



**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

№ 1840-р/пк-ск від 15.10.2015

вих. лист від _____

№ _____

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ГРЕНІ СМІТ"
вул. Нижній Вал, 15,
м. Київ, 04071

Державна установа "Національний
інститут серцево-судинної хірургії
ім. М.М. Амосова Національної
академії медичних наук України"
вул. М.Амосова, 6, м. Київ, 03680

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 "ГРЕНІ СМІТ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ГРЕНІ СМІТ") від 22.09.2015 № 483 (zareestrovany в Комітеті 23.09.2015 за № 8-20/2896-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державною установою "Національний інститут серцево-судинної хірургії ім. М.М. Амосова Національної академії медичних наук України" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "Код 32.50.5. Шовний матеріал" 3 лоти [оголошення № 159468, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 07.07.2015 № 287(07.07.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі за лотом № 1 та просить, зокрема:

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) прийняти рішення про встановлення порушення Процедури закупівлі;

3) зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника та акцепт пропозиції конкурсних торгів за лотом № 1;

4) зобов'язати Замовника провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів за лотом № 1.

Рішенням Колегії від 24.09.2015 № 1700-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 24.09.2015 № 20-29.3/07-3829-дз Колегією до Замовника був надісланий запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 28.09.2015 № 04-34/3022 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

ТОВ "ГРЕНІ СМІТ" у Скарзі повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі за лотом № 1, у зв'язку з цим Колегія розглядає Скаргу лише за наведеним вище лотом.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 18.08.2015 № 31 свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі за лотом № 1 подали:

1) товариство з обмеженою відповідальністю "Людмила-Фарм" (надалі – ТОВ "Людмила-Фарм");

2) товариство з обмеженою відповідальністю "Стар Альянс" (надалі – ТОВ "Стар Альянс");

3) товариство з обмеженою відповідальністю "Елітмедіка" (надалі – ТОВ "Елітмедіка", Переможець);

4) Скаржник.

Згідно з протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду та вивчення пропозицій конкурсних торгів від 15.09.2015 № 32 пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Людмила-Фарм" та Скаржника відхилені Замовником за лотом № 1 у зв'язку з тим, що вони не відповідають умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів від 15.09.2015 № 26 до процедури оцінки за лотом № 1 були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Стар Альянс" та ТОВ "Елітмедіка", переможцем Процедури закупівлі Замовником було визначено ТОВ "Елітмедіка".

Згідно з протоколом засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду та вивчення пропозицій конкурсних торгів від 15.09.2015 № 32 підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника за лотом № 1 було наступне: "учасником не було виконано вимоги п.п. 7.3 Розділу III документації конкурсних торгів у якості підтвердження інформації про відповідність технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета закупівлі. Учасник повинен був надати у складі своєї пропозиції оригінал гарантійного листа виробника (представництва, філії виробника – якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України) або представника, дилера, дистриб'ютора, уповноваженого на це виробником, яким підтверджується можливість поставки запропонованого товару, який є предметом закупівлі цих торгів у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією конкурсних торгів та пропозицією конкурсних торгів учасника торгів (повноваження представника, дилера, дистриб'ютора підтверджуються копіями доручень, або договорів про співпрацю, іншими документами, якими виробник доручає представнику, дилеру, дистриб'ютору діяти від його імені).

На виконання даної умови документації конкурсних торгів у складі пропозиції ТОВ "Грені Сміт" за лотом №1 надано лист ТОВ "Медфокус", згідно з яким останнє стверджує, що являється офіційним дистриб'ютором компанії "Джонсон & Джонсон" та

уповноважує ТОВ "Грені Сміт" для участі у торгах ДУ "Національний інститут серцево-судинної хірургії ім. М.М. Амосова Національної академії медичних наук України", що відповідно дає можливість стверджувати про невідповідність встановленим вимогам згідно документації конкурсних торгів, передусім виходячи з того, що ТОВ "Медфокус" є контрагентом компанії "Джонсон&Джонсон", Росія (Покупцем) згідно договору поставки продукції виробництва компанії Johnson&Johnson (США), але в жодному разі не має статусу представника, дилера, дистриб'ютора, уповноваженого на це виробником як це вимагалось згідно вимог документації конкурсних торгів.

Дані обставини додатково підтверджуються листом отриманим від ТОВ "Джонсон & Джонсон", Російська Федерація (на лист запит від 31.08.2015р. № 04-34/2673) виходячи зі змісту якого ТОВ "Мед фокус" позбавлене права надавати повноваження згідно із суттю листа третім особам.

Додатково від ТОВ "Джонсон & Джонсон" отримано інформацію на лист запит № 04-34/2815 від 11.09.2015 в якому зазначено, що договір укладений між ТОВ "Джонсон & Джонсон" та ТОВ "Медфокус", не надає останньому права надавати гарантійні листи від імені.

Виходячи з вищевикладеного в зв'язку із наявними фактами про відкликання гарантійного листа ТОВ "Медфокус" пропозиція ТОВ "Грені Сміт" не відповідає п.п. 7.3 розділу III документації конкурсних торгів за лотом №1".

ТОВ "ГРЕНІ СМІТ" у Скарзі не погоджується з підставою відхилення його пропозиції конкурсних торгів, просить зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника, акцепт пропозиції конкурсних торгів та провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів за лотом № 1.

Свою позицію Скаржник обґрунтовує наступним.

За твердженням Скаржника, він повністю виконав вимоги Документації, у тому числі, щодо надання гарантійного листа, оскільки на дату розкриття пропозицій конкурсних торгів ТОВ "Медфокус" було наділено повноваженнями на розповсюдження продукції компанії "Джонсон & Джонсон", включаючи та не обмежуючись шляхом самостійної участі у процедурах закупівель на поставку продукції на території України та шляхом продажу продукції будь-яким третім особам, надаючи їм гарантійні листи на поставку тощо.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена з підстав, наведених у протоколі засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду та вивчення пропозицій конкурсних торгів від 15.09.2015 № 32.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації у складі своєї пропозиції учасник Процедури закупівлі повинен надати оригінал гарантійного листа виробника (представництва, філії виробника – якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України), або представника, дилера, дистриб'ютора, уповноваженого на це виробником, яким підтверджується можливість поставки запропонованого товару, який є предметом закупівлі цих торгів у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією конкурсних торгів та пропозицією конкурсних торгів учасника торгів (повноваження представника, дилера, дистриб'ютора підтверджуються копіями доручень або договорів про співпрацю, іншими документами, якими виробник доручає представнику, дилеру, дистриб'ютору діяти від його імені).

Згідно з копією пропозиції конкурсних торгів Скаржника, за лотом № 1 Скаржник пропонував продукцію, зокрема, виробництва Johnson& Johnson.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься лист Представництва "ТОВ "Джонсон&Джонсон" (Росія) в Україні від 25.05.2015 № 303/05, в якому зазначено, що Представництво підтверджує, що ТОВ "МЕДФОКУС" є контрагентом

Компанії "Джонсон&Джонсон" (Росія) (Покупцем) згідно з договором поставки продукції виробництва компанії Johnson&Johnson (США) та наділене повноваженнями на участь у закупівлях на поставку продукції на території України, шляхом продажу продукції будь-яким третім особам, надаючи їм гарантійні листи на поставки і т.п.

Також у складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника міститься гарантійний лист товариства з обмеженою відповідальністю "МЕДФОКУС" щодо поставки запропонованого товару зі строками придатності та в терміни, визначені документацією конкурсних торгів та пропозицією конкурсних торгів Скаржника.

Слід зазначити, що вказаний вище лист від 25.05.2015 № 303/05 не містить інформації про те, що виробник доручає представнику, дилеру, дистриб'ютору діяти від його імені, що не відповідає умовам Документації в цій частині.

Серед матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, містяться копії:

- листа ТОВ "Джонсон&Джонсон" від 10.08.2015 № 1008-20/15, адресованого ТОВ "МЕДФОКУС", у якому зазначено, що ТОВ "Джонсон&Джонсон" відкликає лист від 25.05.2015 № 303/05 щодо надання повноважень на участь в закупівлі на поставку продукції та видачу гарантійних листів третім особам;

- листа ТОВ "Джонсон&Джонсон" від 03.09.2015 № 0309-2/15, адресованого Замовнику, в якому зазначено, що "доверенность, выданная на компанию ООО "Медфокус" с правом передоверия третьим лицам, отозвана и не имеет юридической силы" (мовою оригіналу);

- листа ТОВ "Джонсон&Джонсон" від 14.09.2015 № 1409-14/15, адресованого Замовнику, у якому зазначено: "согласно условиям Договора № 381300 от 11.09.2012 года ООО "МедФокус" не ограничено в реализации продукции Компании. Однако данный Договор не предоставляет полномочия дистрибьютору на право выдачи гарантийных писем от имени ООО "Джонсон&Джонсон" третьим лицам" (мовою оригіналу).

Враховуючи наведене, станом на день проведення оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, ТОВ "МЕДФОКУС" не мало повноважень надавати гарантійні листи третім особам щодо поставки продукції виробництва Johnson & Johnson, тому на момент оцінки пропозиція конкурсних торгів Скаржника не відповідала умовам Документації, а отже пропозиція конкурсних торгів Скаржника була правомірно відхилена Замовником за лотом № 1 з наведеної вище підстави.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "ГРЕНІ СМІТ" у задоволенні його скарги від 22.09.2015 № 483.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК