



**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

№ 1905-р/пк-ск від 23.10.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Торговий Дім
"Медсервіс"

вул. Чигиринська, 42,
м. Львів, 79037

Департамент охорони здоров'я
Львівської обласної державної
адміністрації

вул. Конопницької, 3,
м. Львів, 79005

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 "Торговий Дім "Медсервіс" (надалі – Скаржник, ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс") від 23.09.2015 № 281 (зареєстровану в Комітеті 24.09.2015 за № 8-20/2924-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Департаментом охорони здоров'я Львівської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "22.19.6. Рукавички медичні та інші вироби з гуми" [оголошення № 182677, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 19.08.2015 № 318(19.08.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) скасувати рішення Замовника щодо відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника;

3) зобов'язати Замовника провести Процедуру закупівлі з дотриманням Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Рішенням Колегії від 25.09.2015 № 1711-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 25.09.2015 № 20-29.2/07-3869-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листами від 13.10.2015 № 01-12-11/2869/02/20, № 01-12-11/2869-1/02/20 та від 22.10.2015 № 01-12-11/2961/02/20 (надісланим на адресу Комітету засобами факсимільного зв'язку) 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.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів на закупівлю послуги від 04.09.2015 б/н свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі подали:

- 1) товариство з обмеженою відповідальністю "ЄВАФАРМ" (надалі – ТОВ "ЄВАФАРМ", Переможець);
- 2) товариство з обмеженою відповідальністю "МАК ТРЕЙД ВЕСТ" (надалі – ТОВ "МАК ТРЕЙД ВЕСТ");
- 3) товариство з обмеженою відповідальністю "АЛЬЯНС-2013" (надалі – ТОВ "АЛЬЯНС-2013");
- 4) Скаржник;
- 5) товариство з обмеженою відповідальністю "МЕДІКАЛГРУП-УКРАЇНА" (надалі – ТОВ "МЕДІКАЛГРУП-УКРАЇНА").

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду пропозицій конкурсних торгів від 18.09.2015 б/н пропозиції конкурсних торгів ТОВ "МАК ТРЕЙД ВЕСТ" та Скаржника були відхилені Замовником, як такі, що не відповідають умовам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів, цінкових пропозицій від 18.09.2015 б/н до процедури оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЄВАФАРМ", ТОВ "АЛЬЯНС-2013" та ТОВ "МЕДІКАЛГРУП-УКРАЇНА", переможцем Процедури закупівлі Замовником було визначено ТОВ "ЄВАФАРМ".

ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс" повідомляє у Скарзі, що відхилення його пропозиції конкурсних торгів було безпідставним та незаконним, оскільки ним було надано всі необхідні документи, які передбачені Документацією конкурсних торгів (надалі – Документація).

У зв'язку з наведеним Колегією були розглянуті підстави відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника і встановлено наступне.

1. Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника щодо розгляду пропозицій конкурсних торгів від 18.09.2015 б/н підставою відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника було наступне: "у складі пропозиції не подано лист-пояснення від учасника чи інший документ у довільній формі з обґрунтуванням неможливості надання відомостей з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, та підтвердженням не вчинення ним таких правопорушень, якщо на дату підготовки пропозиції не визначено порядок надання такого документу".

ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс" повідомляє у Скарзі, що керуючись Положення про Єдиний державний реєстр осіб, які вчинили корупційні правопорушення, відповідний витяг може надаватися тільки фізичним особам. З огляду на це, за твердженням Скаржника, під час складання Документації Замовник повинен був врахувати вищенаведені норми чинного законодавства та безпідставно не вимагати у юридичних осіб - учасників довідок, які не передбачені чинним законодавством, а тому, на думку Скаржника, жодним чином не впливають на Процедуру закупівлі.

Скаржник повідомляє, що ним було подано довідку, в якій було вказано те, що учасник державних закупівель не був притягнутий згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення. І саме ця довідка, як зауважує ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс", стала підставою для відхилення його пропозиції конкурсних торгів.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що довідка подана Скаржником у довільній, на власний розсуд, сформованій ним формі, яка не відповідає необхідному змісту, а саме – за твердженням Замовника, учасник Процедури закупівлі стверджує, що ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс" "не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення". При цьому, зауважує Замовник, ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс" у Скарзі підтверджує факт відсутності такого реєстру, а отже – неможливості надання інформації з нього і відповідно ствердження, що той чи інший суб'єкт внесений/не внесений до нього.

Саме тому, за твердженням Замовника, в Документації, як тимчасова альтернатива, вимагався лист-пояснення учасника Процедури закупівлі чи інший документ у довільній формі з обґрунтуванням неможливості надання відомостей з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, та підтвердженням невчинення ним таких правопорушень, якщо на дату підготовки пропозиції не визначено порядок надання такого документу. Натомість, як зауважує Замовник, Скаржником таких обґрунтувань у Довідці наведено не було.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям.

Відповідно до підпункту 8 пункту 6 розділу III Документації для підтвердження того, що відомості про юридичну особу, яка є учасником або учасником попередньої кваліфікації, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, або зазначена юридична особа має антикорупційної програми чи уповноваженого з антикорупційної програми юридичної особи у випадку, коли вони є обов'язковими відповідно до закону, зокрема, документ, виданий уповноваженим органом, який підтверджує, що учасника не внесено до Єдиного Державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, або лист-пояснення учасника чи інший документ у довільній формі з обґрунтуванням неможливості надання відомостей з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, та підтвердженням невчинення ним таких правопорушень, якщо на дату підготовки пропозиції не визначено порядок надання такого документу.

Також у даному пункті зазначено, що в разі, якщо учасник Процедури закупівлі відповідно до норм чинного Законодавства, або учасник-нерезидент відповідно до норм законодавства країни реєстрації не зобов'язаний складати, якийсь з вказаних документів, такий учасник надає лист-роз'яснення в довільній формі, за власноручним підписом уповноваженої особи учасника Процедури закупівлі та завіреним печаткою, в якому зазначає законодавчі підстави ненадання вище зазначених документів).

Відповідно до пункту 3.10 розділу III Положення про Єдиний державний реєстр осіб, які вчинили корупційні правопорушення: інформаційна довідка з Реєстру – це документ, який безоплатно надається Реєстратором за зверненням фізичної особи (уповноваженої нею особи) на отримання відомостей про себе з Реєстру та свідчить про наявність або відсутність відомостей про таку особу в Реєстрі.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Скаржника містить довідка у довільній формі про те, що учасника державних закупівель не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення.

Враховуючи пояснення Замовника та Скаржника, станом на момент проведення Процедури закупівлі та процедури оцінки, був відсутній Єдиний державний реєстр осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення для суб'єктів господарювання, відповідно, зазначивши про відсутність у наведеному реєстрі ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс", Скаржник не порушив вимог Документації, тому його пропозиція конкурсних торгів була неправомірно відхилена з наведеної вище підстави.

2. ТОВ "Торговий Дім "Медсервіс" зазначає у Скарзі, що Замовником було акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "ЄВАФАРМ", оскільки пропозиція конкурсних торгів Скаржника, що мала нижчу ціну за Переможця, була неправомірно відхилена Замовником та просить у Скарзі скасувати рішення Замовника щодо акцепту пропозиції конкурсних торгів, у зв'язку з чим Колегією, зокрема, була розглянута пропозиція конкурсних торгів Переможця, та було виявлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з документального підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам по предмету закупівлі, встановленим Замовником.

Згідно з пунктом 7 пункту 7 розділу III Документації в разі подачі еквіваленту товару, що запропонований Замовником в медико-технічних вимогах, учасник подає порівняльну характеристику запропонованого учасником товару вимогам Документації, яка повинна містити: вимоги замовника, параметри запропонованого учасниками товару, а також відповідність вимогам замовника чи відхилення від них (Підтвердженням відповідності запропонованих товарів вищенаведеним характеристикам є посилання на відповідний пункт або сторінку в інструкції з експлуатації або у офіційній друкованій технічній документації (каталозі, проспекту тощо) виробника).

Відповідно до підпункту 6 пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником, зокрема, надати копію інструкції щодо використання або офіційну друковану документацію (каталог, проспект, або інший документ що засвідчує характеристику товару, тощо) виробника.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів Переможця містяться наступні документи:

- довідка з детальним описом товару, джерелом походження товару та відомостями про товаровиробника продукції, яка пропонується. Відповідно до даної довідки, Переможець мав намір постачати товар виробників: Vogt Medical Vertrieb GmbH (Німеччина), Shandong Yu Yuan Latex Gloves Co., Ltd (Китай), Товариства з обмеженою відповідальністю "Укрмедпроект" (Україна), Товариства з обмеженою відповідальністю "Київгума" (Україна);

- довідка про відповідність запропонованого товару медико-технічним вимогам Замовника, в якій у стовпчику "посилання на відповідний пункт або сторінку в експлуатації

або у офіційній друкованій технічній документації (каталозі, проспекту тощо) виробника", в якій містяться посилання на сторінки, однак без зазначення відповідного документа (якого стосуються ці сторінки);

- свідоцтва про державну реєстрацію, сертифікати якості або паспорти якості та інструкції з використання на продукцію запропоновану Переможцем.

Слід зазначити, що із наданих у складі копії пропозиції конкурсних торгів Переможця свідоцтв про державну реєстрацію, сертифікатів та паспортів якості, інструкцій з використання підтвердження відповідності запропонованого товару медико-технічним вимогам Замовника є лише у сертифікаті якості Shandong Yuyuan Latex Gloves Co., Ltd (Китай) від 24.01.2015.

Відповідно, пропозиція конкурсних торгів Переможця не відповідала вимогам Документації в цій частині і повинна була бути відхилена Замовником на підставі вимог статті 29 Закону.

Враховуючи викладене, неправомірно відхиливши пропозицію конкурсних торгів Скаржника через наведену у протоколі відхилення підставу, та не відхиливши пропозицію конкурсних торгів Переможця, яка не відповідала вимогам Документації, Замовник застосував дискримінаційний підхід під час розгляду пропозиції конкурсних торгів, чим порушив вимоги статті 3 Закону, зокрема, недискримінацію учасників Процедури закупівлі. Права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої 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 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 у 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 одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обстави 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 Департамент охорони здоров'я Львівської обласної державної адміністрації скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів

учасників процедури закупівлі – "22.19.6. Рукавички медичні та інші вироби з гуми" [оголошення № 182677, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 19.08.2015 № 318(19.08.2015)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК