



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

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

№ 1333-р/пк-ск від 07.12.2012

вих. лист від

№

Компанія In Valves GmbH

вул. Б. Хмельницького, 42, оф. 4,
м. Київ, 01030

Відокремлений підрозділ "Южно-Українська АЕС" державного підприємства "НАЕК "Енергоатом"
ВП "Южно-Українська АЕС",
м. Южноукраїнськ, Миколаївська обл., 55000

Уповноважений орган з питань державних закупівель

Державна казначейська служба України

Редакція інформаційного бюлетеня "Вісник державних закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу компанії In Valves GmbH (надалі – Скаржник) від 26.10.2012 № 12/152-04 (zareestrovanu в Комітеті 26.10.2012 за № 15-20/2200-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення відокремленим підрозділом "Южно-Українська АЕС" державного підприємства "НАЕК "Енергоатом" (надалі – Замовник, ВП ЮУ АЕС) порядку проведення процедури закупівлі – "комплекти обладнання для модернізації "Retrofit" приводу ШЗВК,

або повної заміни ШЗВК нової конструкції - 8 од." за державні кошти [оголошення № 214190, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04.06.2012 № 67 (669)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів товариства з обмеженою відповідальністю "АВС" або відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 29.10.2012 № 1171-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 29.10.2012 № 20-29.3/03-2886-дз Колегією надісланий запит Замовнику щодо надання документів та пояснень по суті Скарги.

Замовник листами від 06.11.2012 № 25/17405 та від 04.12.2012 № 25/18980 надіслав на адресу Колегії документи, які стосувалися Процедури закупівлі та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу про розкриття пропозицій конкурсних торгів від 05.10.2012 387 свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі надали такі учасники (див. таблицю № 1):

№ з/п	Найменування учасника процедури закупівлі	Ціна пропозиції, грн.
1	товариство з обмеженою відповідальністю "ТД "Науково-технічний центр" АВС" (надалі – ТОВ "ТД НТЦ "АВС", Переможець)	78 000 000,00 грн з ПДВ
2	Скаржник	6 166 160 Євро НБУ 1Є=10,351734 грн 63 830 448,12 грн
3	товариство з обмеженою відповідальністю "ГК Форт" (надалі – ТОВ "ГК Форт")	73 052 284,80 грн з ПДВ

Згідно з протоколом відхилення пропозицій конкурсних торгів, який є додатком № 1 до протоколу № 784 від 17.10.2012 (протокол оцінки) пропозиція конкурсних торгів ТОВ "ГК Форт" була відхилена Замовником, як така, що не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

До процедури оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ТД НТЦ "АВС" та Скаржника.

За результатами проведеної оцінки, найбільш економічно вигідною, визначено та акцептовано пропозицію ТОВ "ТД НТЦ "АВС" з ціною пропозицією – 78 000 000,00 грн з ПДВ.

1. Скаржник не погоджується з рішенням про визначення переможцем Процедури закупівлі ТОВ "ТД НТЦ "АВС" та зазначає, що цінова пропозиція компанії In Valves GmbH є наступною економічно вигідною після відхиленої пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ГК Форт", але з невідомих для Скаржника причин обрано переможцем ТОВ "ТД НТЦ "АВС".

У своїх поясненнях по суті Скарги, Замовник повідомляє, що відповідно до умов документації конкурсних торгів (надалі – Документація) Скаржник (нерезидент) запропонував постачання продукції, що є предметом Процедури закупівлі, на умовах DDU, Переможець (резидент) – на умовах DDP.

Цінова пропозиція ТОВ "ТД НТЦ "ABC" без ПДВ на умовах DDP становила 65 000 000,00 грн.

Цінова пропозиція Скаржника на умовах DDU без врахування ПДВ становить 63 830 448,12 грн (за курсом НБУ станом на 05.10.2012).

Замовником проведено розрахунок вартості пропозиції конкурсних торгів Скаржника з урахуванням вартості митного оформлення (згідно з додатком № 2 до протоколу № 784 від 17.10.2012), а саме:

- ввізне мито (5 %) = 3 191 522,41 грн;
 - ПДВ на імпорт (20 %) = 13 404 394,11 грн;
 - митний огляд (60 EUR) = 621,10 грн;
- Разом: 16 596 537,62 грн.

З урахуванням витрат цінова пропозиція Скаржника становить 80 426 985,74 грн.

Цінова пропозиція компанії In Valves GmbH без врахування ПДВ становить 67 022 591,53 грн.

Також Замовник зазначає, що ним було зазначено посилання на правила Інкотермс 2010 у зв'язку з тим, що дані правила було введено Міжнародною торговою палатою з 01.01.2011. Однак, посилаючись на лист від 10.06.2011 № 4201-24/939 Міністерства економіки України, ВП ЮУ АЕС повідомляє про можливість укладання контрактів з використанням правил Інкотермс будь-якої редакції, узгодженої сторонами контракту, тому, за словами Замовника, умови постачання DDU є дійсними на теперішній час.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У ході розгляду копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника, наданої на розгляд Колегії Замовником, встановлено, що цінова пропозиція компанії In Valves GmbH становить 6 166 160,00 Євро, що становить 63 830 448,12 грн (за офіційним курсом Національного банку України станом на 05.10.2012).

Згідно з додатком № 1 Документації (пропозиція конкурсних торгів), додатком № 2 Документації (проект договору про закупівлю) та додатком № 3 Документації (технічна специфікація на товар категорії № 29.13.1 по ДК 016-97 - Вентилі, крани, клапани та подібні вироби (Комплект обладнання для модернізації «Retrofit» приводу ШЗБК) умови постачання - DDP (для резидентів України); DDU (для нерезидентів України) - згідно Інкотермс 2010.

Слід зазначити, що відповідно до Правил ІСС для використання торгівельних термінів в національній та міжнародній торгівлі (Інкотермс 2010), які вступили в силу 01.01.2011, поставка продукції на умовах DDU виключена із зазначених правил.

Разом з тим, згідно з листом від 10.06.2011 № 4201-24/939 Міністерства економіки України суб'єкти господарської діяльності мають можливість укладати контракти, використовуючи при цьому правила Інкотермс будь-якої редакції, погодженою сторонами контракту, у тому числі і Правила ІСС з використання термінів для внутрішньої і міжнародної торгівлі в редакції 2010 року, які почали застосовуватися у світі з 01.01.2011.

Відповідно до правил Інкотермс в редакції, яка діяла до 01.01.2011 умови поставки DDU (поставка без сплати мита) означає, що "продавець здійснює поставку покупцю товару без проведення його митного очищення для імпорту та без розвантаження з будь-якого прибулого транспортного засобу в названому місці призначення. Продавець несе всі витрати та ризики, пов'язані з доставкою товару до цього місця, за винятком (у відповідних випадках) будь-яких "мит" (під словом "мито" тут розуміється відповідальність за виконання та ризики виконання дій з проходження митних процедур, а також оплата витрат митного очищення, податків, митних і інших зборів) на імпорт до країни призначення. Обов'язки щодо такого

"мита" покладаються на покупця, так само як будь-які витрати і ризики, що виникнуть у зв'язку з тим, що він не здійснить своєчасно митного очищення товару для імпорту.

Проте, якщо сторони бажають покласти на продавця обов'язки щодо проходження ввільних митних процедур і несення витрат і ризиків, пов'язаних із цим, або сплати деяких витрат, якими супроводжується імпорт товару, сторони повинні включити чітке застереження про це у договір купівлі-продажу.

Цей термін може застосовуватися незалежно від використовуваного виду транспорту, але якщо поставка повинна мати місце на борту судна або на причалі (набережній) в порту призначення, слід застосовувати термін DES або DEQ".

У ході розгляду Документації встановлено, що Документація (у тому числі проект договору) не містить окремих вимог до учасника Процедури закупівлі в частині зобов'язання останнього нести витрати, пов'язані з відповідальністю за виконання та ризиками виконання дій з проходження митних процедур, а також оплати витрат митного очищення, податків, митних й інших зборів.

Таким чином, наведені вище витрати та ризики, пов'язані з розмитненням продукції, що є предметом Процедури закупівлі, покладається на Замовника. А отже, ввізне мито, ПДВ на імпорт та митний огляд (розраховані у додатку № 2 до протоколу № 784 від 17.10.2012) не можуть бути враховані Замовником та нараховані до цінової пропозиції учасника Процедури закупівлі (у даному випадку, Скаржника).

Також, відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 40 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту пропозиції конкурсних торгів або цінової пропозиції (у тому числі ціни за одиницю товару) переможця процедури закупівлі.

Таким чином, кінцевою ціною пропозицією Скаржника, яка повинна була оцінюватись Замовником під час проведення ВП ЮУ АЕС процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі була 63 830 448,12 грн.

Як наслідок, під час проведення процедури оцінки пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця Процедури закупівлі Замовник порушив один з основних принципів здійснення державних закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Права та законні інтереси Скаржника у такому випадку можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті ним після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Враховуючи викладене, у Колегії наявні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Компанія In Valves GmbH листом від 26.11.2012 № 12/170-04 надіслала на адресу Колегії доповнення до Скарги, в яких зазначає, що Замовником необґрунтовано не включено до вимог Документації конструкторської документації.

У ході ознайомлення із зазначеним питання Колегією встановлено наступне.

Наведений пункт Скарги стосується умов Документації.

Абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону встановлено, що скарги, які стосуються документації конкурсних торгів, можуть подаватися у будь-який строк після публікації повідомлення про їх проведення, але не пізніше закінчення строку, встановленого для подання пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно до умов Документації (зі змінами) кінцевим строком для подання пропозицій конкурсних торгів Замовником визначено 11 год. 00 хв. 05.10.2012.

Однак, Скарга в цій частині до органу оскарження подана з порушенням строків, визначених абзацом першим частини четвертої статті 18 Закону для оскарження умов Документації.

Враховуючи наведене, на підставі абзацу сьомого частини четвертої статті 18 Закону у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для часткового задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та частиною четвертою статті 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 відокремлений підрозділ "Южно-Українська АЕС" державного підприємства "НАЕК "Енергоатом" скасувати всі рішення, прийняті ним після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі "комплекти обладнання для модернізації "Retrofit" приводу ШЗВК, або повної заміни ШЗВК нової конструкції - 8 од." за державні кошти [оголошення № 214190, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04.06.2012 № 67 (669)] та завершити зазначену процедуру закупівлі у відповідності до вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК