином, Замовник повинен внести зміни 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 частиною десятою 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 комунальне підприємство "Житомиртеплокомуненерго" Житомирської міської ради внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "28.92.2. Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) - код ДК 016-2010 – 28.92.2 [Екскаватор-навантажувач JCB 3CX SITEMASTER (або еквівалент) – 1 шт.], код ДК 021-2015 – 16000000-5 – Сільськогосподарська техніка" [оголошення № 093062, оприлюднене на веб-порталі

Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 01.04.2016 № 63(01.04.2016)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК