



**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

№ 193-р/пк-ск від 05.02.2016

вих. лист від

№

Державне підприємство "Санаторно-курортний центр "Шкло"
вул. Курортна, 1, смт Шкло,
Яворівський р-н, Львівська обл.,
81051

Виконавча дирекція Фонду
соцстрахування з тимчасової втрати
працевдатності
вул. Боричів Тік, 28, м. Київ, 04070

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, розглянувши скаргу державного підприємства "Санаторно-курортний центр "Шкло" (надалі – Скаржник, ДП СКЦ "Шкло") від 12.01.2016 № 1/01-ск (zareestrovanu в Комітеті 13.01.2016 за № 8-20/99-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення виконавчою дирекцією Фонду соцстрахування з тимчасової втрати працевдатності (надалі – Замовник, Фонд) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей), що надаватимуться у 2016 році – 222 лоти" [оголошення № 242095, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.12.2015 № 396 (09.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;

- прийняти рішення про встановлення Замовником порушень Процедури закупівлі;
- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог чинного законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 14.01.2016 № 39-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 14.01.2016 № 20-29.3/07-107-дз Замовник листом від 20.01.2016 № 2.4-24-65 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. ДП СКЦ "Шкло" у Скарзі повідомило, що у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) зазначено, що відповідно до статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" для забезпечення відновлення здоров'я застрахована особа має право на лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм за рахунок коштів Фонду.

Як зазначає Скаржник, Замовник в оголошенні про проведення Процедури закупівлі та в пункті 3 розділу I Документації визначив предмет закупівлі, як "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей), що надаватимуться у 2016 році".

Скаржник не заперечує, що Замовник визначив предмет закупівлі відповідно до вимог абзацу першого пункту 2.1 розділу II Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921.

За інформацією Скаржника, відповідно до статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" за рахунок коштів Фонду соціального страхування України виключно застрахованим особам гарантується право на лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм (вказаний у цьому абзаці закон набув чинності з 1 січня 2015 року).

Як повідомляє Скаржник, посилення Замовника під час проведення Процедури закупівлі на постанову правління Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності від 25.02.2009 № 12 (надалі – Постанова № 12) в частині, що стосується організації закупівлі путівок на відновлювальне лікування є незаконним, оскільки вказана постанова правління Фонду суперечить Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" в частині виду послуг, який і є предметом закупівлі, отже в цій частині застосовуватись не може.

Скаржник вважає, що Замовник під час визначення предмета закупівлі двічі порушив вимоги законодавства, оскільки коло суб'єктів, для яких Замовником закуповуються послуги, не відповідає вимогам Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування", на виконання якого й здійснюється Процедура закупівлі, а коло суб'єктів, на яких поширюється дія статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" обмежується виключно застрахованими особами, визначення яких наводиться у Законі України "Про збір та облік єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

Як зазначає ДП СКЦ "Шкло", Замовник самовільно розширив коло осіб, для яких закуповуються послуги, до "застрахованих осіб і членів їх сімей". Послуги для застрахованих осіб і членів їх сімей закуповуються за лотами №№ 195-222. Цим Замовник порушив вимоги статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування". На думку Скаржника, таке рішення Замовника, в свою чергу, призводить до нецільового використання коштів Фонду соціального страхування України та порушення вимог частини

четвертої статті 4 і пункту 1 частини другої статті 11 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

За інформацією Скаржника, закупівля та надання послуг, що закуповуються Замовником, не передбачені чинним законодавством України про соціальне страхування, зокрема, Законом України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

Як повідомляє Скаржник, статтею 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" за рахунок коштів Фонду соціального страхування України застрахованим особам гарантується право на лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм, а не будь-яке інше право. Саме "лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм" є соціальною послугою відповідно до статті 20 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

Скаржник вважає, що саме послуги лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм є конкретною назвою послуги, що мала б бути зазначена Замовником у дужках під час визначення предмета закупівлі відповідно до вимог абзацу першого пункту 2.1 розділу II Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921.

За інформацією ДП СКЦ "Шкло", зважаючи на те, що Замовник визначив предмет закупівлі з порушенням вимог законодавства та закуповує послуги, які не передбачені чинним законодавством, а отже законодавством не передбачені й вимоги до надання таких послуг, Скаржник не може (не може виконати незаконну вимогу Замовника) надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів документально підтверджену інформацію щодо відповідності послуг технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета закупівлі та інформацію, що він погоджується з укладанням договору про закупівлю, якщо його пропозиція буде акцептована, та запевнення, що послуги суб'єкта оскарження відповідають технічним, якісним та кількісним характеристикам послуг, викладеним у додатку 2 Документації, оскільки Скаржник є суб'єктом господарювання відповідно до законодавства України і зобов'язаний провадити господарську діяльність відповідно до вимог чинного законодавства України.

На думку Скаржника, закупівля Замовником за кошти Фонду послуг, що не передбачені чинним законодавством України, порушує права і охоронювані законом інтереси застрахованих осіб, оскільки унеможливорює реалізацію їх прав, гарантованих Законом України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

ДП СКЦ "Шкло" у Скарзі повідомило, що відповідно до Документації учасник повинен мати можливість забезпечити надання послуг із діагностики та реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей відповідно до профілю лікування (спеціалізації), за якими подається пропозиція, та стандартів (у тому числі, рекомендованих) відновлювального лікування.

Як зазначає Скаржник, у Документації відсутня інформація про спосіб документального підтвердження наявності можливості виконання зазначеної вимоги та вимоги до форми та змісту інформації, яку необхідно подати учасникам у складі пропозицій конкурсних торгів.

За інформацією Скаржника, послуги із реабілітації не є предметом закупівлі, і не включені Замовником до переліку, наведеного у пункті 2 додатку 2 Документації. Отже, послуги із реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей не є предметом цієї закупівлі.

Як повідомляє Скаржник, Замовником не вказано, яким саме стандартам, а тим більше рекомендованим стандартам відновлювального лікування мають відповідати послуги із діагностики та реабілітації.

Скаржник вважає, що виконати зазначену вимогу та мати можливість забезпечити надання послуг згідно із цією вимогою Документації не видається можливим.

Як повідомляє Скаржник, такі умови Документації залишають за Замовником суб'єктивну можливість розцінювати на власний розсуд має чи не має учасник таку

"можливість", чим порушують принцип відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівлі, добросовісної конкуренції серед учасників, їх недискримінації.

На думку Скаржника, вимога Документації стовно того, що учасник повинен мати можливість забезпечити надання послуг із діагностики та реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей відповідно до профілю лікування (спеціалізації), за якими подається пропозиція, та стандартів (у тому числі, рекомендованих) відновлювального лікування, порушує права та законні інтереси ДП СКЦ "Шкло", та перешкоджає суб'єкту оскарження взяти участь у Процедурі закупівлі, оскільки він не може надати інформацію, чіткі вимоги до якої не встановлені Замовником у порушенням вимог Закону.

Як повідомляє Скаржник, зі змісту Документації неможливо встановити, які саме послуги включаються до послуг з відновлювального лікування: у пункті 2 додатку 2 Документації вказано, що послуги повинні включати діагностику, відновлювальне лікування, дієтичне харчування, проживання та відпочинок (перелік є вичерпним); у пункті 6 Документації йдеться про надання послуг із діагностики та реабілітації і чітко не зрозуміло чи входять вони до складу послуг з відновлювального лікування чи є окремими послугами, можливість забезпечити надання яких повинен мати учасник відповідно до профілю лікування (спеціалізації), за якими подається пропозиція.

Замовник з цього питання повідомив, що процес лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів є відновлювальним лікуванням (медичною реабілітацією).

Як зазначає Замовник, відповідно до статті 16 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" застраховані особи мають право на послуги медичної реабілітації, що також підтверджує те, що лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів, а також "обслуговування застрахованих осіб, що направляються безпосередньо із стаціонару лікувального закладу до реабілітаційних відділень" по суті та фактично є одним процесом – наданням послуг з медичної реабілітації, або відновлювальним лікуванням, що ніяким чином не є порушенням законодавства.

За інформацією Замовника, правлінням Фонду соціального страхування України жодних постанов з питань надання соціальних послуг за рахунок коштів Фонду до сьогодні не затверджувалося. Постанова № 12 є чинною в частині, що не суперечить Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування", а саме – визначає порядок забезпечення застрахованих осіб послугами з відновлювального лікування (медичної реабілітації).

Замовник вважає, що підстави, які підтверджують доводи суб'єкта оскарження про порушення вимог чинного законодавства під час визначення Замовником конкретної назви послуг(и), що закуповуються згідно із Процедурою закупівлі, відсутні. А відтак, посилення Замовника на Постанову № 12 в частині, що стосується організації закупівлі путівок на відновлювальне лікування, є законним і може застосовуватись під час визначення предмету закупівлі.

Як повідомляє Замовник, відповідно до пункту 14 частини першої статті 1 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" до кола суб'єктів, на яких поширюється дія цього Закону, входять члени сімей застрахованих осіб, і зворотне твердження суб'єкта оскарження, побудоване на власному тлумаченні норм чинного законодавства, не відповідає нормам цього Закону та принципам загальнообов'язкового державного соціального страхування. Повноваження щодо офіційного тлумачення законів України надано виключно Конституційному Суду України, а не Скаржнику.

Замовник вважає, що однією з причин оскарження ДП СКЦ "Шкло" предмету закупівлі є його неспроможність надати документальне підтвердження надання послуг з відновлювального лікування (медичної реабілітації), оскільки, за даними Фонду, Скаржник до цього часу такі послуги не надавав.

Замовник зауважив, що закупівля послуг, які є предметом закупівлі, здійснюється за рахунок коштів загальнообов'язкового державного соціального страхування у зв'язку з

тимчасовою втратою працездатності та витратами, зумовленими народженням та похованням, а не за кошти Фонду соціального страхування України, як хибно стверджує Скаржник.

Замовник повідомив, що санаторно-курортний заклад, який не має відповідної спеціалізації, не має можливості забезпечити надання послуг із діагностики та реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей відповідно до профілю лікування, при цьому дієтичне харчування, проживання та відпочинку, як одні з складових послуг, що закуповуються, не мають чіткої профільної спрямованості, тому і не зазначені у кваліфікаційних критеріях до учасників, які мають відповідне медичне спрямування.

Як зазначає Замовник, документального підтвердження відповідності пункту 2 розділу III Документації не вимагається, оскільки наявність можливості забезпечення надання послуг із діагностики та реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей відповідно до профілю лікування (спеціалізації), за якими подається пропозиція, та стандартів (у тому числі, рекомендованих) відновлювального лікування, можна визначити за документами, що вимагаються від учасників та зазначені у пункті 2 розділу III Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Предметом закупівлі є "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей)".

Відповідно до підпункту 8 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися з інформації, що учасник ознайомився з основними умовами договору, викладеними у додатку 8 до цієї Документації, та погоджується з укладанням договору про закупівлю, якщо його пропозиція буде акцептована, запевнення, що послуги учасника відповідають технічним, якісним та кількісним характеристикам послуг, викладеним у додатку 2 до цієї Документації.

Відповідно до статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" для забезпечення відновлення здоров'я застрахована особа має право на лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм за рахунок коштів Фонду.

Згідно з пунктом 14 частини першої статті 1 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" суб'єкти соціального страхування – застрахована особа, члени її сім'ї або інша особа у випадках, передбачених цим Законом, страхувальник та страховик.

Частиною другою статті 1 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" визначено, що терміни "застрахована особа", "страхувальники" та "роботодавці" вживаються у цьому Законі у значеннях, наведених у Законі України "Про збір та облік єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

Відповідно пункту 3 частини першої статті 1 Закону України "Про збір та облік єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування" застрахована особа – фізична особа, яка відповідно до законодавства підлягає загальнообов'язковому державному соціальному страхуванню і сплачує (сплачувала) та/або за яку сплачується чи сплачувався у встановленому законом порядку єдиний внесок.

У додатку 2 Документації визначена інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики послуг, в якій зазначено, що послуги повинні включати: діагностику, відновлювальне лікування, дієтичне харчування, проживання та відпочинок.

Разом з цим, підпунктом 2 пункту 6 розділу III Документації визначено, зокрема, що "крім зазначеного учасник повинен мати можливість забезпечити надання послуг із діагностики та реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей відповідно до профілю лікування (спеціалізації), по якому подається пропозиція, та стандартів (у тому числі, рекомендованих) відновлювального лікування".

На засіданні Колегії, яке відбулось 05.02.2016, представник ДП СКЦ "Шкло" повідомила, що Скаржник не зможе надати послуги з відновлювального лікування, оскільки вони не передбачені діючим законодавством України з урахуванням останніх внесених змін.

На цьому ж засіданні Колегії представник Фонду повідомила, що, на думку Замовника, послуги з лікування в реабілітаційних відділеннях є тотожними послугам з відновлювального лікування, а отже учасники під предметом закупівлі повинні розуміти реабілітаційні послуги та надавати послуги з лікування в реабілітаційних відділеннях та обов'язково повинні мати реабілітаційні відділення.

Тому представник Фонду вважає, що послуги з відновлювального лікування (що є предметом закупівлі), відповідають вимогам статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування", хоча і не зазначені у вказаному законі.

Послуги із реабілітації не є предметом закупівлі, отже, вказані вище вимоги Документації містять суперечливі вимоги, можуть бути неоднозначно трактовані потенційними учасниками Процедури закупівлі, що може призвести до відхилення пропозиції конкурсних торгів такого учасника, у тому числі, Скаржника, та до порушення одного з принципів здійснення закупівель, визначеного статтею 3 Закону, а саме – відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Крім цього, Замовником не вказано, яким саме стандартам, у тому числі, рекомендованим стандартам відновлювального лікування, мають відповідати послуги із діагностики, та не зазначено, яким чином вказана вимога має бути підтверджена.

Зазначені вище дії Замовника порушують принципи здійснення закупівель, встановлені статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Враховуючи, зокрема, пояснення Замовника, а також те, що Фондом не спростована інформація, наведена Скаржником, Замовник повинен привести Документацію у відповідність до вимог діючого законодавства шляхом внесення до неї відповідних змін.

2. ДП СКЦ "Шкло" у Скарзі повідомило, що Документацією передбачено надання інформаційної довідки про виконання аналогічних договорів із зазначенням назви, адреси та телефону організації, з якою укладено договір, термін виконання договору та їх копій.

Як зазначає Скаржник, у Документації не визначено, які саме договори вважаються аналогічними: за предметом закупівлі чи за частиною предмета закупівлі (за одним чи кількома профілями лікування, що вказані у додатку 1 Документації), чи враховується обсяг наданих раніше послуг при визначенні аналогічності договору, чи будуть наділені ознаками аналогічності договори, за якими надавалися послуги іншим пацієнтам, окрім застрахованих осіб.

За інформацією Скаржника, Документація не містить вимог щодо документального підтвердження досвіду саме "виконання" аналогічних договорів, адже надання у складі пропозиції конкурсних торгів лише копій договорів не є документально підтвердженим досвідом виконання, тобто не підтверджує факту виконання договору, а лише підтверджує існування правовідносин між сторонами договору, зобов'язання за яким могли бути невиконані повністю або частково (не в повному обсязі).

Скаржник вважає, що не встановлення Замовником чітких, зрозумілих та однозначних вимог до наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів призводить до необ'єктивної та упередженої оцінки пропозицій конкурсних торгів, оскільки Замовник не вказує чітких ознак "аналогічності" договору, а отже суб'єктивно оцінює надану учасниками інформацію і самостійно "наділяє" чи "не наділяє" договір ознаками аналогічності вже під час розгляду пропозицій конкурсних торгів.

На думку Скаржника, вимога Документації стосовно надання інформаційної довідки про виконання аналогічних договорів із зазначенням назви, адреси та телефону організації, з якою укладено договір, термін виконання договору та їх копій для документального

підтвердження наявності досвіду виконання аналогічних договорів порушує права та законні інтереси Скаржника та перешкоджає суб'єкту оскарження взяти участь у Процедурі закупівлі, оскільки він не може надати інформацію, чіткі вимоги до якої не встановлені Замовником або встановлені з порушенням вимог Закону.

Скаржник вважає, що Замовником не вимагається, а отже і не оцінюється саме досвід "виконання" договорів, що суперечить вимогам статті 16 Закону України "Про здійснення держаних закупівель" (надалі – Закон).

Замовник з цього питання повідомив, що мова йде про підтвердження факту виконання аналогічних договорів шляхом надання копій договорів щодо надання послуг з відновлювального лікування (медичної реабілітації), які слугували б підтвердженням наявності досвіду надання зазначених послуг та запевненням Замовника у можливості надати такі послуги вчасно, якісно та у повному обсязі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону замовник встановлює один або кілька з таких кваліфікаційних критеріїв, зокрема, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Предметом закупівлі є "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей)".

Згідно з підпунктом 4 пунктом 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися з документально підтвердженої інформації про відповідність учасника (субпідрядника) кваліфікаційним критеріям відповідно до додатка 3 до цієї Документації.

Відповідно до додатку 3 Документації учасники Процедури закупівлі для підтвердження такому кваліфікаційному критерію, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів, повинні надати інформаційну довідку про виконання аналогічних договорів з зазначенням назви, адреси та телефону організації з якою укладено договір, термін виконання договору та їх копії.

На засіданні Колегії, яке відбулось 05.02.2016, представник Форду повідомила, що надання будь-яких послуг лікувальних закладів буде вважатися підтвердженням досвіду виконання аналогічних договорів.

Враховуючи викладене, у тому числі, пояснення Замовника, надання копій договорів про надання будь-яких послуг лікувальних закладів не може бути підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів такого учасника.

Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. ДП СКЦ "Шкло" у Скарзі повідомило, що відповідно до Документації місце надання послуг – територія України.

Як зазначає Скаржник, зазначена у цьому пункті Документації інформація не відповідає дійсності, оскільки місце надання послуг не охоплює всю територію України, а визначається Замовником спочатку адміністративним регіоном надання послуг (фактично областю) та звужується до конкретного населеного пункту, села навіть до курорту чи лікувально-оздоровчої місцевості, а в деяких випадках – до розмовної (народної) назви місця, мікрорайону чи місцевості, яка не існує, і, відповідно, визначити її межі, а отже і коло потенційних учасників торгів, не видається можливим. Таку суб'єктивну оцінку відповідності послуг учасника місцю надання послуг провадить Замовник самостійно, оскільки ні законодавством, ні Документацією не встановлено чітких меж вказаних Замовником місцевостей та місць.

Скаржник не заперечує проти обмеження участі у закупівлі санаторно-курортних закладів, які розташовані на тимчасово окупованій території (території Автономної

республіки Крим, міста Севастополя) відповідно до Закону України "Про забезпечення прав і свобод громадян та правовий режим на тимчасово окупованій території України", оскільки існує реальна загроза завдання шкоди життю і здоров'ю осіб, що перебувають на цих територіях.

На думку Скаржника, окрім вищевказаних територій, Замовник повністю обмежив (заборонив, встановивши дискримінаційну вимогу щодо звуження місця надання послуг) можливість участі у Процедурі закупівлі санаторно-курортних закладів, які надають послуги на території Житомирської, Рівненської, Сумської, Тернопільської, Чернівецької та Чернігівської областей. Ці області виключені із переліку адміністративних регіонів надання послуг, що визначений додатком 1 Документації. У разі подання пропозицій конкурсних торгів учасниками, які надають послуги на території Житомирської, Рівненської, Сумської, Тернопільської, Чернівецької та Чернігівської областей, їх пропозиції, навіть за умови повної відповідності усім іншим умовам Документації, підлягають відхиленню відповідно до пункту 3 частини першої статті 29 Закону як такі, що не відповідають умовам Документації в частині місця надання послуг за лотом.

ДП СКЦ "Шкло" вважає, що закладені Замовником у Документації дискримінаційні вимоги у вигляді звуження місця надання послуг у Львівській області виключно до населених пунктів Любін Великий, Моршин, Трускавець та Немирів, порушують права та законні інтереси Скаржника та унеможливають його участь у Процедурі закупівлі, оскільки ДП СКЦ "Шкло" знаходиться та провадить господарську діяльність з медичної практики відповідно до ліцензії МОЗ України у селищі міського типу Шкло Львівської області. Це суперечить вимогам частини четвертої статті 22 Закону.

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно до статті 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" для забезпечення відновлення здоров'я, застрахована особа має право на лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм за рахунок коштів Фонду.

Як зазначає Замовник, згідно з пунктом 1 частини 2 статті 10 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" Фонд зобов'язаний надавати соціальні послуги, передбачені цим Законом (оплата лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортного закладу після перенесених захворювань і травм п. 4 ч. 1 ст. 20), а пункт 11 цієї статті передбачає зобов'язання Фонду щодо укладання угод з санаторно-курортними закладами для обслуговування застрахованих осіб, що направляються безпосередньо із стаціонару лікувального закладу до реабілітаційних відділень.

За інформацією Замовника, відповідно до Порядку № 12 планування закупівлі путівок з відновлювального лікування у реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів на 2016 рік здійснюється Виконавчою дирекцією Фонду на підставі пропозицій відділень Фонду та заявок клінік медичних науково-дослідних установ.

Як повідомляє Замовник, пропозиції відділень Фонду формуються відповідно до заявок лікувально-профілактичних закладів відповідної області про виділення путівок на відновлювальне лікування у відділеннях реабілітації санаторно-курортних закладів.

Як зазначає Замовник, зазначені заявки передбачають зазначення конкретного реабілітаційного відділення чітко визначеного лікувальним закладом санаторно-курортного закладу, що фактично і обумовлює деталізацію відповідних частин предмету закупівлі, про що зазначено в описі окремої частини (частин) предмета закупівлі (лота), щодо якої можуть бути подані пропозиції конкурсних торгів, які сформовані на підставі поданих заявок. Предмет закупівлі та його частини не є кваліфікаційним критерієм.

Як повідомляє Замовник, розташування місця надання послуг не є кваліфікаційним критерієм, невідповідність якому могла б бути підставою для відхилення пропозицій учасників торгів.

Замовник вважає, що жодних дискримінаційних обмежень щодо участі у торгах Документація не містить, оскільки будь-який учасник Процедури закупівлі може подати свою пропозицію на будь-який обраний лот.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Згідно зі статтею 29 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" для забезпечення відновлення здоров'я застрахована особа має право на лікування в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів після перенесених захворювань і травм за рахунок коштів Фонду.

Відповідно до пункту 11 частини другої статті 10 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" Фонд зобов'язаний укладати угоди з лікувально-профілактичними закладами та окремими лікарями на обслуговування потерпілих на виробництві, а також угоди із санаторно-курортними закладами для обслуговування застрахованих осіб, що направляються безпосередньо із стаціонару лікувального закладу до реабілітаційних відділень.

Частиною четвертою статті 11 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" визначено, що закупівля товарів, робіт і послуг (крім послуг з реабілітації застрахованих осіб) за рахунок коштів Фонду здійснюється відповідно до Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Відповідно до частини другої статті 31 Закону замовник укладає договір про закупівлю з учасником, пропозицію конкурсних торгів якого було акцептовано, не пізніше, ніж через 30 днів з дня акцепту пропозиції відповідно до вимог документації конкурсних торгів та акцептованої пропозиції. З метою забезпечення права на оскарження рішень замовника договір про закупівлю не може бути укладено раніше, ніж через 10 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про акцепт пропозиції конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 5 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити місце, де повинні бути виконані роботи чи надані послуги, їх обсяги.

Згідно частиною другою статті 20 Закону під час проведення процедури відкритих торгів пропозиції конкурсних торгів мають право подавати всі зацікавлені особи.

Пунктом 3 розділу I Документації визначене, зокрема, місце надання послуг – територія України.

Пунктом 6 розділу III Документації визначено, зокрема, що "крім зазначеного учасник повинен мати практичну здатність надати послуги з відновлювального лікування у кількості та протягом строку, встановлених у додатку 1 до цієї Документації".

У додатку 1 Документації визначені місця надання послуг, зокрема, у Львівській області – Любінь Великий, Моршин, Трускавець та Немирів.

Таким чином, Замовник зазначив у Документації конкретні курорти (населені пункти тощо) для надання послуг, що є предметом закупівлі, чим обмежив коло потенційних учасників лише тими, які можуть надавати послуги саме у вказаних курортах (населених пунктах тощо), та обмежив участь у Процедурі закупівлі, зокрема, Скаржника, який провадить господарську діяльність у селищі міського типу Шкло Львівської області.

Замовник не довів та документально не підтвердив необхідність встановлення у Документації саме конкретних курортів (несених пунктів тощо) та не обґрунтував неможливість зазначення у Документації надання послуг в областях України без зазначення конкретних курортів (населених пунктів тощо).

Дії Замовника в частині встановлення у Документації вимог до надання послуг в конкретних курортах (населених пунктах тощо) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

4. ДП СКІЦ "Шкло" у Скарзі повідомило, що у Документації встановлені вимоги до оформлення куточка споживача для застрахованих осіб та вимоги до інформації, яку куточок споживача має містити.

Як зазначає Скаржник, вимога до оформлення куточку споживача для застрахованих осіб не може бути виконана, оскільки на етапі подання пропозиції конкурсних торгів до визначення переможця торгів та укладення договору про закупівлю жоден з учасників не надає, а застраховані особи не отримують послуги, що тільки закуповуються. Таке ж обґрунтування стосується неможливості виконання вимоги щодо оформлення куточку споживача з інформацією про перелік обов'язкових лікувально-діагностичних процедур (повинен відповідати пропозиції конкурсних торгів учасника), що входять до вартості путівки, ще до проведення Процедури закупівлі.

За інформацією ДП СКЦ "Шкло", такі вимоги Документації дискримінують Скаржника та унеможливають його участь у Процедурі закупівлі через неможливість оформлення куточку споживача відповідно до вимог Документації, а отже і подання у складі пропозиції конкурсних торгів відповідного фото.

Як повідомляє Скаржник, відповідно до умов Документації послуги із санаторно-курортного лікування не є предметом цієї закупівлі, а отже вказаний пункт суперечить предмету закупівлі, визначеному Замовником у Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що така назва куточка споживача обумовлена насамперед необхідністю забезпечення застрахованих осіб інформацією, що стосується якості надання послуг та можливості непрямого контролю за наданням послуг санаторно-курортним закладом шляхом відстеження відповідних звернень до Замовника, за рахунок якого надаються послуги вказаним особам. Враховуючи, що санаторно-курортний заклад може надавати різноманітні послуги (санаторно-курортного лікування, оздоровлення, відпочинку, проживання тощо) широкому колу громадян на різних умовах, Замовник зацікавлений у забезпеченні інтересів кола осіб, визначених Законом України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування".

Як зазначає Замовник, ознайомлення та використання інформації із зазначеного куточку споживача стане можливим виключно у разі знаходження застрахованих осіб у відповідному санаторно-курортному закладі під час отримання ними послуг з відновлювального лікування на базі відповідних реабілітаційних відділень.

На думку Замовника, у разі зацікавленості учасника в отриманні перемоги у торгах та підписанні відповідного договору на надання послуг з відновлювального лікування він зобов'язаний оформити вказаний куточок споживача.

Замовник зауважив, що вказаний куточок споживача був наявний у ДП СКЦ "Шкло" до 2014 року, коли останній надавав послуги із санаторно-курортного лікування.

Замовник вважає, що вимоги до оформлення куточку споживача обумовлені необхідністю забезпечення відповідного рівня якості послуг та ніяким чином не можуть бути дискримінаційною вимогою, і як показує практика, не викликають проблем з оформленням у інших учасників процедури закупівлі, або переможців торгів минулих років.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 3 Додатку 2 визначені "вимоги до оформлення куточка споживача для застрахованих осіб, які отримують послуги із санаторно-курортного лікування за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності.

Куточок споживача для застрахованих осіб, які отримують послуги із санаторно-курортного лікування за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, має містити наступну інформацію: перелік обов'язкових лікувально-діагностичних процедур (повинен відповідати пропозиції конкурсних торгів учасника), що входять до вартості путівки, номер телефону безоплатної "Гарячої лінії" Виконавчої дирекції Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності 0-800-50-18-92 для оперативного вирішення питань з санаторно-курортного лікування, адресу для подання скарг щодо якості надання послуг: 04070, м. Київ, вул. Боричів Тік, 28, із зазначенням, що до скарг обов'язково додається копія санаторно-курортної книжки. Для підтвердження виконання зазначеної вимоги у складі пропозиції конкурсних торгів учасника подається фото оформленого куточку споживача для застрахованих осіб, які отримують послуги із

санаторно-курортного лікування за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності учасника".

Предметом закупівлі є "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей)", а не послуги із санаторно-курортного лікування. Документація в цій частині містить суперечливу, а отже, непрозору вимогу, що є порушенням принципу здійснення державних закупівель, визначеного статтею Закону – відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

На засіданні Колегії, яке відбулось 05.02.2016, представник ДП СКЦ "Шкло" повідомила, що у Скаржника відповідно до вимог діючого законодавства є куточок споживача, проте не для застрахованих осіб, які вже отримують послуги.

Таким чином, учасники Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржник, не зможуть виконати вимоги до оформлення куточку споживача для застрахованих осіб, які вже отримують послуги, оскільки на етапі подання пропозиції конкурсних торгів жоден з учасників, у тому числі, Скаржник, не надає, а застраховані особи не отримують послуги, що тільки закуповуються.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації вказаної вище вимоги порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

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

5. ДП СКЦ "Шкло" у Скарзі повідомило, що у Документації встановлені вимоги до оформлення санаторно-курортної книжки для застрахованих осіб та вимоги до інформації, яку санаторно-курортна книжка має містити.

Як зазначає Скаржник, вимога до оформлення санаторно-курортної книжки не може бути виконана, оскільки на етапі подання пропозиції конкурсних торгів до визначення переможця торгів та укладення договору про закупівлю жоден з учасників не надає, а застраховані особи не отримують послуги, що тільки закуповуються. Таке ж обґрунтування стосується неможливості виконання вимоги щодо оформлення санаторно-курортної книжки з зазначенням інформації про всі лікувально-діагностичні процедури, що входять до вартості путівки і надаються застрахованим особам безоплатно (перелік лікувально-діагностичних методів повинен відповідати пропозиції конкурсних торгів учасника), а також про технічні, якісні та кількісні характеристики санаторно-курортних послуг, передбачених пропозицією учасника та вимогами Документації, ще до проведення Процедури закупівлі.

За інформацією Скаржника, такі вимоги дискримінують ДП СКЦ "Шкло" та унеможливають його участь у Процедурі закупівлі через неможливість оформлення санаторно-курортної книжки відповідно до вимог Документації, а отже і її подання у складі пропозиції конкурсних торгів.

Скаржнику незрозуміло, якого саме виду послуг стосується зазначена вимога Документації: якщо послуг із санаторно-курортного лікування – то вони не є предметом цієї закупівлі, а отже вказаний пункт суперечить предмету закупівлі, визначеному Замовником у Документації; якщо послуг з відновлювального лікування – то чому вимога стосується санаторно-курортної книжки для застрахованих осіб, які отримують послуги з відновлювального лікування, а на підтвердження відповідності зазначеній вимозі необхідно подати санаторно-курортну книжку для застрахованих осіб, які отримують послуги із санаторно-курортного лікування.

Замовник з цього питання повідомив, що визначення терміну "санаторно-курортна книжка" взагалі не пов'язане з наданням послуг з санаторно-курортного чи

відновлювального лікування, а походить від місця оформлення зазначеного документу – санаторно-курортного закладу.

Замовник вважає, що вимоги до оформлення санаторно-курортних книжок обумовлені необхідністю забезпечення відповідного рівню якості послуг та ніяким чином не можуть бути дискримінаційною вимогою, і як показує практика, не викликають проблем з оформленням у інших учасників Процедури закупівлі, або переможців торгів минулих років.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Пунктом 4 Додатку 2 визначені "вимоги до оформлення санаторно-курортної книжки для застрахованих осіб, які отримують послуги з відновлювального лікування за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності.

Санаторно-курортна книжка повинна містити наступні написи:

- санаторно-курортна книжка для застрахованих осіб, які отримують відновлювальне лікування за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності;

- номер телефону безоплатної "Гарячої лінії" Виконавчої дирекції Фонду 0-800-50-18-92;

- адресу подання скарг щодо якості надання послуг: 04070, м. Київ, вул. Боричів Тік, 28;

- скарги щодо якості санаторно-курортного лікування надаються застрахованими особами протягом 5 днів з моменту настання випадку, що оскаржується, до скарги обов'язково додається копія санаторно-курортної книжки.

Також в ній повинні бути зазначені:

- всі лікувально-діагностичні процедури, що входять до вартості путівки і надаються застрахованим особам безоплатно (перелік лікувально-діагностичних методів повинен відповідати пропозиції конкурсних торгів учасника);

- інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики санаторно-курортних послуг, передбачених конкурсною пропозицією учасника та вимогами Документації.

Для підтвердження виконання зазначеної вимоги у складі пропозиції конкурсних торгів учасника подається санаторно-курортна книжка для застрахованих осіб, які отримують послуги із санаторно-курортного лікування за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності".

Предметом закупівлі є "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей)", а не послуги із санаторно-курортного лікування. Документація в цій частині містить суперечливу, а отже, непрозору вимогу, що є порушенням принципу здійснення державних закупівель, визначеного статтею Закону – відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

На засіданні Колегії, яке відбулось 05.02.2016, представник ДП СКЦ "Шкло" повідомила, що у Скаржника є санаторно-курортна книжка, проте не для застрахованих осіб, які вже отримують послуги.

Таким чином, учасники Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржник, не зможуть виконати вимоги до оформлення санаторно-курортної книжки для застрахованих осіб, які вже отримують послуги, оскільки на етапі подання пропозиції конкурсних торгів жоден з учасників, у тому числі, Скаржник, не надає, а застраховані особи не отримують послуги, що тільки закуповуються.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації вказаних вище вимог порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та основні принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, 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.

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 (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 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 в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

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 виконавчу дирекцію Фонду соцстрахування з тимчасової втрати працездатності внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей), що надаватимуться у 2016 році – 222 лоти" [оголошення № 242095, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 09.12.2015 № 396 (09.12.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK