



**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

№ 1164-р/пк-ск від 03.06.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю з іноземними
інвестиціями "ЦЕППЕЛІН
УКРАЇНА ТОВ"

вул. Васильківська, буд. 34,
м. Київ, 03022

Публічне акціонерне товариство
"Укртрансгаз" в особі філії
Управління магістральних
газопроводів "Київтрансгаз"

просп. Космонавта Комарова, 44,
Солом'янський р-н, м. Київ, 03065

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 з іноземними інвестиціями "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" (надалі – Скаржник, ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ") від 20.04.2016 № 20/04/01 (зареєстровану в Комітеті 20.04.2016 за № 8-20/1316-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення публічним акціонерним товариством "Укртрансгаз" в особі філії Управління магістральних газопроводів "Київтрансгаз" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "28.92.2. Екскаватор гусеничний" [оголошення № 067095, оприлюднене на веб-порталі

Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 04.03.2016 № 44(04.03.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог законодавства.

Рішенням Колегії від 22.04.2016 № 788-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 22.04.2016 № 20-29.3/07-1653-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листами від 28.04.2016 № 3919/38-02 та від 03.06.2016 № 4903/38-02 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 з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" повідомляє у Скарзі, що технічні та якісні характеристики дизельних 4-х циліндрових двигунів з прямим вприском палива, які визначені у додатку 4 документації конкурсних торгів (надалі – Документація), прописані під конкретні моделі конкретного виробника екскаваторів гусеничних та екскаватора міні, а саме – під модель JCB 220 та модель JCB 8050 відповідно, виробником яких є компанія JC Bamford Excavators.

ТОВ з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" зауважує, що такі дії з боку Замовника є дискримінаційними та не дають можливості взяти участь у Процедурі закупівлі більшій кількості компаній, оскільки навіть несуттєві відхилення будуть підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів, що в свою чергу, на думку ТОВ з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", призведе до зменшення конкуренції та безпідставним витратам державних коштів.

Тому, за твердженням Скаржника, Замовник повинен внести зміни до Документації. Свою позицію Скаржник обґрунтовує наступним.

1. ТОВ з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" пропонує у Скарзі внести такі зміни до додатку 4 Документації стосовно вимог до екскаватора міні:

- пункт 2. Об'єм, см. куб. викласти у такій редакції: не більше 2500 см³;
- пункт 5. Ширина, не більше викласти у такій редакції: не більше 1980 мм;
- пункт 16. Максимальна висота вивантаження викласти у такій редакції: не менше 3900 мм.

За твердженням Скаржника, внесення зазначених змін усуне дискримінаційні умови та дозволить взяти участь у Процедурі закупівлі більшій кількості учасників – виробників екскаваторів, оскільки, як зауважує ТОВ з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", пункти 2, 5 та 16 технічних вимог до екскаватора міні викладені таким чином, що у Процедурі закупівлі може взяти участь лише один виробник та з однією конкретною моделлю такого екскаватора – екскаватор JCB 8050 виробництва компанії JC Bamford Excavators. На підтвердження даної інформації Скаржник надав порівняльну таблицю, у якій зазначена продукція JCB 8050 та CAT 305E CR.

ТОВ з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" зауважує, що моделі, які відповідатимуть зміненим умовам Документації, згідно з пропозиціями Скаржника, не поступаються за якістю та продуктивністю, конкретній моделі екскаватора, під яку, на думку ТОВ з ПІ "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", Замовник розробив технічні вимоги.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що всі технічні вимоги зазначені ним у Документації сформовані для забезпечення експлуатаційних характеристик екскаваторів, що дозволять в майбутньому їх використання з максимальною ефективністю при мінімальному рівні витрат на експлуатацію, а саме:

- об'єм двигуна не більше 2200 см³, згідно з Документацією на відміну від 2500 см³ запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", має перевагу в паливній економічності;

- ширина 1950 мм згідно з Документацією на відміну від 1980 мм запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", дозволить транспортувати екскаватор міні в кузові автомобілів, що є в розпорядженні Замовника і призначені для цього. З більшими габаритами, за твердженням Замовника, транспортування екскаватора в кузові автомобіля є неможливим.

Щодо максимальної висоти вивантаження екскаватора міні Замовник пояснень не надав.

За твердженням Замовника, аргументи викладені ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" у скарзі є необґрунтованими та безпідставними.

Крім того, Замовник листом від 03.06.2016 № 4903/38-02 повідомив, що він дійшов до висновку щодо необхідності внесення змін до Документації та викладення додатку 3 в новій редакції.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів складається з чотирьох окремих частин: комерційної, кваліфікаційної, технічної частини та забезпечення пропозиції конкурсних торгів.

Технічна частина повинна містити документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним характеристикам та іншим вимогам до предмета закупівлі (технічним завданням тощо), визначеним у додатку 3 Документації.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, визначеним у додатку 3 Документації.

У додатку 3 Документації містяться, зокрема, наступні вимоги до екскаватора гусеничного міні:

№ з/п	Найменування технічних та якісних характеристик	Вимога
2.	Об'єм, см. куб, не більше	2200
5.	Ширина, не більше, мм	1950
16.	Максимальна висота вивантаження, не менше, мм	4001

Скаржник не обґрунтував та не довів необхідність внесення Замовником саме вказаних ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" у Скарзі змін до Документації.

Замовник не спростував інформації Скаржника, не довів та документально не підтвердив, що всім у сукупності технічним вимогам (за всіма позиціями), встановленим у додатку 3 Документації, відповідають зареєстровані в Україні екскаватори гусеничні міні щонайменше двох виробників.

На засіданні Колегії, яке відбулось 03.06.2016, представник Замовника погодився внести зміни до Документації.

За умови, якщо хоча б один технічний параметр екскаватора гусеничного міні, 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.

2. За інформацією ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", так само, як і щодо умов до екскаватора міні, технічні вимоги до екскаватора гусеничного 1,2 м³ є дискримінаційними, оскільки, за твердженням Скаржника, розроблені під конкретну модель екскаватора – JCB 220 та дозволяють приймати участь у Процедурі закупівлі лише компанії JC Bamford Excavators. Натомість, за інформацією ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", внесення Замовником запропонованих змін до Документації дозволить прийняти участь більшій кількості учасників Процедури закупівлі, зокрема, як повідомляє ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" сам Скаржник зможе висунути пропозицію щодо двох моделей екскаваторів його виробництва Екскаватор гусеничний 1,2 м³. На підтвердження даної інформації Скаржник надав порівняльну таблицю, у якій зазначена продукція JCB 220, CAT 320D2L та CAT 320DE GC.

ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" пропонує у Скарзі внести такі зміни до додатку 4 Документації стосовно вимог до екскаватора гусеничного 1,2 м³:

- пункт 1. Потужність не менше 172 к. с. викласти у новій редакції: не менше 151 к.с.;
- пункт 2. Об'єм, м. куб, не більше 4900 см³ викласти в новій редакції: не менш 7100 см³;
- пункт 6. Ширина екскаватора з башмаками гусениць (600 мм), не більше, мм (2590 мм) викласти в новій редакції: не більше 2800 мм;
- пункт 12. Зусилля відриву ковша не менше, кгс (15 800 кг) викласти у новій редакції: не менше 14 800 кг;
- пункт 13. Максимальне зусилля на рукояті екскаватора не менше, кгс (12550 кг) викласти в новій редакції: не менше 12 000 кг;
- пункт 25. Тиск на ґрунт не більше, кг/см.кв (0,45 кг/см²) викласти в новій редакції: не більше 0,49 кг/см²;
- пункт 27. Швидкість повороту бази екскаватора не менше, об/хв. (12,9) викласти в новій редакції: не менше 10,9 об/хв.;
- пункт 32. Максимальний тиск в гідравлічній системі не менше, Бар (372) викласти в новій редакції: не менше 360 бар.

На думку Скаржника, внесення вказаних змін дозволить взяти участь у Процедурі закупівлі ще хоча б одній компанії, що усуне зазначені порушення та зробить Документацію такою, що відповідає принципу недискримінації учасників процедури закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що всі технічні вимоги зазначені ним у Документації сформовані для забезпечення експлуатаційних характеристик екскаваторів, що дозволять в майбутньому їх використання з максимальною ефективністю при мінімальному рівні витрат на експлуатацію, а саме:

- потужність двигуна 172 к.с. відповідно до Документації, на відміну від 151 к.с. запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", необхідна для забезпечення ефективної роботи екскаваторів в скальних ґрунтах;

- об'єм двигуна не більше 4900 см. куб, відповідно до Документації на відміну від 7200 см. запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" має перевагу в паливній економічності;

- ширина екскаватора з башмаками гусениць (600 мм), не більше 2590 мм відповідно до Документації, не може бути збільшеною до 2800 мм запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", у зв'язку з перевищенням максимальної допустимої габаритної ширини техніки при перевезенні дорогами загального користування;

- зусилля відриву ковша не менше 15 800 кг відповідно до Документації на відміну від 14 800 кг запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", необхідна для забезпечення ефективної роботи екскаваторів в скальних ґрунтах;

- тиск на ґрунт не більше 0.45 кг/см.кв. відповідно до Документації на відміну від 0,49 кг/см.кв. запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", необхідний для можливості проводити земляні роботи в заболоченій місцевості;

- швидкість повороту бази екскаватора відповідно до Документації, не менше 12,9 об/хв. на відміну від 10,9 об/хв. запропонованих ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ", є необхідною умовою для забезпечення швидкодії екскаваторної установки при виконанні земельних робіт при ремонті магістральних газопроводів.

За твердженням Замовника, аргументи, викладені ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" у Скарзі, є необґрунтованими та безпідставними.

Щодо максимального зусилля на рукояті екскаватора та максимального тиску в гідравлічній системі Замовник пояснень не надав.

Крім того, Замовник листом від 03.06.2016 № 4903/38-02 повідомив, що він дійшов до висновку щодо необхідності внесення змін до Документації та викладення додатку 3 в новій редакції.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Додаток 3 Документації містить перелік технічних вимог та якісних характеристик до екскаватора гусеничного 1,2 м³.

Відповідно до додатку 3 Документації містять, зокрема, наступні технічні положення (вимоги до екскаватора гусеничного 1,2 м³):

№ з/п	Найменування технічних та якісних характеристик	Вимога
1.	Потужність не менше, к.с.	172
2.	Об'єм, м. куб, не більше	4900
6.	Ширина екскаватора з башмаками гусениць (600 мм), не більше, мм	2590
12.	Зусилля відриву ковша не менше, кгс	15800
13.	Максимальне зусилля на рукояті екскаватора не менше, кгс	12550
25.	Тиск на ґрунт не більше, кг/см.кв	0,45
27.	Швидкість повороту бази екскаватора не менше, об/хв.	12.9
32.	Максимальний тиск в гідравлічній системі не менше, Бар	372

Скаржник не обґрунтував та не довів необхідність внесення Замовником саме вказаних ТОВ з П "ЦЕППЕЛІН УКРАЇНА ТОВ" у Скарзі змін до Документації.

Замовник не спростував інформації Скаржника, не довів та документально не підтвердив, що всім у сукупності технічним вимогам (за всіма позиціями), встановленим у

додатку 3 Документації, відповідають зареєстровані в Україні екскаватори гусеничні 1,2 м³ щонайменше двох виробників.

На засіданні Колегії, яке відбулось 03.06.2016, представник Замовника погодився внести зміни до Документації.

За умови, якщо хоча б один технічний параметр екскаватора гусеничного 1,2 м³, 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.

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 наведене вище, Колегію встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" 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 цінових 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 одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

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 "Укртрансгаз" в особі філії Управління магістральних газопроводів "Київтрансгаз" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "28.92.2. Екскаватор гусеничний" [оголошення № 067095, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель,

бюлетень від 04.03.2016 № 44(04.03.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК