



**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

№ 1183-р/пк-ск від 18.07.2013

вих. лист від

№

Приватне підприємство Торгівельна
фірма "Антошка"

вул. Боженка, 19, м. Одеса, 65098

Київська міська клінічна лікарня № 5

вул. Відпочинку, 11, м. Київ, 03115

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 приватного підприємства Торгівельної фірми "Антошка" (надалі – Скаржник, ПП ТФ "Антошка") від 04.07.2013 № 1-04 (zareestrovano в Комітеті 08.07.2013 за № 8-20/2150-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Київською міською клінічною лікарнею № 5 (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "10.86.1. Продукти харчові готові гомогенізовані для дитячого та дієтичного харчування (сухі молочні суміші для дітей, народжених ВІЛ-інфікованими матерями - 2 найменування)" за державні кошти [оголошення № 144544, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25.06.2013 № 49/1 (792/1)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 08.07.2013 № 1120-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 08.07.2013 № 20-29.3/03-2720-дз, Замовник листом від 10.07.2013 № 1447-03 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. За словами Скаржника, вимога документації конкурсних торгів (надалі - Документація) про те, щоб на упаковці молочної суміші, повинно бути вказано вік дитини, для якої рекомендована суміш "від народження до 1 року", суперечить вимозі щодо об'єму закупівлі в кількості 1605000 грамів.

Як зазначає Скаржник, суміші, що мають відмітку на пачці "від народження до 1 року", мають розфасовку, яка унеможливорює поставку 1605000 грамів, і навпаки, ті суміші, що мають відповідну розфасовку - не мають на упаковці маркування "від народження до 1 року", що на думку Скаржника, порушує п. 3 ст. 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

За твердженням Скаржника, тільки два із п'ятнадцяти виробників усіх молочних сумішей, які зареєстровано на Україні, мають розфасовку 300, 500 грамів.

На думку Скаржника, зазначена вище вимога документації конкурсних торгів є дискримінаційною та такою, що звужує коло можливих учасників Процедури закупівлі, а тому Скаржник вважає за необхідне зобов'язати Замовника внести поправку про допустимість відхилення в межах 200 грамів на весь заявлений об'єм закупівлі.

Стосовно даного питання Замовник зазначив, що на підставі Закону України "Про затвердження Загальнодержавної програми забезпечення профілактики ВІЛ-інфекції, лікування, догляду та підтримки ВІЛ-інфікованих і хворих на СНІД на 2009-2013 роки" (ч.2 п. 8 розд. II "Профілактичні завдання") Київська міська клінічна лікарня №5 має забезпечувати на безоплатній основі дітей першого року життя, народжених ВІЛ-позитивними матерями. На підставі вищевикладеного і проводиться закупівля продуктів харчових готових гомогенізованих для дитячого та дієтичного харчування за кошти, передбачені місцевим бюджетом.

Замовник зазначає, що в документації конкурсних торгів вказано якісні та кількісні характеристики товару; зазначено вік дітей, для яких призначається суміш а також кількість товару до закупівлі а саме: 210000 грам - адаптованих молочних сумішей, що призначені для дітей, з проявами дисбіозів кишківника, та 1605000 грам адаптованих молочних сумішей, що призначені для дітей, які не мають спеціальних дієтичних потреб. За словами Замовника, для уникнення дискримінації учасників ним було зазначено загальна кількість грам до закупівлі без вказування кількості упаковок та кількості грам в упаковці через те, що існує широкий перелік найменувань молочних сумішей на ринку України. Кількість грам до закупівлі визначена, виходячи із фактичної вартості молочних сумішей, котрі постачалися до закладу у 2012 році та обсягу фінансування, передбаченого кошторисом на 2013 рік.

Разом з тим, Замовник зазначає, що комітетом конкурсних торгів Київської міської клінічної лікарні № 5 було вибрано проведення скороченої процедури закупівлі в зв'язку з критичними залишками молочних сумішей на складі в момент прийняття рішення про проведення процедури відкритих торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації предметом закупівлі визначено "Код ДК (016-2010) - 10.86.1. Продукти харчові готові гомогенізовані для дитячого та дієтичного харчування (Сухі дитячі суміші для дітей народжених ВІЛ-інфікованими матерями), а також у пункті 3 розділу I Документації зазначено "2 найменування, обсяг та кількість товарів наведених в Додатку № 3".

В Додатку 3 до Документації визначені медико-технічні вимоги щодо продуктів харчових готових гомогенізованих для дитячого та дієтичного харчування.

Також, Додатком 3 до Документації визначена номенклатура та обсяги закупівлі, зокрема:

№ п/п	Назва	Кількість до закупівлі (грам)
1.	Адаптовані молочні суміші, що призначені для дітей, які не мають спеціальних дієтичних потреб	1605000

Додатком 5 до Документації визначена форма "Пропозиція конкурсних торгів", в якій передбачено надання інформації про предмет закупівлі у табличному вигляді, а саме:

Найменування товару (Торгова назва)	Виробник (країна виробництва)	Од. вимір, уп. (зазначити кількість грам в упаковці)	Кількість	Ціна за од., (з ПДВ) грн.	Загальна вартість, (з ПДВ) грн.
Вартість пропозиції					Σ

Згідно з умовами розділу "Загальні вимоги" Додатку 3 до Документації на упаковці молочної суміші, повинно бути вказано вік дитини, для якої рекомендовано суміш (від народження до 1 року), склад суміші, характеристика продукту, рекомендації щодо її приготування та використання.

Разом з тим, передбачено, що продукти харчові готові гомогенізовані для дитячого та дієтичного харчування повинні бути розфасовані в герметично закритих упаковках виробника, без механічних пошкоджень тари та вагою нетто суміші не більше 500 грам в упаковці.

Скаржник надав до Скарги додаток 1, в якому Скаржником проаналізовано відповідність молочних сумішей, зареєстрованих на території України (згідно з Державним реєстром спеціальних харчових продуктів за період 2005-2013 років), медико-технічним вимогам, встановленим у документації конкурсних торгів щодо адаптованих молочних сумішей, що призначені для дітей, які не мають спеціальних дієтичних потреб.

Більшість упаковок молочних сумішей, торгові марки яких зареєстровані на території України, мають розфасування по 350, 400, 500 г. Молочні суміші, які мають позначку на упаковці "від народження до 1 року", або ж "від 0 до 12 місяців" мають розфасовку яка унеможливує поставку 1605000 г (переважно по 400, 350 г.).

Згідно з інформацією, наведеною у додатку 1 до Скарги, торгові марки молочних сумішей, що призначені для дітей, які не мають спеціальних дієтичних потреб, за ваговими та віковими параметрами не відповідають зазначеним вище вимогам Документації.

На засіданні Колегії представник ПП ТФ "Антошка" Кузнєцова А.П. повідомила, зокрема, що вимога документації конкурсних торгів про те, що на упаковці молочної суміші повинно бути вказано вік дитини, для якої рекомендована суміш "від народження до 1 року", суперечить вимозі щодо об'єму закупівлі в кількості 1605000 грамів, а саме: молочні суміші, які мають позначку на упаковці "від народження до 1 року", мають розфасовку переважно по

400 або 350 г, яка унеможливиляє поставку 1605000 г. За словами представника Скаржника виконати вимогу щодо об'єму закупівлі взмозі ТМ Hipp, але в цієї торгівельної марки немає молочної суміші, що має позначку "від народження до 1 року".

Замовник не спростував пояснень Скаржника щодо невідповідності маркування молочних сумішей, зареєстрованих торгових марок на території України, всім медико-технічним вимогам Документації.

Слід зазначити, що за умови, якщо хоча б один медико-технічний параметр продукції, яка пропонується учасниками Процедури закупівлі, не відповідає технічним вимогам Документації, пропозиція конкурсних торгів такого учасника (навіть за умови відповідності іншим вимогам) не буде відповідати умовам Документації та повинна бути відхилена Замовником на підставі статті 29 Закону.

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 вище вимог у Документації є порушенням вимог абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, яке може бути усунено шляхом зобов'язання внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацом двадцять першим 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 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.

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 Київську міську клінічну лікарню № 5 внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "10.86.1. Продукти харчові готові гомогенізовані для дитячого та дієтичного харчування (сухі молочні суміші для дітей, народжених ВІЛ-інфікованими матерями - 2 найменування)" за державні кошти [оголошення № 144544, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25.06.2013 № 49/1 (792/1)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

