



**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

№ 710-р/пк-ск від 07.05.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Атом-
Енерго-Проект"

вул. Голосіївська, 7, корп. 3,
м. Київ, 03039

Відокремлений підрозділ
"Южно-Українська АЕС"
державного підприємства
"Національна атомна
енергогенеруюча компанія
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 товариства з обмеженою відповідальністю "Атом-Енерго-Проект" (надалі – Скаржник, ТОВ "Атом-Енерго-Проект") від 03.04.2013 № 55/04 (зарєєстровану в Комітеті 03.04.2013 за № 8-20/1048-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення відокремленим підрозділом "Южно-Українська АЕС" державного підприємства "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" (надалі – Замовник, ВП ЮУ АЕС) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код І.2 13 - послуги з досліджень та розробки в галузі енергетики. Виконання

робіт з кваліфікації обладнання енергоблоку № 2 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи" [оголошення № 001537, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.01.2013 № 2 (745)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до Документації з метою усунення зазначених у Скарзі порушень.

Рішенням Колегії від 04.04.2013 № 487-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та зазначена процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

На запит Колегії від 04.04.2013 № 20-29.3/03-1233-дз Замовник листом від 15.04.2013 № 25/4348 надіслав на адресу Колегії документи та пояснення по суті Скарги, зокрема, копію змін № 2 до документації конкурсних торгів, затверджених рішенням комітету з конкурсних торгів ВП ЮУ АЕС від 15.04.2013 № 442.

У ході ознайомлення з наданими ВП ЮУ АЕС документами та поясненнями, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

1. У Скарзі ТОВ "Атом-Енерго-Проект" повідомляє, що згідно з вимогами документації конкурсних торгів зовнішній огляд обладнання енергоблоку повинен здійснюватись під час проведення планово-попереджувального ремонту (надалі – ППР), який у цьому році заплановано з 13.06.2013. Цей термін не корегується зі строками проведення зовнішнього огляду обладнання, передбаченого календарним планом (дата укладення договору + 1 місяць).

Фактично надавач послуг ставиться перед вибором: або подавати пропозицію конкурсних торгів зі заздалегідь нереальними строками надання послуг та порушувати, або ставити фактичні строки надання послуг та програвати тим підприємствам, які у своїх пропозиціях зазначають строки, які не відповідають дійсності.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ним для усунення невідповідностей підготовлені та затверджені зміни № 2 до документації конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 27.03.2013 № 438, (надалі – Документація) інформація щодо технічних та якісних характеристик предмета закупівлі визначена в додатку 2 до Документації: технічні вимоги до послуги на тему "виконання робіт з кваліфікації обладнання енергоблоку № 2 ВП ЮУ АЕС на сейсмічні впливи".

Підпунктом 4.6 пункту 4 додатку 2 Документації передбачено, що зовнішній огляд обладнання енергоблоку повинен здійснюватись під час проведення ППР.

Згідно з підпунктом 2 підпункту 3.7 додатку 2 Документації "проведення візуального обстеження обладнання енергоблоку № 2 ВП ЮУАЕС, що вимагає сейсмічну кваліфікацію: То + 1 місяць (де То – дата підписання договору).

У разі, якщо, наприклад, договір про закупівлю буде укладено між Замовником та переможцем Процедури закупівлі 30.05.2013, кінцевим строком для виконання зазначеного обстеження буде 29.06.2013.

ТОВ "Атом-Енерго-Проект" у Скарзі повідомило, що ППР у 2013 році заплановано з 13.06.2013.

На засіданні Колегії, яке відбулось 07.05.2013, представник Замовника Фомін Д. Ю. повідомив, що ППР на ВП ЮУ АЕС у 2013 році починається 13.06.2013.

Тому розпочати виконання зазначеного обстеження переможець Процедури закупівлі зможе не раніше 13.06.2013, тому на виконання наведених вище послуг такому учаснику залишиться менше місяця, передбаченого підпунктом 2 підпункту 3.7 додатку 2 Документації зі змінами 2.

Внесені Замовником зміни № 2 до Документації, затверджені рішенням комітету з конкурсних торгів ВП ЮУ АЕС від 15.04.2013 № 442, (надалі – Документація зі змінами 2) не усунули порушення в цій частині.

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище умов Документації зі змінами 2 призводять до того, що з незалежних від учасника Процедури закупівлі підстав, строк проведення візуального обстеження обладнання енергоблоку може становити менше одного місяця, передбаченого умовами Документації, тому є дискримінаційними по відношенню до учасників Процедури закупівлі, у тому числі, до Скаржника, та порушують принципи, передбачені статтею 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник повинен внести зміни до Документації з метою усунення наведених вище невідповідностей Документації та порушень, визначених статтею 3 Закону.

2. У Скарзі ТОВ "Атом-Енерго-Проект" зазначає, що документація конкурсних торгів передбачає, що розробка підсумкового звіту про проведення кваліфікації обладнання енергоблоку № 2 ВП ЮУ АЕС повинна бути виконана у строк – 8 місяців від дати укладення договору.

При цьому, кінцевий термін надання послуг – не пізніше 31.12.2013.

У разі, якщо договір буде укладено в травні 2013 року, виконавець не зможе надати послуги у передбачений Документацією строк.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що ним для усунення невідповідностей підготовлені та затверджені зміни № 2 до документації конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 6 підпункту 3.7 додатку 2 Документації передбачено, що термін виконання розробки підсумкового звіту про проведення кваліфікації обладнання енергоблоку № 2 ВП ЮУ АЕС становить: $T_0 + 8$ місяців (де T_0 – дата підписання договору).

Підпунктом 1.6 пункту 1 та останнім абзацом підпункту 3.7 додатку 2 Документації передбачено: "кінцевий термін надання послуги: не пізніше 31.12.2013 року".

Замовник надав на розгляд Колегії копію Документації зі змінами 2, згідно з підпунктом 1.6 пункту 1 та останнім абзацом підпункту 3.7 додатку 2 якої "кінцевий термін надання послуги: не пізніше 01.03.2014 року".

ВП ЮУ АЕС визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі, про що надав документальне підтвердження Колегії листом від 15.04.2013 № 25/4348.

Відповідно до абзацу восьмого та абзацу дванадцятого частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження повертає скаргу без розгляду у випадку, коли замовник відповідно до цього Закону визнав та усунув порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

3. У Скарзі ТОВ "Атом-Енерго-Проект" зазначає, що Документація передбачає, що на АЕС проводитимуться роботи на енергоблоці за відсутності будь-якої програми

проведення робіт. Програма – це документ, який розробляється до початку робіт (як правило, розробка програми включається в один з етапів проведення робіт), який визначає відповідального за безпечне проведення робіт, ставить цілі, які необхідно досягти тощо.

Як передбачено Документацією, ця програма має зауваження ДНТЦБ, які ще не усунені та не узгоджені з Держатомрегулювання України, тобто використовувати цю програму неможливо. Це означає, що на момент закупівлі ні Замовник, ні учасник не мають уяви щодо можливого обсягу послуг, оскільки не мають в наявності усіх необхідних вихідних даних. Замовник та учасники також не можуть мати уяви щодо строків узгодження наявних зауважень, тому не можуть прогнозувати строки надання послуг.

На засіданні Колегії, яке відбулось 07.05.2013, представник Скаржника Шайно М. В. додатково уточнив, що оскільки перший та другий етапи виконання наведених вище послуг повинні бути виконані протягом одного місяця з дати укладення договору, це унеможливає вчасне виконання другого етапу, так як до початку виконання другого етапу повинен бути виконаний перший етап (усунення зауважень експертів ДНТЦБ).

Перший етап виконується шляхом надання виконавцем наведених вище послуг відповідей на зауваження експертів ДНТЦБ Замовнику, який, у свою чергу, надсилає наведені вище відповіді до ДНТЦБ з метою подальшого узгодження. В залежності від строків надсилання Замовником зазначених відповідей до ДНТЦБ та відповідного узгодження ДНТЦБ цих відповідей перший етап може бути не виконаний протягом одного місяця з дати укладення договору (як це вимагається Документацією) з підстав, незалежних від учасника Процедури закупівлі.

Це, у свою чергу, може призвести до неможливості виконання другого етапу в строки, передбачені Документацією (протягом одного місяця від дати укладення договору).

Також представник Скаржника Шайно М. В. повідомив, що наведена вище програма та зауваження до неї не оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що на момент підготовки документації конкурсних торгів узгодження програми ПМ.2.3812.0155 перебувало на завершальній стадії (розроблена програма проведення кваліфікації, здійснена експертиза, видані зауваження). Усунення зауважень є одним з етапів надання послуг.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 1 підпункту 3.7 додатку 2 Документації передбачений наступний етап надання послуг: "усунення зауважень експертів ДНТЦБ до програми проведення кваліфікації, звітів по визначенню класів, вибору представницьких елементів і обґрунтуванню методів проведення кваліфікації обладнання енергоблоків № 2, 3 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи".

Підпунктом 3.1 додатку 2 Документації передбачено наступне:

"3.1.1. Виконавець знайомиться з зауваженнями експертів ДНТЦ ЯРБ, з метою формування відповідей на зауваження експертизи. (Зауваження експертизи та Програму проведення кваліфікації обладнання енергоблоків № 2, 3 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи дивись у додатку 1).

3.1.2. Виконавець розробляє та погоджує з Замовником підсумкову таблицю відповідей на зауваження експертизи ДНТЦ ЯРБ.

3.1.3. Після погодження з Замовником підсумкової таблиці відповідей на зауваження, Виконавець корегує програму проведення кваліфікації, звітів по визначенню класів, вибору представницьких елементів і обґрунтуванню методів проведення кваліфікації обладнання енергоблоків № 2, 3 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи.

3.1.4. За результатами виконання етапу № 1 Виконавець надає наступну звітну документацію:

- програму проведення кваліфікації, звітів по визначенню класів, вибору представницьких елементів і обґрунтуванню методів проведення кваліфікації обладнання енергоблоків № 2, 3 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи".

Враховуючи викладене, Документація передбачає, як один з етапів надання послуг, усунення зауважень експертів ДНТЦБ до програми проведення кваліфікації, звітів по визначенню класів, вибору представницьких елементів і обґрунтуванню методів проведення кваліфікації обладнання енергоблоків № 2, 3 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи.

На засіданні Колегії, яке відбулось 07.05.2013, представник Замовника Фомін Д. Ю. повідомив, що перший етап (усунення зауважень) виконується шляхом надання виконавцем наведених вище послуг відповідей на зауваження експертів ДНТЦБ Замовнику, який, у свою чергу, надсилає наведені вище відповіді до ДНТЦБ з метою подальшого узгодження.

Згідно з підпунктом 1 підпункту 3.7 додатку 2 Документації термін виконання етапу "усунення зауважень експертів ДНТЦБ до програми проведення кваліфікації, звітів по визначенню класів, вибору представницьких елементів і обґрунтуванню методів проведення кваліфікації обладнання енергоблоків № 2, 3 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи": То + 1 місяць (де То – дата підписання договору).

За таких умов, у залежності від строків надсилання Замовником зазначених відповідей до ДНТЦБ та відповідного узгодження ДНТЦБ цих відповідей перший етап може бути не виконаний протягом одного місяця з дати укладення договору (як це вимагається Документацією) з підстав, незалежних від учасника Процедури закупівлі, що призводить до дискримінації учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

Станом на 07.05.2013 Замовником не надано на розгляд Колегії наведену вище програму та зауваження до неї. Також, зазначена програма та зауваження до неї (які є складовою Документації) не оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу, що є порушенням абзацу третього частини першої статті 22 Закону, відповідно до якого документація конкурсних торгів безоплатно розміщується на веб-порталі Уповноваженого органу для загального доступу.

Враховуючи викладене, Замовник повинен внести зміни до Документації з метою усунення наведених вище невідповідностей Документації та порушень, визначених статтею 3 Закону.

Відповідно до частини третьої статті 22 Закону документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених вище умов документації конкурсних торгів) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, а також відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можливо усунути шляхом внесення відповідних змін до Документації з метою усунення дискримінаційних вимог та приведення її у відповідність до вимог Закону

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів).

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 задоволення Скарги частково.

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:

Зобов'язати відокремлений підрозділ "Южно-Українська АЕС" державного підприємства "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "код І.2 13 - послуги з досліджень та розробки в галузі енергетики. Виконання робіт з кваліфікації обладнання енергоблоку № 2 ВП ЮУАЕС на сейсмічні впливи" [оголошення № 001537, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.01.2013 № 2 (745)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ