

КОПІЯ



**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 "АКВІЛОН-ЕНЕРГІЯ" (надалі – Скаржник)
Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:	вул. Верхній Вал, 48/28А, кв. 24, м. Київ, 04070
Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:	UA-2017-11-09-002046-с.с3
Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:	21.11.2017; 16:53
Найменування замовника:	публічне акціонерне товариство "Українська залізниця" в особі філії "Енергозбут" (надалі – Замовник)
Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі:	UA-2017-11-09-002046-с "ДК 021:2015: 45310000-3 — Електромонтажні роботи" (надалі – Процедура закупівлі)

**РІШЕННЯ**

№ 8657-р/пк-пз від 08.12.2017

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 "АКВІЛОН-ЕНЕРГІЯ" від 21.11.2017 № UA-2017-11-09-002046-с.с3 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

**ВСТАНОВИЛА:**

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у тендерній документації та просить, зокрема, зобов'язати Замовника привести тендерну документацію у відповідність з вимогами чинного законодавства.

Рішенням Колегії від 23.11.2017 № 8251-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду.

На веб-порталі Уповноваженого органу (prozorro.gov.ua) був розміщений, зокрема, лист від 24.11.2017 № 20-29/07-4803-пз, згідно з яким Колегією було запропоновано Замовнику надати, серед іншого, пояснення по суті Скарги.

Скаржник повідомляє про встановлення дискримінаційних вимог у тендерній документації (надалі – Документація), які порушують його права в Процедурі закупівлі, а саме.

1. Скаржник зауважує, що кінцевий термін подання тендерної пропозиції за даною Процедурою закупівлі визначений до 26.11.2017 16:00, дата аукціону передбачена 27.11.2017 12:44. Отже, керуючись строками визначеними в пункті 2 статті 32 Законом України "Про публічні закупівлі" (надалі – Закон), договір про закупівлю не може бути укладений раніше ніж 10 календарних днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір. Найближча можлива дата підписання договору за даною закупівлею між учасником (переможцем) та Замовником може становити 08.12.2017.

Скаржник зауважує, що відповідно до пункту 3.4. розділу I Документації строк виконання робіт зазначений: "З дати укладання договору до 31.12.2017". Таким чином, на виконання робіт до 31.12.2017 залишається 15 робочих днів. Водночас, в пункті 1 розділу V "Оцінка тендерної пропозиції" в критеріях оцінки передбачається можливість виконання робіт "- більше 21 календарного дня".

Скаржник зазначає, що в проекті договору на закупівлю в пункті 19.1 розділу XIX Документації зазначено наступне: "Цей договір набирає чинності з моменту підписання і діє до 31.12.2017 або до передачі об'єкта будівництва Замовнику згідно акту за формою, наведеною в додатку № 5 до договору, а у випадку невиконання сторонами зобов'язань, передбачених договором - діє до повного виконання сторонами своїх зобов'язань".

Скаржник зауважує, що в проекті договору в пункті 13.2. розділу XIII Документації строк подання документації з виконаних робіт від Підрядника до відповідальних осіб Замовника - до 20 числа звітного місяця, звідси можна зробити висновок про те, що роботи мають бути виконані до 20.12.2017. Аналізуючи вимоги, викладені в Документації по строкам виконання робіт, Скаржник припускає: виконання робіт може розпочатися не раніше грудня 2017 року (через 3 дні після підписання договору) і закінчитися оформленням документації з виконаних робіт до 20 грудня 2017 року.

Скаржник зауважує, що проаналізувавши Пропозиції всіх учасників попередніх торгів за даним предметом закупівлі щодо можливих часових затрат на виконання об'єму робіт, є наступні дані.

Таблиця з сумарними затратами людиногодин учасників попередніх торгів.

Назва закупівлі, номер оголошення про закупівлю	ТОВ "АКВІЛОН-ЕНЕРГІЯ"	ТОВ "Пауер Експерт"	ТОВ "Антел Консалтинг"
	Сумарні людиногоди в пропозиції учасника		
Технічне переоснащення тягової підстанції Підбірці (заміна акумуляторної батареї), № у ЦБД: UA- 2017-06-21-001493-b.	933,31 людиногодина або 14,58 робочих днів	964 людиногодина або 15,06 робочих дні	не надано у складі пропозиції
Технічне переоснащення тягової підстанції Підбірці (заміна акумуляторної батареї) № у ЦБД: UA-2017-10-09-000287-b;	933,31 людиногодина або 14,58 робочих днів	964 людиногодина або 15,06 робочих дні	не надано у складі пропозиції

Скаржник зазначає, що кількість робочих днів, необхідних для виконання робіт була розрахована наступним чином: кількість робочих днів, необхідних для виконання робіт = сумарні затрати людиногодин /кількість годин в робочому дні / кількість чоловік в складі бригади, де, кількість годин в робочому дні=8 год.; кількість чоловік в складі бригади прийнято = 8 осіб. Отже, учасниками попередніх аналогічних закупівель була запланована кількість робочих днів 15 і 16 лише для виконання робіт. При цьому, строк постачання обладнання в ці терміни не закладався.

За твердженням Скаржника, в Україні лише один виробник виготовляє акумуляторні батареї типу ОСІ, які закуповуються в даній Процедурі закупівлі. Таким чином, майже всі учасники можуть пропонувати продукцію імпортного виробництва, яка перед поставкою Замовнику має бути вироблена під конкретного Замовника, доставлена в Україну, пройти процедуру розмитнення.

Скаржник зазначає, що не погоджується з вимогою Замовника щодо строку виконання робіт: "З дати укладання договору до 31.12.2017", вважає її необґрунтованою та такою, що порушує норми Закону щодо дотримання принципів недискримінації учасників процедури закупівлі та об'єктивної та неупередженої оцінки тендерних пропозицій.

Скаржник, враховуючи вищенаведене, просить внести зміни до тендерної документації для усунення суперечностей у вимогах щодо строків виконання робіт, а також продовжити строк виконання робіт на термін, який дозволить виконати постачання обладнання та провести виконання самих робіт.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3.4 розділу I Документації строк виконання робіт з дати укладання договору до 31.12.2017.

Відповідно до пункту 1 розділу V Документації термін виконання робіт, зокрема:

- питома вага (F2): до 20 календарних днів - 0,15;
- більше 21 календарного дня - 0.

Відповідно до пункту 3 розділу VI Документації умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту тендерної пропозиції за результатами аукціону (у тому числі ціни за одиницю товару) переможця процедури закупівлі. Основні умови договору про закупівлю викладені у додатку 4 Документації. Договір про закупівлю укладається відповідно до норм Цивільного кодексу України та Господарського кодексу України з урахуванням особливостей, визначених цим Законом. Учасник - переможець процедури закупівлі під час укладення договору повинен надати дозвіл або ліцензію на провадження певного виду господарської діяльності, якщо отримання такого дозволу або ліцензії на провадження такого виду діяльності передбачено законодавством.

У додатку 4 Документації міститься проект договору про закупівлю.

Відповідно до розділу XIII додатку 4 Документації строк подання документації з виконаних робіт від Підрядника до відповідальних осіб Замовника – до 20 числа звітного місяця. Строк внесення виправлень, доповнень і уточнень, необхідність в яких може виникнути в процесі роботи, становить два робочі дні від дати надання документів. У випадку надання з Актом виконаних робіт неповного комплексу документів з виконаних робіт або не усунення виявлених помилок протягом 2-х днів, такий Акт виконаних робіт у поточному місяці до оплати не приймається.

Відповідно до розділу XIX додатку 4 Документації цей договір набирає чинності з моменту підписання і діє до 31.12.2017 або до передачі об'єкта будівництва Замовнику згідно Акту за формою, наведеною в додатку 5 до Договору, а у випадку невиконання сторонами зобов'язань, передбачених договором – діє до повного виконання сторонами своїх зобов'язань.

Враховуючи викладене, Документація містить неузгодженості між пунктами розділів XIII та XIX додатку 4 Документації в цій частині.

У зв'язку з цим Замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до Документації.

2. Скаржник зазначає, що відповідно до додатку 3 Документації на закупівлю "Технічне завдання на закупівлю: "Технічне переоснащення тягової підстанції Підбірці (заміна акумуляторної батареї наявна вимога стосовно габаритних розмірів елементів акумуляторної батареї, які будуть пропонуватись учасниками торгів, а саме "...акумулятори повинні мати габаритні розміри (210x254x491мм), що дозволяють розмістити їх на стелажах в існуючих приміщеннях без порушення діючих норм".

Скаржник зауважує, що розміри свинцево-кислотних акумуляторів типу OGI всіх виробників відрізняються від розмірів, вказаних у вимогах додатку 3 Документації. Для порівняння Скаржник навів розміри акумуляторів типу OGI від різних виробників, що можуть бути запропоновані потенційними учасниками для участі в даній закупівлі.

Таблиця розмірів акумуляторів типу OGI різних виробників.

Тип АБ	Ємність, А*год	Виробник АБ	Довжина, ММ	Ширина, ММ	Висота, мм
9 OGi 470	470	EXIDE Technologies GMBH	124	206	528
6 OGi 480	500	BAE	145	206	700
SDH 13	480	FIAM	145	206	710
OP20 (OPC20)	488	EnerSys	236	189	380
9 OGi 470	470	Владар	124	206	535

Скаржник зазначає, що акумулятори типу OGI, що будуть запропоновані будь-яким учасником, будуть відхилені з причини недотримання відповідності технічному завданню тендерної документації.

Скаржник зауважує, що наведені в додатку 3 Документації габаритні розміри (210x254x491 мм) є необґрунтованими.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель в електронному вигляді у форматі PDF (Portable Document Format) або Word або Excel (в залежності від документу). Документи скануються у кольоровому вигляді. Тендерна пропозиція, яка подається учасником закупівлі до проведення аукціону подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі якщо це передбачено тендерною документацією), та повинна складатися, зокрема, з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі передбачених додатком 3 до тендерної документації.

У додатку 3 Документації міститься технічне завдання на закупівлю "Технічне переоснащення тягової підстанції Підбірці (заміна акумулятивної батареї)" та міститься примітка невиконання вимог цього розділу тендерної документації у тендерній пропозиції учасника призводить до її відхилення.

Відповідно до додатку 3 Документації вимогами до конструкції акумуляторної батареї, зокрема, є акумулятори повинні мати габаритні розміри (210x254x491 мм), що

дозволяють розмістити їх на стелажах в існуючих приміщеннях без порушення діючих норм.

Замовником не доведено та документально підтверджено відповідність всім в сукупності технічним вимогам продукції щонайменше двох виробників.

Замовник не спростував інформацію, наведену ТОВ "Еквілон Енергія", щодо відповідності зазначеним вимогам продукції лише одного виробника.

За умови, якщо хоча б один технічний параметр товару, визначеного Документацією, відповідає продукції лише певного виробника, взяти участь у Процедурі закупівлі можуть лише суб'єкти господарювання, які запропонують саме продукцію цього виробника, що є дискримінаційним по відношенню до інших суб'єктів господарювання, у тому числі Скаржника.

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

Враховуючи наведене, Замовник повинен внести зміни до Документації в цій частині.

3. Скаржник зазначає, що в додатку 3 Документації акумуляторна батарея тягової підстанції постійного струму свинцево-кислотного типу 9OGI вказана кількість банок – 64 штуки, одночасно в таблиці де вказаний перелік "Електромонтажних робіт", напроти робіт "Монтаж акумулятора кислотного стаціонарного 9OGI 470" прописана кількість 64 штуки тоді, як в переліку "Придбання устаткування" вимагається "АБ свинцево-кислотного 9OGI 470 (один комплект 69 елементів)".

Скаржник зауважує, що Документація містить невідповідність по кількості обладнання.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до додатку 3 Документації товар повинен відповідати наступним технічним вимогам, зокрема:

- акумуляторна батарея тягової підстанції постійного струму свинцево-кислотна типу 9OGI 470 в кількості банок – 64 штуки;
- електромонтажні роботи: монтаж акумулятора кислотного стаціонарного 9 OGi – 64 штуки;
- придбання установки АБ свинцево-кислотної 9 OGi 470 (один комплект – 69 елементів).

Скаржник не довів у чому полягає розбіжність за кількістю обладнання, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Разом з цим, враховуючи інформацію, викладену в мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до тендерної документації.

Враховуючи інформацію, викладену в мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до тендерної 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.

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 статтями 8 та 18 Закону, Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

#### ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати публічне акціонерне товариство "Українська залізниця" в особі філії "Енергозбут" внести зміни до тендерної документації за процедурою закупівлі — "ДК 021:2015: 45310000-3 — Електромонтажні роботи", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2017-11-09-002046-с, з метою усунення порушень, які викладені у мотивувальній частині рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії



Н.СИДОРЕНКО