



**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

№ 1304-р/пк-ск від 08.08.2013

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець Василенко
Ігор Русланович
вул. Дніпровська Набережна, буд. 1-А,
кв. 38, м. Київ, 02152

Державне підприємство "Національна
атомна енергогенеруюча компанія
"Енергоатом"
Відокремлений підрозділ
"Запорізька АЕС"
вул. Промислова, 133, 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 скаргу фізичної особи-підприємця Василенко Ігоря Руслановича (надалі – Скаржник) від 26.06.2013 б/н (zareєстровану в Комітеті 27.06.2013 за № 8-20/2056-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державним підприємством "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" в особі відокремленого підрозділу "Запорізька АЕС" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "26.51.41 Прилади для вимірювання електричних величин і йонізованого випромінювання (система радіаційного контролю санпропускників

спецкорпусу - 1 компл.)" [оголошення № 113414, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 22.04.2013 № 32 (775)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) призупинити Процедуру закупівлі;
- 2) зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги в документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 27.06.2013 № 1064-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запити Колегії від 27.06.2013 № 20-29.3/03-2591-дз та від 26.07.2013 № 20-29/06-3010-дз Замовник листами від 11.07.2013 № 28-04/17382, № 28-04/17383 та від 01.08.2013 № 28-23/19274 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

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

Скаржник зазначає, що положення пункту 6 розділу 3 Документації конкурсних торгів (надалі – Документація) містить вимоги, які є дискримінаційними та такими, що суперечать вимогам законодавства, а саме:

- завірена підписом уповноваженої особи та скріплена печаткою учасника копія рішення про затвердження учасника як постачальника ДП "НАЕК "Енергоатом" або письмове підтвердження готовності учасника пройти оцінку до моменту постачання товарів (якщо учасник одночасно є виробником та постачальником товарів) для підтвердження наявності програми якості виробника;

- завірена підписом уповноваженої особи та скріплена печаткою учасника копія рішення про затвердження виробника товарів як постачальника ДП НАЕК "Енергоатом" або письмове підтвердження готовності виробника пройти оцінку до моменту постачання товарів (якщо учасник не є виробником товарів) для підтвердження наявності програми якості виробника.

При цьому, Скаржник повідомляє, що кваліфікаційні критерії до учасників Процедури закупівлі визначені статтею 16 Закону, якою, зокрема, передбачено, що документи, що не передбачені законодавством для учасників або учасників попередньої кваліфікації – фізичних осіб, у тому числі фізичних осіб-підприємців не подаються ними у складі пропозицій конкурсних торгів.

Разом з цим, Скаржник зазначає, що статтею 31 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) передбачено, що в день визначення переможця замовник акцептує пропозицію конкурсних торгів, що визнана найбільш економічно вигідною за результатами оцінки.

Замовник укладає договір про закупівлю з учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано.

Законом не передбачено будь-яких інших документів, які окрім перемоги в торгах та укладення договору можуть підтвердити статус постачальника.

На думку Скаржника, Замовник має виключити відповідні вимоги із Документації.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що вимоги, що встановлені у пункті 6 розділу 3 Документації обумовлені наступним.

Обладнання, що закуповується, відповідно до умов додатку 5 Документації є важливим для безпеки ядерних установок, та відноситься до класу безпеки - ЗН.

Виконання робіт у сфері ядерної енергетики законодавчо та нормативно передбачає жорсткі вимоги до забезпечення якості виконання робіт. Забезпечення та управління якістю є одним з необхідних організаційно-технічних принципів забезпечення безпеки у ядерній енергетиці.

Необхідність підтвердження здатності постачальника/виробника забезпечувати відповідність продукції встановленим до неї вимогам (зокрема, з ядерної та радіаційної безпеки) та здійснення аудиторських перевірок систем управління якістю постачальників продукції для систем, важливих для безпеки ядерної установки, передбачена наступними нормативними документами:

- НП 306.2.141-2008 "Загальні положення безпеки атомних станцій";
- НП 306.1.182-2012 "Вимоги до системи управління діяльністю експлуатуючої організації (оператора)";
- НП 306.1.190-2012 "Загальні вимоги до системи управління діяльністю у сфері використання ядерної енергії".

Зазначені нормативно-правові акти Держатомрегулювання зареєстровані у Міністерстві юстиції України, тому є обов'язковими для виконання центральними органами виконавчої влади, їх територіальними органами, місцевими державними адміністраціями, органами влади Автономної Республіки Крим, органами місцевого самоврядування, підприємствами, установами і організаціями всіх форм власності та громадянами.

Тобто, вимоги НП 306.2.141-2008, НП 306.1.182-2012 та НП 306.1.190-2012 є обов'язковими для виконання експлуатуючими організаціями (операторами), які є суб'єктами діяльності у сфері використання ядерної енергії, та підприємствами, установами і організаціями всіх форм власності та громадянами, що є постачальниками товарів, робіт та послуг для систем, важливих для безпеки атомних станцій, згідно зі статтею 34 Закону України "Про використання ядерної енергії та радіаційну безпеку".

Виходячи зі змісту Документації, Замовник не обмежує право участі у закупівлі фізичних осіб та не вимагає від таких учасників надання документів, не передбачених законодавством. В разі, якщо Скаржник має намір взяти участь у процедурі закупівлі, йому відповідно до умов розділу 3 Документації необхідно надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів завірену підписом уповноваженої особи та скріплену печаткою учасника копію рішення про затвердження виробника товарів як постачальника ДП НАЕК "Енергоатом" або письмове підтвердження готовності виробника пройти оцінку до моменту постачання товарів

Таким чином, на думку Замовника, кваліфікаційні критерії до учасників, а також документи на їх підтвердження, зокрема, щодо наявності матеріально-технічної бази, визначені Замовником згідно з чинним законодавством у сфері ядерної енергетики та у сфері державних закупівель, не призводять до дискримінації учасників.

Також Замовник повідомив, що обладнання, яке є предметом закупівлі виробляється шістьма підприємствами. При цьому, щодо трьох з них, ДП НАЕК "Енергоатом" прийнято рішення про затвердження їх постачальниками.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Пунктом 6 розділу 3 Документації встановлено, що для участі у процедурі закупівлі учасники повинні надати документи щодо підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, в тому числі про:

Наявність обладнання та матеріально-технічної бази:

- завірена підписом уповноваженої особи та скріплена печаткою учасника копія рішення про затвердження учасника як постачальника ДП НАЕК "Енергоатом" або письмове підтвердження готовності учасника пройти оцінку до моменту постачання товарів (якщо учасник одночасно є виробником та постачальником товарів) для підтвердження наявності програми якості виробника;
- завірена підписом уповноваженої особи та скріплена печаткою учасника копія рішення про затвердження виробника товарів як постачальника ДП НАЕК "Енергоатом" або письмове підтвердження готовності виробника пройти оцінку до моменту постачання

товарів (якщо учасник не є виробником товарів) для підтвердження наявності програми якості виробника.

Згідно зі статтею 34 Закону України "Про використання ядерної енергії та радіаційну безпеку", постачальник - юридична особа, яка виконує функції, пов'язані з проектуванням, виробництвом, постачанням, будівництвом або наданням інших послуг у сфері використання ядерної енергії.

Постачальник несе відповідальність за якість виконаних робіт і наданих послуг. Конкретні умови та межі відповідальності обумовлюються у контракті між ліцензіатом і постачальником.

Відповідно до пункту 1.2 Вимог до системи управління діяльністю експлуатуючої організації (оператора), затверджених наказом Державної інспекції ядерного регулювання України від 02.03.2012 № 51, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 21.03.2012 за № 2431/20744 (надалі – НП 306.1.182-2012), ці вимоги є обов'язковими для виконання експлуатуючими організаціями (операторами), які є суб'єктами діяльності у сфері використання ядерної енергії, та юридичними особами, що є постачальниками товарів, робіт та послуг для систем, важливих для безпеки атомних станцій, згідно зі статтею 34 Закону України "Про використання ядерної енергії та радіаційну безпеку".

Згідно з пунктом 7.1 НП 306.1.182-2012, суб'єкт діяльності визначає процедури щодо постачання продукції для систем, важливих для безпеки ядерної установки.

Відповідно до пункту 7.4.1 НП 306.1.182-2012, суб'єкт діяльності з метою підтвердження здатності постачальника/виробника забезпечувати відповідність продукції встановленим до неї вимогам (зокрема з ядерної та радіаційної безпеки) здійснює аудиторські перевірки системи управління якістю постачальників продукції для систем, важливих для безпеки ядерної установки.

Згідно з пунктом 1.1 Загальних вимог до системи управління діяльністю у сфері використання ядерної енергії", затверджених наказом Державної інспекції ядерного регулювання України від 19.12.2011 № 190, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 10.01.2012 за № 17/20330 (надалі – НП 306.1.190-2012), ці Загальні вимоги визначають вимоги до розробки, впровадження, оцінки та постійного поліпшення системи управління діяльністю у сфері використання ядерної енергії.

Пунктом 1.2 НП 306.1.190-2012 встановлено, що ці Загальні вимоги обов'язкові для виконання суб'єктами діяльності у сфері використання ядерної енергії (далі - суб'єкт діяльності).

Відповідно до пункту 1.4 НП 306.1.190-2012 система управління діяльністю у сфері використання ядерної енергії (далі - система управління) - документація суб'єкта діяльності та практика керування ресурсами (людськими, матеріально-речовими, фінансовими, інформаційними, природними). Система управління складається з елементів керування - процесів, функцій, проектів та робіт.

Згідно з пунктом 7.2 НП 306.1.190-2012 у документації системи управління визначені процедури, зокрема, щодо:

- керування закупівлями;
- контролю процесів та продукції.

Згідно з пунктом 7.5 НП 306.1.190-2012 керування закупівлями здійснюється таким чином:

Суб'єкт діяльності здійснює вибір постачальників продукції на основі визначених ним критеріїв. Суб'єкт діяльності реєструє дані про якість отриманої від постачальника продукції.

Суб'єкту діяльності рекомендується зазначати вимоги до якості продукції (державні та галузеві стандарти, технічні умови або посилання на них тощо) в документації конкурсних торгів та/або в контрактній (договірній) документації.

Система оцінки відповідності запроваджується щодо визначеного суб'єктом діяльності переліку видів продукції, що закуповується. Оцінку відповідності обов'язково проходять, зокрема, такі види продукції:

- системи та елементи, важливі для безпеки ядерних установок;

прилади, обладнання та установки для здійснення радіаційного контролю (у тому числі дозиметричного контролю) та проведення радіаційного моніторингу.

З інформації наданої Замовником випливає, що виробниками обладнання, яке є предметом закупівлі та відповідатиме встановленим технічним характеристикам є:

ТОВ "Позитрон GMBH", Україна;
ТОВ "НПП "Тетра", Україна;
ВАТ "П'ятигорський завод "Імпульс", Росія;
ТОВ НВП "Радико", Росія;
ЗАТ НВЦ "Аспект", Росія;
"Canberra Industries, Inc", США.

Також, Замовник надав копії рішень про затвердження постачальниками ТОВ "Позитрон GMBH", ТОВ "НПП "Тетра" та ВАТ "П'ятигорський завод "Імпульс".

Абзацом двадцятим частини другої статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів може містити також іншу інформацію, відповідно до законодавства, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Таким чином, враховуючи інформацію, наведену вище, положення пункту 6 розділу 3 Документації, відповідають вимогам Закону.

Разом з цим, Скаржником не доведено та не обґрунтовано, неможливості надання завіреної підписом уповноваженої особи та скріпленої печаткою учасника копії рішення про затвердження учасника або виробника товарів як постачальника ДП НАЕК "Енергоатом" чи письмового підтвердження готовності учасника або виробника пройти оцінку до моменту постачання товарів (якщо учасник не є виробником товарів) для підтвердження наявності програми якості виробника.

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 відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити фізичній особі-підприємцю Василенку Ігорю Руслановичу у задоволенні його скарги від 26.06.2013 б/н (zareєстрований в Комітеті 27.06.2013 за № 8-20/2056-ДЗ).

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК