



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

Ім'я (найменування) суб'єкта оскарження:	товариство з обмеженою відповідальністю "Виробничо-торгівельна фірма "Елегія" (надалі – Скаржник)
Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:	вул. Миколи Руденко, 35, м. Дніпро, 49101
Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:	UA-2020-02-04-002860-с.а3
Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:	28.02.2020; 15:58
Найменування замовника:	комунальне підприємство "Маріупольське виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства" (надалі – Замовник)
Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі:	UA-2020-02-04-002860-с "ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбінги та супутні вироби" (надалі – Процедура закупівлі)

РІШЕННЯ

№5274-р/пк-пз від 19.03.2020

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Виробничо-торгівельна фірма "Елегія" від 28.02.2020 № UA-2020-02-04-002860-с.а3 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

ВСТАНОВИЛА:

Надалі за текстом вказаного рішення терміни та визначення:

- Закон України "Про публічні закупівлі" – Закон;
- тендерна документація – Документація;
- тендерна пропозиція – Пропозиція.

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до Документації.

Рішенням Колегії від 03.03.2020 № 4027-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду.

На веб-порталі Уповноваженого органу (prozogto.gov.ua) був розміщений, зокрема, лист від 03.03.2020 № 20-29/03-2768-пз, згідно з яким Колегією було запропоновано Замовнику надати, серед іншого, пояснення по суті Скарги.

Замовник засобами електронного зв'язку надав пояснення по суті Скарги (лист від 11.03.2020 № 62.3.2-14926-62.17.1).

У ході розгляду Скарги, інформації, одержаної за Скаргою, та інформації, розміщеної в електронній системі закупівель, встановлено наступне.

Скаржник зазначає, що у запропонованій Документації двошарові профільні труби для безнапірних трубопроводів згідно ДСТУ Б В 2.5-32:2007 діаметрами Рзовн. 110 мм/ Рвнутр. не менше 90 мм; Рзовн. 160 мм/ Рвнутр. не менше 134 мм; Рзовн. 200 мм/ Рвнутр. не менше 167 мм; Рзовн. 315мм/Рвнутр. не менше 263 мм на сьогоднішній день в Україні виробляє тільки ТОВ "Калуський трубний завод" у складі торгової групи Поліпластик, що призводить до звуження кола учасників по даному тендеру, та взагалі виключає можливість участі виробників продукції, а також представників (дилерів) виробників які діють за принципами добросовісної конкуренції.

Скаржник зазначає, що на вимогу ТОВ "ВТФ "Елегія" № UA-2020-02-04-002860-с.б2 від 19.02.2020 17:41, щодо умов закупівлі Замовник не надав документального підтвердження, що за позицією на закупівлю "двошарові профільні труби для безнапірних трубопроводів згідно ДСТУ Б В 2.5-32:2007" іншої каналізації згідно ТУ виробника може бути запропонована продукція щонайменше двох виробників, яка зареєстрована в Україні належним чином та не спростував інформацію Скаржника.

Скаржник вважає, що Замовником допущені дискримінаційні вимоги та грубо порушуються вимоги Закону. У зв'язку з вищевикладеним Скаржник вважає, що Замовник повинен був внести до Документації зміни, та поділити асортимент зазначеної в тендері продукції на 2 окремих лота:

на закупівлю за 1 лотом - водопровідної труби з поліетилену класу ПЕ-100 (ДСТУ EN 12201-2);

на закупівлю за 2 лотом - двошарові профільні труби для безнапірних трубопроводів згідно ДСТУ Б В 2.5-32:2007 іншої каналізації згідно ТУ виробника. В яких не буде порушено принципів добровільної конкуренції та недискримінації учасників закупівлі.

Замовник зазначає, що ним проведено моніторинг основних виробників трубної продукції на території України та за її межами. Так, окрім вказаного Скаржником ТОВ "Калуського трубного заводу" вказану гофровану трубу виробляють та поставляють декілька торгівельних марок. Дану інформацію можна перевірити за посиланням:

<https://www.iplast.com.ua/ru/trubv-gofrirovannvc-kanalizatsionnve-polipropilenowe>

Замовник зазначає, що Промислова група "Інсталпласт вітчизняний виробник пластикових труб для водопостачання, газопостачання та водовідведення. Виробник труби Е2-К — двошарової гофрованої безнапірної для зовнішніх каналізаційних мереж..

<https://elplast.com.ua/virobnitstvo/dvosharovi-ffofrovani-trubi-e2/trubv-e2-k-dvosharovi-gofrovani-beznaipirni-dlva-zovnishnih-kanalizatsijnvh-merezh/>

Замовник зазначає, що ТОВ "Ельпласт-Львів" компанія, яка є провідним виробником та постачальником всіх полімерних труб для: водопостачання; газопостачання; водовідведення (каналізації); дренажу; теплових мереж гарячого

водопостачання та центрального опалення; силових електромереж, оптоволоконних ліній зв'язку. Виробник труби E2-K — двошарової гофрованої безнапірної для зовнішніх каналізаційних мереж.

<https://spiroplast.com/trubv-gofr-dlva-kanalizacii/>

Замовник зазначає, що Завод "Спиропласт" виробник полімерних труб для мереж водопостачання, водовідведення, газопостачання та теплопостачання діаметрами від 20 до 3000 мм, колодязів зовнішньої каналізації, діаметром до 2200 мм для систем різної конструкції, а також резервуарів різної конфігурації та функціонального призначення.

Виробник труби пластикової двошарової гофрованої 110 мм/ 160 мм/ 200 мм.

<https://www.tehnoworld.ro/en/solutions/sewage-networks/gravitational/corrugated-pipe/corrugated-pipe>

Замовник зазначає, що SC TexhoWorld SRL виробник поліетиленових та поліпропіленових труб високої щільності для мереж водопостачання, газопостачання, каналізації та іригації.

Замовник зазначає, що виробник поліпропіленової гофрованої двостінної труби для безнапірних каналізаційних підземних мереж.

Замовник зазначає, що таким чином, на території України існує щонайменше чотири виробника, що виготовляють всю номенклатуру труб, зазначених в технічному завданні. А якщо врахувати інших виробників за межами країн, які мають можливість прийняти участь у євротогах — то значно більше.

Замовник зазначає, що суб'єкт оскарження не є виробником продукції та для того, щоб прийняти участь у тендері, він має можливість будь-де придбати необхідні матеріали та запропонувати Замовнику. Оскільки на ринку постачання труб існує дуже багато ділерів та трейдерів, то безперечно Замовник не в змозі задовольнити одночасно можливості усіх постачальників, а розділяти предмет закупівлі за одним кодом ДК є недоцільно з урахуванням вказаних вище доводів.

Замовником на розгляд Колегії надано витяги з сайтів виробників.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до статті 22 Закону технічна специфікація не повинна містити посилання на конкретну торговельну марку чи фірму, патент, конструкцію або тип предмета закупівлі, джерело його походження або виробника. У разі, якщо таке посилання є необхідним, воно повинно бути обґрунтованим, а специфікація повинна містити вираз "або еквівалент".

Відповідно до розділу II "Визначення предмета закупівлі товарів і послуг" Наказу Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 17.03.2016 № 454 "Про затвердження Порядку визначення предмета закупівлі" та Закону України "Про публічні закупівлі" визначено, що предмет закупівлі товарів і послуг визначається Замовником згідно з пунктами 17 і 32 частини першої статті 1 Закону та на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 11.10.2010 № 457, за показником п'ятого знака із зазначенням у дужках предмета закупівлі відповідно до показників третьої - п'ятої цифр основного словника національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23.12.2015 № 1749, а також конкретної назви товару чи послуги.

Окремі частини предмета закупівлі (лоти) за показниками шостого - десятого знаків Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 11.10.2010 № 457, із зазначенням у дужках предмета закупівлі відповідно до

показників четвертої - восьмої цифр Єдиного закупівельного словника, а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Відповідно до пункту 1 розділу III Документації Пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення Замовником), та завантаження файлів, зокрема, з інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію (у разі потреби (плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі).

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації вимоги Замовника з детальним описом предмета закупівлі у т. ч. про необхідні технічні, якісні, кількісні характеристики викладено в додатку 5 Документації.

Додатком 5 Документації передбачено технічне завдання, зокрема, передбачено двохшарові профільні труби для безнапірних трубопроводів згідно ДСТУ Б В 2.5-32:2007 діаметрами Рзовн. 110 мм/ Рвнутр. не менше 90 мм; Рзовн. 160 мм/ Рвнутр. не менше 134 мм; Рзовн. 200 мм/ Рвнутр. не менше 167 мм; Рзовн. 315мм/Рвнутр. не менше 263 мм

Скаржник не довів необхідності внесення змін до Документації саме в редакції, наведеній у Скарзі.

Разом з тим, Замовник не надав документи, що підтверджують наявність щонайменше двох виробників, продукція яких відповідає всім у сукупності технічним характеристикам, встановленим Документацією.

Враховуючи викладене, взяти участь у Процедурі закупівлі зможуть ті учасники, які можуть запропонувати продукцію конкретного виробника, що є дискримінаційним по відношенню до інших суб'єктів господарювання, зокрема, Скаржника.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації наведених вище вимог порушують вимоги частини третьої статті 5 та частини четвертої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, а також права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі, та принципи недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель, передбачені статтею 3 Закону.

Враховуючи вище викладене, Замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, викладену в 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 відповідні зміни до Документації.

Відповідно до частини дев'ятої 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 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, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною тендерної документації), привести тендерну документацію у

відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Враховуючи наведене в мотивувальній частині цього рішення, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника внести відповідні зміни до Документації з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі в межах одержаної за скаргою інформації та інформації, розміщеної в електронній системі закупівель, виходячи з положень частини десятої 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 публічні закупівлі", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати комунальне підприємство "Маріупольське виробниче управління водопровідно-каналізаційного господарства" внести зміни до тендерної документації за процедурою закупівлі - "ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тюрінги та супутні вироби", оголошення про проведення якої оприлюднено на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2020-02-04-002860-с, з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Н. СИДОРЕНКО

Члени Колегії

Н. БУРОМЕНСЬКА

М. ПРОЦИШЕН