



**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

№ 1237-р/пк-ск від 09.10.2014

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець
Вовк Сергій Васильович
вул. Гудименка, 18, кв. 85,
м. Запоріжжя, 69114

Державне спеціалізоване підприємство
"Чорнобильська АЕС"
вул. 77-ї Гвардійської дивізії, 7/1,
м. Славутич, Київська обл., 07100

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 фізичної особи-підприємця Вовка Сергія Васильовича (надалі – Скаржник, ФОП Вовк С.В.) від 12.09.2014 № 12-0914 (зарєстровану в Комітеті 15.09.2014 за № 8-20/2187-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним спеціалізованим підприємством "Чорнобильська АЕС" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "25.61.2. Демонтаж, переробка, звільнення від регулюючого контролю обладнання та конструкцій машинної зали 2-го блоку ДСП Чорнобильська АЕС" [оголошення № 139518, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.07.2014 № 33 (02.07.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;

- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 15.09.2014 № 1119-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 15.09.2014 № 20-29.3/06-2700-дз Замовник листом від 17.09.2014 № 03-27/1206 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

1. У Скарзі ФОП Вовк С.В. повідомляє, що у документації конкурсних торгів Замовник встановив вимогу про надання у складі пропозиції конкурсних торгів інформації про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід. В інформації мають бути зазначені працівники, які зможуть забезпечити надання послуг, визначених у технічному завданні. При цьому Замовник не вказав, яку кваліфікацію повинні мати працівники, які зможуть забезпечити надання послуг, визначених у технічному завданні.

Як зазначив ФОП Вовк С.В., документація конкурсних торгів містить застереження такого змісту "в разі відсутності в учасника/субпідрядника кваліфікованих спеціалістів для виконання повного комплексу надання послуг, визначеного у "Технічному завданні..." пропозиція конкурсних торгів буде відхилена".

Скаржник вважає, що за таких умов учасник може по-різному визначити кваліфікацію та кількість працівників, які необхідні для надання послуг, що може призвести до відхилення пропозиції конкурсних торгів.

ФОП Вовк С.В. зазначив, що вказані вище умови порушують його право на участь у Процедурі закупівлі.

Замовник у поясненнях повідомив, що учасники Процедури закупівлі відповідно до технічного завдання повинні самостійно визначитись з кількістю та кваліфікацією працівників, необхідних для виконання послуг.

У ході розгляду зазначеного пункту Скарги Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) замовник може встановлювати такі кваліфікаційні критерії:

- наявність обладнання та матеріально-технічної бази;
- наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
- наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів;
- наявність фінансової спроможності (баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів, довідка з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами).

Абзацом першим частини третьої статті 16 Закону передбачено, що визначені замовником згідно з цією статтею кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію учасників або учасників попередньої кваліфікації про відповідність їх таким критеріям, зазначаються в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування переговорної процедури закупівлі).

Згідно з пунктом 2 частини першої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити: кваліфікаційні критерії до учасників відповідно до статті 16 Закону, вимоги, встановлені статтею 17 цього Закону, та інформацію про спосіб документального підтвердження відповідності учасників встановленим критеріям та вимогам згідно із законодавством.

Пунктом 2 розділу III документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів замовника від 26.06.2014 б/н, зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 09.09.2014 б/н, (надалі – Документація) встановлено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з підтвердження інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям.

Повний перелік документів, які учаснику необхідно надати в складі пропозиції, наведено в додатку 2 Документації.

Додатком 2 Документації визначений перелік документів, які учаснику необхідно надати в складі пропозиції конкурсних торгів.

Пунктом 5 додатку 2 Документації встановлено наступне:

"5. Інформація про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід (інформацію бажано надати у формі нижченаведеної таблиці):

№ п/п	Кваліфікація (посада, фах) працівника*	Категорія (розряд)	Кількість працівників	Власний персонал / персонал субпідрядника

*В переліку повинні бути зазначені працівники, які зможуть забезпечити надання послуг, визначених у технічному завданні.

Увага! В разі відсутності в учасника/субпідрядника кваліфікованих спеціалістів для виконання повного комплексу надання послуг, визначеного у "Технічному завданні..." пропозиція конкурсних торгів буде відхилена".

Разом з цим, Документація не містить чітких вимог до кваліфікації, яку повинні мати працівники, що будуть залучені до надання послуг, щоб пропозиція конкурсних торгів учасника Процедури відповідала кваліфікаційним критеріям, що передбачено Документацією.

У свою чергу, з урахуванням наведеної вище примітки до пункту 5 додатку 2 Документації, відсутність вимог до кваліфікації працівників може призвести до застосування різних підходів під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, у тому числі Скаржника, та є порушенням Замовником принципів здійснення державних закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, добросовісна конкуренція серед учасників, недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен внести зміни до Документації у цій частині.

2. ФОП Вовк С.В. у Скарзі повідомляє, що Замовник у Документації встановив вимогу, що учасники Процедури закупівлі у разі залучення субпідрядників повинні надати інформацію про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт, як субпідрядника, в обсязі не менше, ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

За словами Скаржника, Документація не містить інформації, яким саме документом необхідно надати таку інформацію, тобто не визначено сам документ, що, на думку Скаржника, є дискримінаційною вимогою стовно нього.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що не вважає вказані вимоги дискримінаційними.

Колегія у ході розгляду зазначеного пункту Скарги встановила наступне.

Пунктом 19 частини другої статті 22 Закону встановлено, що документація конкурсних торгів повинна містити у разі закупівлі робіт або послуг – вимогу про зазначення учасником у пропозиції конкурсних торгів інформації (повне найменування та місцезнаходження) про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Пунктом 2 розділу III Документації встановлено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з "інформації (повне найменування та місцезнаходження) про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю".

Пунктом 22 додатку 2 Документації встановлено, що в разі необхідності залучення субпідрядників для виконання частки робіт, учаснику необхідно надати:

- інформацію (повне найменування та місце знаходження) про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт як субпідрядника в обсязі не менше, ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Таким чином, в цій частині Документація відповідає вимогам Закону.

Скаржник зазначає про неможливість надання інформації про субпідрядників.

Підтвердження наведеної вище інформації Скаржник не надав.

Також Скаржник документально не підтвердив свою неспроможність взяти участь у Процедурі закупівлі через наведені вище вимоги Документації.

Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен внести відповідні зміни до Документації.

Враховуючи інформацію, наведену у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, 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 за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 державне спеціалізоване підприємство "Чорнобильська АЕС" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "25.61.2. Демонтаж, переробка, звільнення від регулюючого контролю обладнання та конструкцій машинної зали 2-го блоку ДСП Чорнобильська АЕС" [оголошення № 139518, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 02.07.2014 № 33 (02.07.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ