



**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

№ 1238-р/пк-ск від 29.07.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "В.М."
вул. І. Мазепи, 4/6, м. Київ, 01010

Державна служба статистики
України
вул. Шота Руставелі, 3, м. Київ,
01601

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 "В.М." (надалі – Скаржник) від 27.06.2013 № 1217/01-04 (zareestrovanu в Комітеті 2 липня 2013 року за № 8-20/2088-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Державною службою статистики України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Машини обчислювальні, частини та приладдя до них (придбання витратних матеріалів (картриджів) до оргтехніки - 533 од.)" [оголошення № 129302, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 27 травня 2013 року № 41 (784)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема:

1. Призупинити Процедуру закупівлі.
2. Зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 02.07.2013 № 1078-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 02.07.2013 № 20-29/03-2648-дз Замовник листом від 04.07.2013 № 16.4-10/1051 надав завірени копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. Скаржник у Скарзі повідомив, що вимоги, встановленні Замовником у пункті 4.2 таблиці 2 Додатку 3, пункті 1.2 Додатку 4 та пункту 21 Додатку 6 до документації конкурсних торгів зі змінами, стосовно надання оригіналів листів авторизації від фірм-виробників HP, SAMSUNG та XEROX на учасника, яким надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного товару, ставлять Скаржника в пряму залежність від інших учасників ринку даних товарів, які можливо також будуть приймати участь у торгах, та дискримінує тих учасників, які співпрацюють не напряму із виробниками принтерів/багатофункціональних пристроїв, а з їх дистриб'юторами.

Скаржник зазначив, що у листі від 07.06.2013 № 409/01-03 звернув увагу Замовника на те, що дані вимоги є дискримінаційними.

Зі слів Скаржника, листом від 13.06.2013 № 16.4-11/950 Замовник повідомив Скаржника про результати розгляду запиту на роз'яснення. Проте, роз'яснення, надані Замовником, не відповідають суті запиту, оскільки не усунуто дискримінаційні вимоги. Замовник у своєму роз'ясненні обґрунтовує обов'язковість вимоги щодо надання листів-повноважень від фірм-виробників HP, SAMSUNG та XEROX на учасника, якими надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного товару тим, що це забезпечить Замовника від закупівлі картриджів вироблених сторонніми організаціями (не виробниками пристроїв друку, для яких проводить закупівля) за ціною оригінальних. Крім того, Замовник стверджує, що майже всі виробники пристроїв друку підтверджують працездатність принтерів, що ними виробляються, та їх відповідність заявленим специфікаціям лише у випадку використання оригінальних складових частин та витратних матеріалів виробника.

Разом з цим, як зазначає Скаржник, оригінальність товару (картриджів) завжди може бути перевірена Замовником при його прийманні, по відповідним позначкам та захисним голографічним зображенням, нанесеним виробниками на упаковці товару, а також вкладенням у ній. Інструкції по перевірці оригінальності товару за захисними голографічними наклейками містяться на загальнодоступних ресурсах – у засобах масової інформації та на сайтах виробників.

Отже, як вважає Скаржник, авторизаційний лист виробників оргтехніки чи їх представників, яким надається дозвіл на постачання товару, не є доказом оригінальності товару. А вимога документації конкурсних торгів стосовно надання авторизаційних листів є необґрунтованою з точки зору забезпечення від постачання неоригінальних або неякісних товарів.

Крім того, як зазначає Скаржник, у випадку постачання неякісного товару, згідно з умовами проекту договору, що міститься у документації конкурсних торгів, Постачальник сплачує Замовнику штраф у розмірі 20 % від неякісного товару.

Зі слів Скаржника, Додатком 3 до документації конкурсних торгів вимагається надання інформаційної довідки про виконання аналогічних договорів щодо постачання витратних матеріалів (картриджів) до оргтехніки за 2010, 2011, 2012 роки та копії відгуків.

Як повідомляє Скаржник, виходячи з інформації, наданої у довідці про раніше укладені договори та контактної інформації державних установ, яким було здійснено поставку аналогічного товару, Замовник може дізнатися про повне виконання учасником взятих на себе зобов'язань щодо строків та якості продукції.

Таким чином, як зазначає Скаржник, Замовник має достатньо заходів для захисту себе від постачання йому неоригінального, чи неякісного товару.

Скаржник повідомив, що звернувся до представництв виробників HP та XEROX, що відповідають за регіон, з проханням надати відповідні листи, але станом на 27.06.2013 (фактичну дату розкриття пропозицій конкурсних торгів, якщо не враховувати перенесення дати подання пропозицій) жодної відповіді не отримав.

Скаржник зазначив, що між ним та фірмами HP, SAMSUNG та XEROX не існує договірних відносин, які б могли передбачати необхідності отримання дозволу на постачання їх продукції.

Скаржник вважає, що вимога щодо надання авторизаційних листів (або будь-яких інших документів – технічних сертифікатів, листів підтвердження тощо) за підписом виробника або представництва виробника, що відповідає за регіон, ставить Процедуру закупівлі у залежність від третіх осіб (які на власний розсуд вирішують – надавати чи не надавати певні документи), призводить до дискримінації та обмежує конкуренцію.

Замовник з цього питання повідомив, що для забезпечення роботи оргтехніки (принтерів, факсимільних та копіювальних апаратів, багатофункціональних пристроїв) у 2013 році Держстату України необхідно придбати якісні витратні матеріали (картриджі) загальною кількістю 533 одиниці.

Замовник вважає, що використання неоригінальних витратних матеріалів (так званих сумісних, ліцензійних, сертифікованих, перезаправлених, відновлених тощо) призводить до зниження якості відбитків та передчасного зношування механізмів принтера, а також підвищує ймовірність виходу обладнання з ладу. У кінцевому рахунку, скорочується термін служби обладнання та збільшуються трудові та фінансові витрати на технічне обслуговування та ремонт, знижується продуктивність роботи користувачів по причині передруку документів, наноситься шкода здоров'ю та навколишньому середовищу внаслідок неможливого витоку дрібнодисперсного тонера.

Зі слів Замовника, представництва компаній-виробників витратних матеріалів не ведуть торгівельної діяльності, тому закупівля оригінального товару здійснюється у авторизованих бізнес-партнерів або дистриб'юторів.

Замовник повідомив, що Скаржник позиціонує себе на ринку, як найбільшого виробника витратних матеріалів торгових марок Varva і Patron (він один із перших в Україні створив та успішно розвиває виробництво сумісних картриджів), а також як офіційного дистриб'ютора та бізнес-партнера провідних світових виробників офісної техніки та сумісних витратних матеріалів.

Замовник вважає, що заявляючи про себе, як про офіційного дистриб'ютора та бізнес-партнера ведучих світових виробників офісної техніки, до яких безумовно можна віднести HP, SAMSUNG та XEROX, Скаржник не має жодних підстав турбуватися про свою залежність від бажання або небажання третіх осіб (тобто виробників офісної техніки HP, SAMSUNG та XEROX) надати йому листи авторизації для закупівлі. Офіційні партнери виробників обладнання повинні мати документи від компаній-виробників, що підтверджують їх статус.

Замовник повідомив, що звернувся до представництв компаній HP, SAMSUNG та XEROX та отримав відповіді щодо можливості використання еквівалентних витратних матеріалів, а також щодо кількості авторизованих партнерів.

Отримана інформація, як вважає Замовник, підтверджує факт, що умова щодо наявності листів авторизації від HP, SAMSUNG та XEROX не є дискримінаційною. В Україні більш, ніж достатня для закупівлі кількість компаній-партнерів для кожного вендора, що зможуть задовольнити цю вимогу.

Крім того, як зазначає Замовник, всі виробники друкуючих пристроїв зазначили, що використання неоригінальних витратних матеріалів автоматично знімає гарантійні зобов'язання виробника по обслуговуванню такого обладнання.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 4.2 пункту 4 таблиці 2 Додатку 3 до документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженої рішенням комітету з конкурсних торгів

13.06.2013 (надалі – Документація) учасники Процедури закупівлі повинні надати "оригінали або копії листів авторизації від фірм HP, SAMSUNG та XEROX на Учасника, якими надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного Товару або, якщо Учасником пропонується товар, вироблений сторонніми організаціями (не виробниками пристроїв друку, для яких проводиться закупівля Товару), підтвердження, що такий Товар допущений до використання із збереженням гарантійних зобов'язань виробника пристроїв друку, в яких він буде використовуватись (таким підтвердженням може бути інформація, розміщена на офіційних Інтернет-сайтах виробників пристроїв друку (необхідно надати посилання на Інтернет-сторінку та її роздруковану копію), інформація, наведена в інструкціях по експлуатації обладнання (необхідно надати посилання на назву і сторінку документа), або оригінали листів від виробників пристроїв друку (представництв, що відповідають за регіон)".

Відповідно до абзацу першого пункту 1.2 Додатку 4 до Документації "якщо пропонується оригінальний товар, Учасник повинен бути офіційним представником виробника (дилер, агент, дистриб'ютор тощо) та у складі своєї пропозиції конкурсних торгів має надати листи авторизації від фірм HP, SAMSUNG та XEROX на Учасника, якими надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного Товару. В листах повинна міститись інформація про назву торгів та номенклатуру Товару".

Згідно з пунктом 21 Додатку 6 до Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати "оригінали або копії листів авторизації від фірм HP, SAMSUNG та XEROX на Учасника, якими надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного Товару або, якщо Учасником пропонується товар, вироблений сторонніми організаціями (не виробниками пристроїв друку, для яких проводиться закупівля Товару), підтвердження, що такий Товар допущений до використання із збереженням гарантійних зобов'язань виробника пристроїв друку, в яких він буде використовуватись (таким підтвердженням може бути інформація, розміщена на офіційних Інтернет-сайтах виробників пристроїв друку (необхідно надати посилання на Інтернет-сторінку та її роздруковану копію), інформація, наведена в інструкціях по експлуатації обладнання (необхідно надати посилання на назву і сторінку документа), або оригінали листів від виробників пристроїв друку (представництв, що відповідають за регіон)".

Скаржник надав на розгляд Колегії копію листа від 18.06.2013 № 432/01-03 до представництва HP в Україні та копію листа від 18.06.2013 № 433/01-03 до представництва XEROX в Україні, в яких Скаржник просить зазначені представництва до 21.06.2013 включно надати Скаржнику оригінал листа авторизації особисто згідно із специфікацією.

Замовник надав на розгляд Колегії наступні документи:

- копію листа ТОВ "Х'юлент-Пакард Ю Ей" від 04.07.2013 № 127/2013, в якому ТОВ "Х'юлент-Пакард Ю Ей" на лист Замовника від 27.06.2013 № 12.1-03/178 повідомило, зокрема, що використання неоригінальних картриджів впливає на якість друку, оскільки в неоригінальних картриджах можуть використовуватися зношені компоненти формування зображення та такі, що були у вжитку, а також із-за відмінностей фізико-хімічних характеристик фарбуючої речовини (тонера);

- копію листа ТОВ "Самсунг Електронікс Україна Компані" від 04.07.2013 № SEUC 13/07/3214, в якому ТОВ "Самсунг Електронікс Україна Компані" на лист Замовника від 21.06.2013 № 12.1-03/174 повідомило, зокрема, що використання неоригінальних витратних матеріалів має негативний вплив на здоров'я користувачів (неякісне ущільнення у картриджі призводить до розповсюдження тонера у повітрі), погіршує якість друку (нечіткість, нестійкість, наявність сірого фону), а також призводить до порушень в роботі (виходу з ладу) блоку закріплення зображення. Загальна кількість авторизованих компаній, які офіційно поставляють оригінальні витратні матеріали, перевищує 700. Статус авторизації визначеної вами компанії може бути наданий за додатковим запитом;

- копію листа представництва Ксерокс Лімітед від 18.06.2013 № 9426-06, в якому представництво Ксерокс Лімітед на лист Замовника від 17.06.2013 № 12.1-03/166 повідомило, зокрема, що використання неоригінальних витратних матеріалів в копіювальному обладнанні і обладнанні для друку впливає на якість друку та призводить до

негативних наслідків. Станом на 01.06.2013 авторизованими партнерами XEROX в Україні, які мають можливість пропонувати оригінальні витратні матеріали, становить 115 компаній.

Виходячи з наведеного вище, Колегією встановлено, що визначивши у Документації вимоги щодо надання оригіналів або копій листів авторизації виключно від фірм HP, SAMSUNG та XEROX на учасника, якими надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного товару, Замовник обмежив коло потенційних учасників.

Крім того, зазначені вище вимоги Документації виключають отримання такого листа авторизації, зокрема, від офіційних представників виробників HP, SAMSUNG та XEROX в Україні.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника щодо встановлення у Документації вимог стосовно надання оригіналів або копій листів авторизації виключно від фірм HP, SAMSUNG та XEROX на учасника, якими надається дозвіл на постачання Замовнику необхідного товару, порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

Враховуючи викладене Колегією 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, зокрема, 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 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 Державну службу статистики України внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Машини обчислювальні, частини та приладдя до них (придбання витратних матеріалів (картриджів) до оргтехніки - 533 од.)" [оголошення № 129302, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 27 травня 2013 року № 41 (784)], з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ