



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

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

№ 1727-р/пк-ск від 28.09.2015

вих. лист від №

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ІПП-ЦЕНТР"
вул. Струтинського, 8, м. Київ, 01014

Державне підприємство "Національна
атомна енергогенеруюча компанія
"Енергоатом" в особі відокремленого
підрозділу "Запорізька АЕС"
вул. Промислова, 61, м. Енергодар,
Запорізька обл., 71504

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 товариства з обмеженою відповідальністю "ІПП-ЦЕНТР" (надалі – Скаржник, ТОВ "ІПП-ЦЕНТР") від 01.09.2015 № 289-09 (зарєєстровану в Комітеті 01.09.2015 за № 8-20/2587-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 – "71.12.1. Виконання розрахунків на сейсмічний вплив устаткування та трубопроводів реакторного відділення енергоблоків №№ 1, 2 ВП ЗАЕС" [оголошення № 174237, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 04.08.2015 № 307 (04.08.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника виключити деякі положення пункту 6 розділу III документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Рішенням Колегії від 02.09.2015 № 1516-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 03.09.2015 № 20-29.3/06-3460-дз Замовник листом від 16.09.2015 № 28-24/22384 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Розглянувши питання, наведені у Скарзі, Колегія встановила наступне.

ТОВ "ІПП-ЦЕНТР" у Скарзі повідомило, що Документація суперечить вимогам Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

1. На думку Скаржника, вимога Документації стосовно того, що учасник для підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, повинен надати довідку в довільній формі за підписом уповноваженої особи і скріплену печаткою учасника, з переліком персоналу учасника, який передбачається задіяти під час надання даної послуги з наданням за кожним працівником, серед іншого, інформації щодо назв проектів з оцінки сейсмостійкості устаткування та трубопроводів енергоблоків АЕС, в яких працівник брав участь та результати яких погоджені ДІЯРУ.

Скаржник вважає, що вимога зазначення назви проектів з оцінки сейсмостійкості устаткування та трубопроводів, в яких працівник брав участь, є неконкурентною в частині відомостей про погодження даних робіт ДІЯРУ.

За інформацією ТОВ "ІПП-ЦЕНТР", його спеціалісти виконують різного роду інженерні роботи для АЕС України близько 10-15 років; такі роботи виконувалися ними безпосередньо в якості працівників ТОВ "ІПП-ЦЕНТР", а також під час виконання договорів на інших підприємствах. Погодження результатів цих робіт, у тому числі, щодо сейсмостійкості, не завжди вимагались замовниками, а про факт такого погодження не завжди було відомо самим працівникам.

Скаржник повідомив, що на даний час неможливо точно встановити які саме роботи, які виконувались працівниками ТОВ "ІПП-ЦЕНТР", в подальшому погоджувалися ДІЯРУ, однак досвід виконання таких робіт у працівників наявний, підтвердженням чого є відповідні відгуки підприємств-замовників.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що досвід виконання різного роду інженерних робіт для АЕС України (про який повідомило ТОВ "ІПП-ЦЕНТР") не може бути підтвердженням кваліфікації працівників в тій галузі, яка стосується предмету закупівлі.

За інформацією Замовника, встановлення вищевказаної вимоги у Документації "є заходом того, щоб на етапі розгляду пропозицій (до акцепту) виявити учасників, які не володіють кваліфікацією, яка дозволяє виконати послугу якісно та в найкоротший термін і не мають необхідного досвіду для захисту результатів послуги перед ДІЯРУ"; це сприяє запобіганню ситуації, коли виконавець послуги, розробивши у відповідності до вимог договору звітну документацію, виявиться не в змозі надати Замовнику необхідну підтримку під час її розгляду у ДІЯРУ.

Крім цього, Замовник повідомив, що не може володіти інформацією про наявність досвіду в учасника торгів та його працівників або отримати її самостійно від ДІЯРУ, тому що не має відомостей про назви, дати подання на розгляд ДІЯРУ звітних документів, розроблених для інших АЕС України.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Підпунктом 6.2.1 підпункту 6.2 пункту 6 розділу 6 Документації встановлено, що для підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, учаснику Процедури закупівлі необхідно у складі своєї пропозиції конкурсних торгів

надати, зокрема, довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, в довільній формі за підписом уповноваженої особи і скріплену печаткою учасника, з переліком персоналу учасника, який передбачається задіяти під час надання даної послуги, з наданням за кожним працівником інформації, серед іншого, щодо назви проектів з оцінки сейсмостійкості устаткування та трубопроводів енергоблоків АЕС, в яких працівник брав участь та результати яких погоджені ДІЯРУ.

Встановлення Замовником у Документації вищевказаної вимоги обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які мають змогу залучити до виконання послуг персонал, що володіє інформацією про назви проектів з оцінки сейсмостійкості устаткування та трубопроводів енергоблоків АЕС, в яких такі працівники брали участь та результати яких погоджені ДІЯРУ, та може створити перешкоду взяти участь у Процедурі закупівлі тим учасникам (зокрема, Скаржнику), які мають відповідний персонал, що зможе забезпечити виконання послуг, які є предметом закупівлі, проте не володіє інформацією про назви вищенаведених проектів, результати яких погоджені ДІЯРУ.

Дії Замовника в частині встановлення зазначених вище вимог у Документації порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та одні з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та відкритість і прозорість на всіх стадіях закупівель.

Отже, Замовник повинен внести зміни до Документації в цій частині.

2. ТОВ "ІПП-ЦЕНТР" повідомило, що згідно з умовами Документації учасник для підтвердження наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів повинен надати довідку про наявність в учасника документально підтвердженого досвіду виконання договорів з оцінки сейсмостійкості устаткування та трубопроводів енергоблоків АЕС, результати яких погоджені ДІЯРУ; повинні бути надані оригінали або завірені підписом уповноваженої особи і скріплені печаткою учасника копії письмових відгуків підприємств-замовників аналогічних послуг та документи, які містять погодження ДІЯРУ.

Як зазначило ТОВ "ІПП-ЦЕНТР", відповідно до умов Цивільного та Господарського кодексів України, а також наявної судової практики, доказом виконання договору у даному випадку є підписані обома сторонами акти прийому-передачі робіт.

Скаржник повідомив, що обов'язок направляти і затверджувати звітну документацію у ДІЯРУ під час виконання робіт на АЕС України несе на собі Замовник, тому, на думку Скаржника, документи щодо підтвердження такої дії знаходяться у Замовника.

ТОВ "ІПП-ЦЕНТР" вважає, що вимога Документації стосовно надання зазначених документів є неконкурентною, оскільки Замовник може уже володіти відомостями щодо затвердження ДІЯРУ робіт, які виконувалися учасником, або безпосередньо звернутися до ДІЯРУ для отримання таких документів, що не заборонено Законом.

Крім того, Скаржник повідомив, що Замовник не конкретизує, які саме документи повинні бути надані учасником для підтвердження інформації про затвердження результатів у ДІЯРУ.

Замовник з цього питання зазначив, що виходячи з того, що метою надання послуг є оцінка сейсмостійкості та визначення запасу сейсмостійкості устаткування та трубопроводів систем важливих для безпеки (включно з системами безпеки) реакторного відділення енергоблоків №№1, 2 ВП ЗАЕС, для підтвердження відповідної кваліфікації учасником мають бути надані копії звітних документів, які він раніше розробляв та передавав під час надання аналогічних послуг замовникам. Договори на виконання аналогічних послуг не обов'язково можуть містити у своїй назві словосполучення "оцінка сейсмостійкості та визначення запасу сейсмостійкості", але повинні містити, серед іншого, у своєму складі

виконання послуг з оцінки сейсмостійкості та визначення запасу сейсмостійкості устаткування та трубопроводів АЕС.

За інформацією Замовника термін "звітні документи" в даному випадку означає звіти, розрахунки тощо, які були розроблені постачальником та надані замовнику, та які замовник надавав у складі своїх документів (як додатки) або окремо на узгодження або розгляд ДІЯРУ. Результатом узгодження або розгляду таких документів ДІЯРУ є підпис уповноваженої особи ДІЯРУ або лист, яким ДІЯРУ сповіщає, що документ розглянуто або узгоджено.

Крім того, Замовник зазначив, що інформацію про те, що замовник надавав ДІЯРУ розроблені виконавцем документи міститься або може бути включена у відгуки підприємств-замовників, які учасник торгів повинен надати у складі своїй пропозиції конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Частиною першою статті 16 Закону визначено, що замовники у разі проведення процедур закупівель, крім випадків, установлених частиною третьою цієї статті, визначають кваліфікаційні критерії до учасників або учасників попередньої кваліфікації з числа тих, що встановлені частиною другою цієї статті.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Згідно з частиною третьою статті 16 Закону 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).

Підпунктом 6.2.1 підпункту 6.2 пункту 6 розділу 6 Документації встановлено, що для документального підтвердження наявності досвіду виконання аналогічних договорів, учаснику Процедури закупівлі необхідно у складі своєї пропозиції конкурсних торгів надати, зокрема, довідку про наявність в учасника документально підтвердженого досвіду виконання договорів з оцінки сейсмостійкості устаткування та трубопроводів енергоблоків АЕС, результати яких погоджені ДІЯРУ, за підписом уповноваженої особи і скріплену печаткою учасника з додаванням документів, що підтверджують якість і своєчасність наданих учасником послуг (повинні бути надані оригінали або завірені підписом уповноваженої особи і скріплені печаткою учасника копії письмових відгуків підприємств-замовників аналогічних послуг та документи, які містять погодження ДІЯРУ). У довідці обов'язково має бути наведена, зокрема, інформація про найменування звітних документів, розроблених у межах договору та дати погодження ДІЯРУ.

Замовник не надав документального підтвердження та не обґрунтував необхідності надання учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів документів, які містять погодження ДІЯРУ, для підтвердження його відповідності такому кваліфікаційному критерію, як наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Разом з цим, на засіданні Колегії, яке відбулось 28.09.2015, представник Замовника повідомив, що процес погодження документів ДІЯРУ (зокрема, тих, що підтверджують якість і своєчасність наданих учасником послуг) може проходити без участі виконавця послуг; представник ТОВ "ІПП-ЦЕНТР" підтвердив цю інформацію.

Встановлення Замовником у Документації вищевказаної вимоги обмежує коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які мають змогу надати документи, які містять погодження ДІЯРУ, та може перешкодити взяти участь у Процедурі закупівлі іншим суб'єктам господарювання (зокрема, Скаржнику).

Дії Замовника в частині встановлення зазначених вище вимог у Документації порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та одні з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та відкритість і прозорість на всіх стадіях закупівель.

Таким чином, Замовник повинен внести зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, викладену у мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої 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 повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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 повністю.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та 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 підприємство "Національна атомна енергогенеруюча компанія "Енергоатом" в особі відокремленого підрозділу "Запорізька АЕС" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "71.12.1. Виконання розрахунків на сейсмічний вплив устаткування та трубопроводів реакторного відділення енергоблоків №№ 1, 2 ВП ЗАЕС" [оголошення № 174237, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 04.08.2015 № 307 (04.08.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

A. BOBK