



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

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

№ 2192-р/пк-ск від 04.12.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Авідан"

вул. Марини Раскової, 23, оф. 1209,
м. Київ, 02002

Вінницька обласна клінічна лікарня
ім. М. І. Пирогова

вул. Пирогова, 46, м. Вінниця, 21018

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 "Авідан" (надалі – Скаржник, ТОВ "Авідан") від 05.11.2015 № 359 (zareestrovany в Комітеті 05.11.2015 за № 8-20/3396-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Вінницькою обласною клінічною лікарнею ім. М. І. Пирогова (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "32.50.2. Інкубатор для виходжування новонароджених" [оголошення № 193575, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.09.2015 № 332 (09.09.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, прийняти рішення про встановлення порушень Процедури закупівлі, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника, про акцепт пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Ренесанс-Медікал" та провести повторну оцінку пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 06.11.2015 № 2004-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 06.11.2015 № 20-29.3/07-4493-дз Замовник листом від 12.11.2015 № 01-1-23/2846 надав матеріали та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 08.10.2015 № 90 свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) надали такі учасники:

1)	ТОВ "Медсервісгруп"
2)	ТОВ "Ренессанс-Медикал"
3)	ТОВ "Онкомедіка"
4)	Скаржник

Згідно з копією протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів від 23.10.2015 № 94 Пропозиції ТОВ "Медсервісгруп" та Скаржника були відхилені Замовником як такі, що не відповідали умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Відповідно до копії протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яка відбулась 23.10.2015, до процедури оцінки Пропозицій були допущені Пропозиції ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка"; найбільш економічно вигідною Замовник визнав Пропозицію ТОВ "Ренессанс-Медикал".

Згідно з копією протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів від 23.10.2015 № 94 Пропозиція ТОВ "Авідан" була відхилена Замовником "на підставі статті 29 Закону України "Про здійснення державних закупівель". Підстава відхилення: пропозиції конкурсних торгів не відповідає умовам конкурсної документації, а саме пропозиція конкурсних торгів не відповідає медико-технічним вимогам документації конкурсних торгів (експертний висновок додається)".

У складі матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, міститься документ "Експертний висновок на закупівлю в 2015 році 2 інкубаторів для виходжування новонароджених", відповідно до якого "...загальним вимогам відповідають усі пропозиції, крім пропозиції ТОВ "Авідан", оскільки інструкція до кувезу Thermocare Vita подана не в повному обсязі. В наданій інструкції до інкубатора для новонароджених Thermocare Vita відсутня 27 сторінка...".

У зазначеному документі міститься перелік медико-технічних вимог до предмету закупівлі із зазначенням відповідності (чи невідповідності) інкубаторів, запропонованих учасниками Процедури закупівлі, цим вимогам.

Зокрема, в експертному висновку вказані наступні невідповідності запропонованих Скаржником інкубаторів медико-технічним вимогам, встановленим Замовником:

- у пункті 5 зазначено наступне: "за вимогами інкубатор повинен бути обладнаний сервоконтролером для встановлення рівня та автоматичного підтримання температури повітря в підковпачному просторі в діапазоні не менше, чим від 23,0 °C до 37,0 °C з кроком регулювання не більше $\pm 0,10$ °C та похибкою вимірювання не більше $\pm 0,30$ °C... ..Інкубатор Thermocare Vita має можливість регулювання температури в діапазоні від 28 до 37 °C, в розширеному діапазоні від 27 до 39 °C, з кроком регулювання $\pm 0,1$ °C, величина похибки становить 0,8 °C";

- у пункті 9 зазначено наступне: "інкубатор повинен мати можливість постійного зволоження без подачі води не менше, ніж на 8 годин згідно з вимогами МТЗ. В інструкції до Thermocare Vita відсутня дана характеристика...".

1. Скаржник не погоджується з рішенням Замовника стосовно відхилення його Пропозиції, вважає його таким, що порушує принципи здійснення державних закупівель, передбачені статтями 3 та 5 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), оскільки вважає, що його Пропозиція відповідає умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та є найбільш економічно вигідною.

На підтвердження безпідставності (на думку ТОВ "Авідан") відхилення його Пропозиції Скаржник надав на розгляд Колегії таблицю із зазначенням підстав відхилення Пропозиції, медико-технічних вимог, встановлених у Документації, аргументації відповідності запропонованого товару, а саме: інкубатор для звичайного догляду за новонародженими Thermocare Vita, з фіксованою висотою, WY2401 (з комплектуючими), виробництва WEYER GmbH, Німеччина (з посиланням на сторінки інструкції з використання).

Зокрема, згідно з вищевказаною таблицею ТОВ "Авідан" зазначає наступне.

1.1. Стосовно "великої величини похибки при вимірюванні температури у підковпачному просторі $\pm 0,8$ °C" Скаржник повідомляє, що "інкубатор обладнаний сервоконтролером для встановлення рівня та автоматичного підтримання температури повітря в підковпачному просторі в діапазоні не менше, чим від температури зовнішнього середовища $+3,0$ °C до $39,0$ °C з кроком регулювання не більше $\pm 0,1$ °C та максимально допустимою похибкою не більше $\pm 0,8$ °C".

За інформацією ТОВ "Авідан", "дана величина похибки нівелюється у зв'язку тим, що у запропонованому інкубаторі сигналізація тривоги спрацьовує якщо температура повітря відрізняється від встановленої температури на $\pm 1,5$ °C та більше (а не на ± 3 °C, як у МТВ), тобто інкубатор в 2 рази є чутливішим, від того, що задано МТВ, тому якщо від даної величини вираховувати похибку у $\pm 0,8$ °C, загальна максимально допустима похибка буде становити $\pm 2,3$ °C, а не $\pm 3,3$ °C (± 3 °C + $\pm 0,3$ °C), як встановлено в МТВ, що набагато краще, ніж у запропонованих медико-технічних вимогах, і вона не є великою, як зазначено Замовником, а навпаки меншою".

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що зазначене вище твердження Скаржника є хибним, оскільки спрацювання зазначених сигналів тривоги відбувається вже під час виникнення проблем і є пізнім індикатором, що свідчить про грубі порушення догляду. Замовник зазначив, що за встановленої температури 31 °C величина температури в куветі буде коливатись від $30,2$ °C до $31,8$ °C за рахунок похибки, у зв'язку з медичними наслідками цього зазначена величина визнана експертами великою похибкою.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 2 розділу 3 Документації Пропозиція, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з технічної частини, яка повинна містити інформацію та документи згідно з додатком 3 Документації.

У пункті 7 розділу 3 Документації зазначено, серед іншого, що інформація стосовно необхідних технічних, якісних та кількісних вимог до предмета закупівлі зазначена у додатку 3 Документації.

Додатком 3 Документації встановлені медико-технічні вимоги до інкубатора для виходжування новонароджених (закритого реанімаційного місця) у вигляді таблиці, в якій наведені самі медико-технічні вимоги та передбачена необхідність заповнення учасником Процедури закупівлі медико-технічних характеристик запропонованого обладнання з посиланням на відповідну сторінку технічної документації для підтвердження характеристик.

Відповідно до додатку 3 Документації "інкубатор повинен бути обладнаний сервоконтролером для встановлення рівня та автоматичного підтримання температури

повітря в підковпачному просторі в діапазоні не менше, чим від 23,0 °C до 37,0 °C з кроком регулювання не більше $\pm 0,1$ °C та похибкою вимірювання не більше $\pm 0,3$ °C".

У складі копії Пропозиції ТОВ "Авідан", наданої Замовником на розгляд Колегії, міститься таблиця відповідності медико-технічним вимогам, згідно з якою запропонований Скаржником інкубатор "обладнаний сервоконтролером для встановлення рівня та автоматичного підтримання температури повітря в підковпачному просторі в діапазоні не менше, чим від температури зовнішнього середовища +3,0 °C до 39,0 °C з кроком регулювання не більше $\pm 0,1$ °C та похибкою вимірювання не більше $\pm 0,3$ °C" та зазначено, що вказана інформація підтверджується сторінкою 42 інструкції.

Крім цього, у складі копії Пропозиції Скаржника міститься інструкція із застосування інкубатора для новонароджених Thermocare Vita, на сторінці 42 якої міститься інформація щодо регулювання температури та зазначено, зокрема: "максимально допустимая погрешность < 0,8 °C" (мовою оригіналу).

Таким чином, Пропозиція ТОВ "Авідан" не відповідала вимогам Документації в цій частині.

1.2. Щодо відсутності в інструкції інкубатора Thermocare Vita інформації про можливість постійного зволоження без подачі води не менш, ніж на 8 годин ТОВ "Авідан" зазначає, що "інкубатор Thermocare Vita оснащений сучасною системою зволоження, яка працює по принципу випаровування стерильної дистильованої води, що не потребує додаткового внутрішнього резервуару стоячої підігрітої води, який є місцем для розмноження мікроорганізмів, і дає змогу зволоження без подачі води без будь-якого обмеження у часі, що є кращим показником, ніж заявлено в МТВ".

Замовник з цього питання повідомив, що в інструкції вищевказаного обладнання (на сторінках 8, 12, 42) відсутня інформація стосовно того, на який час вистачає дистильованої води для ін'єкцій у бутлі об'ємом 1 л, у зв'язку з чим Замовнику не зрозуміло, на якій підставі цей показник кращий, ніж вимагається у Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до додатку 3 Документації "інкубатор повинен мати можливість постійного зволоження без подачі води не менше, ніж на 8 годин".

У складі копії Пропозиції ТОВ "Авідан" міститься таблиця відповідності медико-технічним вимогам, згідно з якою запропонований Скаржником інкубатор "має можливість постійного зволоження без подачі води не менше, ніж на 8 годин" та зазначено, що вказана інформація підтверджується сторінкою 43 інструкції.

Крім цього, у складі копії Пропозиції Скаржника міститься інструкція із застосування інкубатора для новонароджених Thermocare Vita, на сторінці 43 якої міститься інформація щодо регулювання вологості та відсутня інформація стосовно того, що зазначений інкубатор має можливість постійного зволоження без подачі води не менше, ніж на 8 годин.

Отже, Пропозиція ТОВ "Авідан" не відповідала вимогам Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену в підпунктах 1.1 та 1.2 пункту 1 мотивувальної частини цього рішення, Колегією встановлено, що Пропозиція ТОВ "Авідан" не відповідала медико-технічним вимогам, встановленим Замовником у Документації, зокрема, зазначеним вище.

Таким чином, Пропозиція Скаржника була відхилена Замовником правомірно з підстави, зазначеної у протоколі відхилення пропозицій конкурсних торгів від 23.10.2015 № 94.

2. ТОВ "Авідан" у Скарзі просить, зокрема, прийняти рішення про встановлення порушень Процедури закупівлі, зобов'язати Замовника скасувати рішення акцепт Пропозиції ТОВ "Ренессанс-Медикал" та провести повторну оцінку Пропозицій учасників Процедури закупівлі.

У зв'язку з цим та з метою захисту права Скаржника на недискримінаційний підхід з боку Замовника під час розгляду його Пропозиції Колегією були розглянуті копії Пропозицій учасників, допущених Замовником до процедури оцінки Пропозицій, (ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка") та виявлено наступне.

Відповідно до додатку 3 Документації "інкубатор повинен створювати рівень шуму в підковпачному просторі не більше 42 дБ".

Згідно з копіями Пропозицій ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка" зазначені учасники Процедури закупівлі запропонували до закупівлі інкубатори для новонароджених Rabee Incu I виробництва Atom Medical Corporation.

У складі копій Пропозицій ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка" містяться таблиці "Медико-технічні вимоги...", згідно з якими запропоновані вищевказаними учасниками інкубатори "створюють рівень шуму в підковпачному просторі не більше 45 дБ" та зазначено, що вказана інформація підтверджується сторінкою 2 детального опису основних медико-технічних характеристик.

Крім цього, у складі копій Пропозицій ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка" міститься документи "Детальний опис основних медико-технічних характеристик. Інкубатор для новонароджених Rabee Incu I", на сторінці 2 яких зазначено, зокрема, наступне: "рівень шуму всередині інкубатора не більше 45 дБ".

Отже, Пропозиції ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка" не відповідали вищевказаним Документації.

Таким чином, Пропозиції ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка" не відповідали наведеним вище умовам Документації.

Не відхиливши Пропозиції ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка", Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону, згідно з яким замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів у разі, якщо вона не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Не відмінивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу шостого частини першої статті 30 Закону, відповідно до якого замовник відміняє торги у разі відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

Застосувавши дискримінаційний підхід під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі, а саме: відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника та не відхиливши пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Ренессанс-Медикал" та ТОВ "Онкомедіка", які не відповідали умовам Документації, та допустивши їх до процедури оцінки, Замовник порушив право Скаржника на об'єктивний та неупереджений розгляд його пропозиції конкурсних торгів. Зазначені дії Замовника є порушенням принципів здійснення державних закупівель, передбачених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Колегією встановлено, що Замовником у ході проведення Процедури закупівлі допущені порушення, які на час прийняття Колегією даного рішення виправити неможливо.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за результатами розгляду скарги орган

оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за 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 третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

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 Вінницьку обласну клінічну лікарню ім. М. І. Пирогова відмінити процедуру закупівлі – "32.50.2. Інкубатор для виходжування новонароджених" [оголошення № 193575, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.09.2015 № 332 (09.09.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK