



**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

№ 1313-р/пк-ск від 04.12.2012

вих. лист від

№

Дочірнє підприємство Всеукраїнської
громадської організації "Союз
організацій інвалідів України"
"Фаворит-Плюс"
вул. Праці, 8, м. Київ, 02094

Державне підприємство "Національна
атомна енергогенеруюча компанія
"Енергоатом"
Відокремлений підрозділ
"Запорізька АЕС"
вул. Промислова, 61, м. Енергодар,
Запорізька обл., 71504

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 матеріали за скаргою дочірнього підприємства Всеукраїнської громадської організації "Союз організацій інвалідів України" "Фаворит-Плюс" (надалі – Скаржник) від 23.10.2012 № 3/193 (zareestrovanoю в Комітеті 24 жовтня 2012 року за № 8-20/2178-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним підприємством "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" в особі відокремленого підрозділу "Запорізька АЕС" (надалі – Замовник, ВП ЗАЕС) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 33.20.4 Прилади для вимірювання електричних величин та іонізувальних випромінювань (Монітор радіаційного контролю контрольно-пропускного пункту залізничного транспорту (РК КПП ЖД))" [оголошення

№ 285991, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 17 вересня 2012 року № 111 (713)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Дочірнє підприємство Всеукраїнської громадської організації "Союз організацій інвалідів України" "Фаворит-Плюс" (надалі – Скаржник) повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою, прийняти рішення про встановлення факту наявності в Документації вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників та зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні умови в Документації.

Рішенням Колегії від 24.10.2012 № 1152-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 24.10.2012 № 20-29.3/03-2828-дз Замовник листами від 02.11.2012 № 83/27898 та від 07.11.2012 № 28-04/28333 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що з 17.06.2012 набрав чинності Закон України "Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності".

Згідно з частиною другою статті 2 вказаного Закону замовники здійснюють закупівлі відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель" з урахуванням особливостей, визначених цим Законом. Замовники здійснюють закупівлі за рахунок державних коштів, визначених пунктом 4 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель", коштів юридичних осіб, які провадять діяльність у сферах, визначених цим Законом (далі – власні кошти).

Замовник зазначає, що закупівля приладів для вимірювання електричних величин та іонізувальних випромінювань (монітор радіаційного контролю контрольно-пропускного пункту залізничного транспорту (РК КПП ЖД) здійснюється за рахунок власних коштів, що підтверджується службовою запискою Управління фінансів ВП ЗАЕС № 42-31/93654 від 01.11.2012.

За інформацією Замовника згідно з довідкою АБ № 527045 з ЄДРПОУ ДП НАЕК "Енергоатом" підприємство здійснює виробництво електроенергії (код КВЕД - 35.11) та передачу електроенергії (код КВЕД - 35.12).

Відповідно до статті 4 Закону України "Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності" без застосування процедур закупівель, передбачених Законом України "Про здійснення державних закупівель" та цим Законом замовник здійснює закупівлі товарів, робіт та послуг за рахунок власних коштів за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) не перевищує 5 мільйонів гривень, а робіт - не перевищує 10 мільйонів гривень.

Замовник зазначає, що очікувана вартість закупівлі складає 536 160,00 грн. з ПДВ, що підтверджується протоколом засідання комітету з конкурсних торгів ВП ЗАЕС від 05.09.2012.

Таким чином, закупівля приладів для вимірювання електричних величин та іонізувальних випромінювань (монітор радіаційного контролю контрольно - пропускного пункту залізничного транспорту (РК КПП ЖД), на думку Замовника, здійснюється ДП НАЕК "Енергоатом" в особі ВП ЗАЕС без застосування вимог, встановлених Законом України "Про здійснення державних закупівель" та Законом України "Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності".

Також, Замовник стверджує, що статтею 6 Цивільного кодексу України встановлено, що сторони мають право укласти договір, який не передбачений актами цивільного

законодавства, але відповідає загальним засадам цивільного законодавства. Сторони мають право врегулювати у договорі, який передбачений актами цивільного законодавства, свої відносини, які не врегульовані цими актами. Сторони в договорі можуть відступити від положень актів цивільного законодавства і врегулювати свої відносини на власний розсуд. Сторони в договорі не можуть відступити від положень актів цивільного законодавства, якщо в цих актах прямо вказано про це, а також у разі, якщо обов'язковість для сторін положень актів цивільного законодавства впливає з їх змісту або із суті відносин між сторонами.

Згідно зі статтею 627 Цивільного кодексу у України відповідно до статті 6 цього Кодексу сторони є вільними в укладенні договору, виборі контрагента та визначенні умов договору з урахуванням вимог цього Кодексу, інших актів цивільного законодавства, звичаїв ділового обороту, вимог розумності та справедливості.

Виходячи з вищенаведеного, на думку Замовника, оскільки приписи Закону та Закону України "Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності" не є обов'язковими для ДП НАЕК "Енергоатом" в особі ВП ЗАЕС при закупівлі приладів для вимірювання електричних величин та іонізувальних випромінювань (монітор радіаційного контролю контрольної - пропускну пункту залізничного транспорту (РК КПП ЖД), підприємство, керуючись статтями 6, 627 Цивільного кодексу України, вирішує, що закупівля вказаного товару буде відбуватись шляхом проведення конкурсу серед потенційних постачальників та з дотриманням певних умов.

При цьому, потенційні постачальники, також, на підставі статей 6, 627 Цивільного кодексу України, мають можливість вирішувати обирати чи ні контрагента, а також погоджуватись чи ні із запропонованими умовами участі в конкурсі та умовами договору.

В ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, Колегією встановлено наступне.

Преамбулою Закону України "Про здійснення державних закупівель" визначено, що цей Закон встановлює правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг за державні кошти.

Пунктом 3 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" визначено, що державна закупівля – придбання замовником товарів, робіт і послуг за державні кошти у порядку, встановленому цим Законом.

Визначення "державні кошти" наведено у пункті 4 частини першої статті 1 Закону.

З 17.06.2012. набрав чинності Закон України "Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності"(надалі – Закон про особливості).

Згідно з частиною першою статті 2 Закону про особливості дія цього Закону поширюється на суб'єктів, які є замовниками відповідно до статті 1 цього Закону та провадять діяльність у сферах, визначених статтею 5 Закону України "Про природні монополії" та/або у сферах, визначених частиною першою зазначеної статті Закону про особливості.

Згідно з частиною другою статті 2 Закону про особливості замовники здійснюють державні закупівлі відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель" з урахуванням особливостей, визначених цим Законом.

Замовники здійснюють державні закупівлі за рахунок державних коштів, визначених пунктом 4 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель", коштів юридичних осіб, які провадять діяльність у сферах, визначених цим законом (далі - власні кошти).

Частиною третьою статті 2 Закону про особливості визначено, що дія цього Закону поширюється на державні закупівлі замовниками товарів, робіт і послуг для здійснення ними

діяльності у сферах, визначених статтею 5 Закону України "Про природні монополії" або статтею 2 цього Закону, які:

повністю або частково здійснюються за рахунок державних коштів за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 100 тисяч гривень (в будівництві - дорівнює або перевищує 300 тисяч гривень), робіт - дорівнює або перевищує 1 мільйон гривень;

здійснюються за рахунок власних коштів за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 5 мільйонів гривень, а робіт - 10 мільйонів гривень.

Відповідно до статті 4 Закону про особливості без застосування процедур державних закупівель, передбачених Законом України "Про здійснення державних закупівель" та цим Законом замовник здійснює закупівлі товарів, робіт та послуг за рахунок власних коштів за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) не перевищує 5 мільйонів гривень, а робіт - не перевищує 10 мільйонів гривень.

Колегією встановлено, що згідно з довідкою АБ № 527045 з ЄДРПОУ ДП НАЕК "Енергоатом", наданою Замовником на розгляд Колегії, ДП НАЕК "Енергоатом" здійснює виробництво електроенергії (код КВЕД - 35.11) та передачу електроенергії (код КВЕД - 35.12).

Закупівля приладів для вимірювання електричних величин та іонізувальних випромінювань (монітор радіаційного контролю контрольно-пропускного пункту залізничного транспорту (РК КПП ЖД) здійснюється за рахунок власних коштів, очікувана вартість закупівлі 536 160,00 грн., що підтверджується витягом з річного плану діяльності ВП Запорізька АЕС щодо організації та проведення процедур державних закупівель на 2012 рік, що підлягають проведенню конкурсних торгів, службовою запискою Управління фінансів ВП ЗАЕС № 42- 31/93654 від 01.11.2012 та довідкою ВП Запорізької АЕС ДП НАЕК "Енергоатом" від 30.11.2012 №2804/30369 за підписом генерального директора ВП ЗАЕС В.О. Тищенко та головного бухгалтера ВП ЗАЕС І.В. Прокоф'єва, наданими Замовником на розгляд Колегії.

Враховуючи викладене, у зв'язку із здійсненням Замовником закупівлі приладів для вимірювання електричних величин та іонізувальних випромінювань (монітор радіаційного контролю контрольно - пропускного пункту залізничного транспорту (РК КПП ЖД) за рахунок власних коштів та враховуючи те, що вартість предмета закупівлі товару не перевищує 5 мільйонів гривень порядок, встановлений Законом України "Про здійснення державних закупівель" з урахуванням Закону про особливості не застосовується і таке придбання товару не є державною закупівлею у розумінні цих законів.

Орган оскарження з метою неупередженого та ефективного захисту прав та законних інтересів осіб, пов'язаних із участю у процедурах державної закупівлі, розглядає скарги про порушення законодавства у сфері державних закупівель, виходячи з положень частини третьої статті 8 Закону.

Частиною першою статті 18 Закону встановлено, що скарга до органу оскарження подається суб'єктом оскарження в письмовій формі, повинна бути підписана особою, яка її подає, та містити, зокрема, підстави, через які подається скарга, посилання на порушення процедури закупівлі або прийняті рішення, дії або бездіяльність замовника, фактичні обставини, що це можуть підтверджувати, дата, коли суб'єкту оскарження стало відомо про такі рішення, дії або бездіяльність.

Згідно з частиною другою статті 18 Закону скарга може бути подана тільки особою, право чи законний інтерес якої порушено внаслідок рішення, дії чи бездіяльності замовника або оператора електронного майданчика, які суперечать законодавству у сфері державних закупівель.

Відповідно до абзацу десятого частини першої статті 18 Закону орган оскарження повертає скаргу без розгляду, зокрема, у випадку коли скарга не відповідає вимогам частини першої цієї статті.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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:

Повернути скаргу дочірнього підприємства Всеукраїнської громадської організації "Союз організацій інвалідів України" "Фаворит-Плюс" від 23.10.2012 № 3/193 без розгляду.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК