



**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

№ 1462-р/пк-ск від 03.09.2013

вих. лист від

№

Державне українське об'єднання
"Політехмед"
вул. Нагірна, 25/27, м. Київ, 04107

Управління з питань охорони
здоров'я Запорізької міської ради
вул. Патріотична, 20-а, м. Запоріжжя,
69001

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 державного українського об'єднання "Політехмед" (надалі – Скаржник, ДУО "Політехмед") від 06.08.2013 № 01-47/413 (зарєєстровану в Комітеті 7 серпня 2013 року за № 8-20/2499-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Управлінням з питань охорони здоров'я Запорізької міської ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 26.60.1. Устаткування радіологічне, електромедичне та електротерапевтичне устаткування (апарат рентгенівський флюорографічний – 1 компл.)" [оголошення № 144913, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 8 липня 2013 року № 53 (796)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;

2) прийняти рішення про встановлення порушення Процедури закупівлі та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема, зобов'язати Замовника усунути будь-які дискримінаційні умови (ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 07.08.2013 № 1292-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 07.08.2013 № 20-29.2/06-3176-дз Замовник листами від 13.08.2013 № 187/01-15 та від 14.08.2013 № 682/01-11 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

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

1. У Скарзі ДУО "Політехмед" зазначило, що відповідно до вимог документації конкурсних торгів (надалі – Документація) учасники Процедури закупівлі повинні надати заповнений лист-згоду суб'єкта персональних даних на обробку, використання, поширення та доступ до його персональних даних (суб'єкт персональних даних - фізична особа, стосовно якої відповідно до Закону України "Про захист персональних даних" здійснюється обробка її персональних даних).

При цьому, Скаржник повідомляє, що відповідно до частини першої статті 5 Закону України "Про захист персональних даних" об'єктами захисту є персональні дані.

Згідно з абзацом десятим статті 2 Закону України "Про захист персональних даних" персональні дані - відомості чи сукупність відомостей про фізичну особу, яка ідентифікована або може бути конкретно ідентифікована.

Скаржник вважає, що якщо учасником є юридична особа, то вона не має змоги задовольнити вказану вимогу, оскільки вимоги Закону України "Про захист персональних даних" поширюються лише на особисті дані фізичних осіб. Відповідно юридичні особи позбавлені можливості брати участь у торгах через неможливість надання листа-згоди, що незаконно вимагає Замовник.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що учасник – юридична особа може виконати вказану вимогу Документації, надавши листи-згоди від фізичних осіб, інформація стосовно яких міститься у пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу п'ятого статті 2 Закону України "Про захист персональних даних" згода суб'єкта персональних даних – добровільне волевиявлення фізичної особи (за умови її поінформованості) щодо надання дозволу на обробку її персональних даних відповідно до сформульованої мети їх обробки, висловлене у письмовій формі або у формі, що дає змогу зробити висновок про її надання.

Згідно з абзацом одинадцятим статті 2 Закону України "Про захист персональних даних" персональні дані – відомості чи сукупність відомостей про фізичну особу, яка ідентифікована або може бути конкретно ідентифікована.

Частиною шостою статті 6 зазначеного Закону України визначено, що не допускається обробка даних про фізичну особу без її згоди, крім випадків, визначених законом, і лише в інтересах національної безпеки, економічного добробуту та прав людини.

Пунктом 2 розділу 3 Документації встановлено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з заповненого листа-згоди суб'єкта персональних даних на обробку, використання, поширення та доступ до його персональних даних (суб'єкт персональних даних - фізична особа, стосовно якої відповідно

до Закону України "Про захист персональних даних" здійснюється обробка її персональних даних) (додаток 6).

Додатком 5 Документації визначений перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції учасника кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам замовника.

Відповідно до підпункту 8.2 пункту 8 додатку 5 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати заповнений лист-згоду суб'єкта персональних даних на обробку, використання, поширення та доступ до його персональних даних (суб'єкт персональних даних - фізична особа, стосовно якої відповідно до Закону України "Про захист персональних даних" здійснюється обробка її персональних даних) (додаток 6).

У додатку 6 до Документації наведена форма листа-згоди.

Вказані вимоги містяться також і в Документації із змінами, внесеними протокольным рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 12.08.2013 № 85.

Однак, у Документації та Документації зі змінами Замовник не визначив щодо чийх саме персональних даних повинен бути наданий заповнений лист-згода, що суперечить одному з принципів здійснення державних закупівель, визначеному абзацом четвертим частини першої статті 3 Закону, а саме: відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Встановивши у Документації та Документації зі змінами зазначені вимоги, Замовник обмежив коло учасників Процедури закупівлі лише фізичними особами, та позбавив можливості суб'єктів господарювання подати свої пропозиції конкурсних торгів, чим порушив вимоги абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації зі змінами в цій частині.

2. ДУО "Політехмед" у Скарзі повідомило, що Замовником у додатку 4 Документації встановлено медико-технічні вимоги до предмету закупівлі, яким відповідає лише обладнання певного виробника.

Скаржник вважає, що медико-технічні вимоги Документації є дискримінаційними стосовно інших учасників та такими, що обмежують коло учасників.

На думку ДУО "Політехмед", Замовник повинен викласти нижченаведені пункти медико-технічних вимог до апарату рентгенівського флюорографічного у такій редакції:

Медико - технічні характеристики
Цифровий приймач:
вид приймача – лінійка скануюча рентгенографічна або одноматрична;
наявність щілинної діафрагми (коліматор), ширина щілини 1,5 мм або діафрагма з регулюванням від 0х0 мм до 430х430 мм;
Рентгенівський пристрій живлення:
найбільша споживана потужність (короткочасно) 4 кВт або 4,5 кВт;
діапазон анодного струму в межах не менше 1 та не більше 400 мА.
Програмне забезпечення:
позитив-негатив;

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією було встановлено наступне.

Додатком 4 Документації встановлені, зокрема, наступні медико-технічні вимоги до апарату рентгенівського флюорографічного:

Медико - технічні характеристики
Цифровий приймач:
вид приймача – лінійка скануюча рнтгенографічна;
наявність щілинної діафрагми (коліматор), ширина щілини 1,5 мм;
Рентгенівський пристрій живлення:
найбільша споживана потужність (короткочасно) 4 кВт;

діапазон анодного струму не більше 1-28 мА.
Програмне забезпечення:
позитив - негатив – псевдоколір;

Відповідно до змін до Документації від 12.08.2013 пункти медико-технічних вимог до апарату рентгенівського флюорографічного викладені Замовником у редакції, яка враховує вимоги Скаржника, а саме:

Медико - технічні характеристики
Цифровий приймач:
вид приймача – лінійка скануюча рентгенографічна або одноматрична;
наявність щільної діафрагми (коліматор), ширина щілини 1,5 мм або діафрагма з регулюванням від 0х0 мм до 430х430 мм;
Рентгенівський пристрій живлення:
найбільша споживана потужність (короткочасно) 4 кВт або 4,5 кВт;
діапазон анодного струму в межах не менше 1 та не більше 400 мА.
Програмне забезпечення:
позитив - негатив – псевдоколір або позитив-негатив;

На підтвердження внесення зазначених змін Замовником надано копію Документації зі змінами, затверджену протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 12.08.2013 № 85.

Зміни до Документації від 12.08.2013 оприлюднені на веб-порталі Уповноваженого органу.

Згідно з абзацами восьмим та дванадцятим частини четвертої статті 18 Закону орган оскарження повертає скаргу без розгляду, у разі якщо замовник відповідно до цього Закону визнав та усунув порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Таким чином, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені в Скарзі, в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Отже, у Колегії відсутні підстави для розгляду 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 основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен привести умови Документації у відповідність до вимог Закону шляхом внесення відповідних змін до Документації.

Враховуючи викладене, Колегію встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 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 Управління з питань охорони здоров'я Запорізької міської ради внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Код 26.60.1. Устаткування радіологічне, електромедичне та електротерапевтичне устаткування (апарат рентгенівський флюорографічний – 1 компл.)" [оголошення № 144913, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 8 липня 2013 року № 53 (796)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК