



**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

№ 1812-р/пк-ск від 09.10.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "АЛТАІОР"
вул. Очаківська, 5/6,
м. Київ, 03151

Державна служба зайнятості
(Центральний апарат)
вул. Еспланадна, 8/10,
м. Київ, 01601

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 "АЛТАІОР" (надалі – Скаржник, ТОВ "АЛТАІОР") від 11.09.2015 № 411 (zareestrovanu в Комітеті 14.09.2015 за № 8-20/2770-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Державною службою зайнятості (Центральний апарат) (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 62.02.3. Послуги пусконаладжування програмно-апаратного комплексу відеоконференцв'язку державної служби зайнятості" [оголошення № 178349, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 07.08.2015 № 310/1/1(07.08.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

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

Рішенням Колегії від 15.09.2015 № 1606-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 15.09.2015 № 20-29/07-3636-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 17.09.2015 № ДЦ-05-6637/0/6-15 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 "АЛТАЮР" зазначає у Скарзі, що під час вивчення документації конкурсних торгів (надалі – Документація) з'ясувалась її невідповідність вимогам Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

За твердженням Скаржника, здійснення послуг пусконаладжування програмно-апаратного комплексу відеоконференцзв'язку Замовника можуть бути реалізовані за допомогою обладнання та програмного забезпечення таких виробників, як Oracle, Avaya, Lucent, IBM, Cisco тощо, при цьому може бути використане обладнання, вже наявне у Замовника, перелік якого викладений у додатку 2 документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Проте, як зазначає Скаржник, наступна деталізація переліку послуг впровадження програмно-апаратного комплексу відео-конференцзв'язку Державної служби зайнятості, викладена у додатку 2 Документації, за твердженням Скаржника, повністю унеможлиблює участь у Процедурі закупівлі підприємств, які мають намір запропонувати впровадження інших програмно-апаратних комплексів відеоконференцзв'язку, ніж виробництва CISCO, перелік вимог до окремих одиниць обладнання, на думку Скаржника, повністю відповідає характеристикам обладнання та програмного забезпечення CISCO, що штучно обмежує можливість запропонувати для постачання рішення інших виробників, які мають іншу архітектуру побудови системи та, відповідно, інші характеристики обладнання, проте, як зазначає Скаржник, вирішують ті ж самі завдання та досягають тих самих цілей з тою самою якістю.

У Скарзі ТОВ "АЛТАЮР" зазначає, що має намір запропонувати побудову системи програмно-апаратного комплексу відеоконференцзв'язку Державної служби зайнятості на базі існуючого у Замовника обладнання CISCO, додаткового обладнання та програмного забезпечення інших виробників. Проте, як повідомляє Скаржник, за такого рівня деталізації технічних вимог ніяке інше обладнання та програмне забезпечення не може бути запропоноване, як відповідне, окрім обладнання Cisco, примітки Документації стосовно "еквівалентів" та "аналогів" фактично є фікцією.

Як повідомляє ТОВ "АЛТАЮР" у Скарзі, розділом V Документації визначена необхідність надання у складі пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі оригіналу або нотаріально завіреної копії сертифікату про партнерство, виданого учаснику Процедури закупівлі виробником обладнання Cisco (або його офіційним представництвом в Україні), що є предметом закупівлі (рівень партнерства має бути не нижче "Premier Certified Partner") або сертифікат іншого виробника запропонованого обладнання з рівнем партнерства не нижче "Premier Certified Partner" (або еквівалент).

Скаржник зауважує, що рівень партнерства Premier Certified Partner відповідає виключно партнерським статусам Cisco Systems, у інших виробників аналогічного обладнання та програмного забезпечення не існує "еквівалентного" статусу, кожен виробник визначає статус локальних партнерів відповідно до власних вимог, відмінних від інших виробників.

ТОВ "АЛТАЮР" повідомляє, що змінами, внесеними Замовником до Документації, порушення вимог Закону не тільки не були усунені Замовником, а й були додані додаткові вимоги для обмеження конкуренції.

Як зазначає Скаржник, відповідно до Документації учасником Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів необхідно надати оригінали листів від виробника (або його офіційного представництва в Україні) обладнання та програмного забезпечення, наявного у Замовника [Державної служби зайнятості (Центрального апарату)] відповідно до додатку 2 "Технічні вимоги" щодо функціональної сумісності з обладнанням та програмним забезпеченням, запропонованим учасником Процедури закупівлі.

Тобто, за твердженням Скаржника, учаснику Процедури закупівлі необхідно надати у складі пропозиції оригінал листа офіційного представництва компанії Cisco про сумісність обладнання виробництва компаній-конкурентів.

На думку Скаржника, вимоги Документації складені таким чином, що штучно та необгрунтовано обмежують можливість Учасників запропонувати інше обладнання та програмне забезпечення, ніж виробництва Cisco, що суттєво обмежує конкуренцію та призводить до дискримінації учасників. Крім того, як зазначає ТОВ "АЛТАЮР", очевидна відсутність альтернативи призводить до надмірного витрачання бюджетних коштів та створює умови для корупційних дій і зловживань.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначив, що у "технічному завданні" наведені вимоги до обладнання та програмного забезпечення, які є необхідними для виконання основного завдання, а саме – пусконаладжування програмно-апаратного комплексу відеоконференцзв'язку державної служби зайнятості, тому, як зазначає Замовник, у "технічному завданні" наведені вимоги до обладнання та програмного забезпечення, виробником якого є компанія Cisco Systems, але у кожному випадку зазначено можливість використання еквівалентних продуктів інших виробників, які мають забезпечити повну фізичну і функціональну сумісність з існуючим у Замовника обладнанням. Таким чином, кожному учаснику надана можливість запропонувати еквівалентне за технічними характеристиками обладнання та програмне забезпечення виробників, які мають сумісність з рішенням, яке вже має замовник без втрати гарантійних зобов'язань від виробника чи постачальника, а отже жодним чином не обмежує конкуренцію.

Замовник зазначає, що Документація містить усі необхідні вимоги для подання пропозиції конкурсних торгів учасника та, відповідно, необхідність підтвердження застосування будь-якого іншого обладнання відсутня.

За твердженням Замовника, вимога щодо надання оригіналу або нотаріально завіреної копії сертифікату про партнерство, виданого Учаснику виробником обладнання Cisco System (або його офіційним представництвом в Україні), що є предметом закупівлі (рівень партнерства має бути не нижче "Premier Certified Partner") або сертифіката іншого виробника запропонованого обладнання з рівнем партнерства не нижче "Premier Certified Partner" (або еквівалент) зумовлена наявністю у Замовника обладнання та програмного забезпечення виробництва компанії Cisco Systems, пусконаладжувальні роботи якого необхідно провести для реалізації програмно-апаратного комплексу відеоконференцзв'язку державної служби зайнятості, що є предметом закупівлі.

Замовник повідомляє, що для підтвердження кваліфікації учасників Процедури закупівлі щодо виконання подібних робіт та можливості налагодити та встановити наявне обладнання та програмне забезпечення необхідно мати базові компетенції. Саме базові компетенції, як стверджує Замовник, відповідно до класифікації Cisco Systems визначаються даним рівнем партнерства "Premier Certified Partner". Замовник зазначає, що відсутність сертифікату відповідного рівня може призвести до ризику пошкодження наявного у замовника обладнання, що є державним майном, в яке було інвестовано ресурси попередніх періодів розвитку.

На думку Замовника, рівень партнерства "Premier Certified Partner" мають більше ніж 30 компаній на території України. Тому ця вимога, за твердженням Замовника, не призводить до обмеження конкуренції та дискримінації потенційних учасників Процедури закупівлі.

Замовник зауважує, що Скаржник, як і будь-який учасник Процедури закупівлі, має можливість запропонувати у складі пропозиції конкурсних торгів не тільки обладнання та програмне забезпечення виробництва компанії Cisco, але й обладнання інших виробників, яке відповідає технічним вимогам Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі своїх пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником (технічні вимоги наведено в додатку 2).

Відповідно до підпункту 1.6 пункту 3 розділу V Документації до документів, які необхідно подати учаснику Процедури закупівлі в складі своєї пропозиції конкурсних торгів належать, зокрема, оригінал або нотаріально завірена копія сертифікату про партнерство, виданого учаснику виробником обладнання Cisco (або його офіційним представництвом в Україні), що є предметом закупівлі (рівень партнерства має бути не нижче "Premier Certified Partner") або сертифікат іншого виробника запропонованого обладнання з рівнем партнерства не нижче "Premier Certified Partner" (або еквівалент).

Відповідно до пункту 1.8 пункту 3 розділу V Документації до документів, які необхідно подати учаснику Процедури закупівлі в складі своєї пропозиції конкурсних торгів належать, зокрема, оригінали листів від виробника (або його офіційного представництва в Україні) обладнання та програмного забезпечення, наявного у Замовника [Державної служби зайнятості (Центрального апарату)] відповідно до додатку 2 "технічні вимоги" щодо функціональної сумісності з обладнанням та програмним забезпеченням, запропонованим Учасником.

У додатку 2 Документації містяться технічні вимоги з надання послуг пусконаладжування програмно-апаратного комплексу відеоконференцз'язку Державної служби зайнятості.

На засіданні Колегії, що відбулось 09.10.2015, представник Замовника зазначив, що вказане у Документації зазначення "або еквівалент" було зроблено задля того, аби були дотримані норми Закону, оскільки йому не відомо, чи відповідатиме продукція іншого виробника технічним вимогам у Документації, тому що технічне завдання було складене Замовником під обладнання та програмне забезпечення Cisco.

Також на засідання представником Замовника не було підтверджено, що існують сертифікати іншого виробника запропонованого обладнання з рівнем партнерства не нижче "Premier Certified Partner", які могли би бути надані учасником Процедури закупівлі у складі його пропозиції конкурсних торгів, та не було спростовано, що дані сертифікати наявні лише у виробника обладнання Cisco.

Виходячи з вимог Документації та пояснень Замовника, такі дії Замовника порушують вимоги статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель визначені статтею 3 Закону, зокрема, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

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 цінкових 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 одержаної 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 Державну службу зайнятості (Центральний апарат) внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 62.02.3. Послуги пусконаладжування програмно-апаратного комплексу відеоконференцзв'язку державної служби зайнятості" [оголошення № 178349, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 07.08.2015 № 310/1/1(07.08.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК