



**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

№ 838-р/пк-ск від 27.04.2016

вих. лист від

№

Державне підприємство "Санаторно-курортний лікувальний центр "Шкло"

вул. Курортна, 1, смт Шкло,
Яворівський район, Львівська обл.,
81051

Виконавча дирекція Фонду
соціального страхування з
тимчасової втрати працездатності

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 (надалі – Колегія), розглянувши скаргу державного підприємства "Санаторно-курортний лікувальний центр "Шкло" (надалі – Скаржник, ДП СКЛЦ "Шкло") від 31.03.2016 № 1/02-ск (zareestrovanu в Комітеті 31.03.2016 за № 8-20/1022-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Виконавчою дирекцією Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "86.10.1. Послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей), що надаватимуться у 2016 році" [оголошення № 242095, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, 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;
- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність із вимогами законодавства.

Рішенням Колегії від 01.04.2016 № 633-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 01.04.2016 № 20-29/07-1294-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 07.04.2016 № 2.4-24-523 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.

ДП СКЛЦ "Шкло" повідомляє у Скарзі, що Скаржник є санаторно-курортним закладом, основним видом діяльності якого є діяльність лікарняних закладів, і він має намір взяти участь у Процедурі закупівлі та подати свою пропозицію конкурсних торгів. Скаржник зазначає, що звертається до органу оскарження з метою захисту своїх прав та охоронюваних законом інтересів з приводу рішення Замовника (рішення про внесення змін до документації конкурсних торгів), що суперечить законодавству у сфері державних закупівель і внаслідок якого порушено права та законні інтереси ДП СКЛЦ "Шкло".

1. За інформацією Скаржника, згідно з внесеними змінами до Документації (надалі Документація) Замовник закуповує послуги з відновного лікування (медичної реабілітації) застрахованих осіб і членів їх сімей в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів. Під членами сімей розуміються за лотами № №191-216 – 1 дорослий та 1 дитина, за лотами №№217-218 – 1 дорослий та 2 дітей.

За інформацією Скаржника, відповідно до вимог Документації учасник Процедури закупівлі (санаторно-курортний заклад) повинен забезпечити надання послуг, що закуповуються згідно із цією закупівлею, саме "послуг з медичної реабілітації" як для дорослих, так і дітей. При цьому, як зауважує ДП СКЛЦ "Шкло", Замовник у Документації посилається на нормативно-правовий акт, яким затверджено протоколи санаторно-курортного лікування (не реабілітації, тим більше медичної) виключно для дорослих (наказ МОЗ України від 06.02.2008 № 56 "Про затвердження клінічних протоколів санаторно-курортного лікування в санаторно-курортних закладах (крім туберкульозного профілю) для дорослого населення").

При цьому, за твердженням Скаржника, послуги для дітей, яким теж мають надаватися послуги з медичної реабілітації (за твердженням ДП СКЛЦ "Шкло", так вважає Замовник), є неврегульованими у Документації зі змінами – відсутні стандарти надання послуг для дітей.

Також Скаржник зазначає, що "якщо припустити, що замовник правомірно здійснює закупівлю послуг з відновного лікування (медичної реабілітації) для дітей в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів, то і дорослі, і діти (1 або 2 дітей) одночасно повинні перенести вказані хвороби в стаціонарних умовах лікувальних закладів і бути направленими відбірковими комісіями лікувальних установ для проходження медичної реабілітації в санаторно-курортних умовах з продовженням лікарняного на період реабілітації Абсолютна більшість з перерахованих захворювань та травм є нетиповою для дітей: наприклад гострий інфаркт міокарда, пластика суглобів, нестабільна стенокардія, реплантація кінцівок та ін., а тим більше одночасне захворювання на них двох або трьх членів однієї сім'ї".

На думку Скаржника, у даному випадку Замовник підмінє поняття предмета закупівлі: фактично закуповуються послуги із санаторно-курортного лікування (стандартом надання послуг з медичної реабілітації Замовник визначив клінічні протоколи санаторно-курортного лікування), замість реабілітації. За інформацією ДП СКЛЦ "Шкло", законодавство не передбачає можливості закупівлі за кошти Фонду послуг із санаторно-курортного лікування.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що відповідно до пункту 6 частини першої статті 1 Закону України "Про загальнообов'язкове державне соціальне страхування" № 1105-XIV (надалі – Закон № 1105-XIV), об'єктом соціального страхування є страховий ризик та страховий випадок, із настанням яких у застрахованих осіб (членів їх сімей, інших осіб) виникає право на матеріальне забезпечення та соціальні послуги відповідно до цього закону залежно від видів соціального страхування.

Замовник повідомляє, що згідно з частиною першою статті 22 Закону № 1105-XIV страховим випадком є не тільки стан тимчасової непрацездатності застрахованої особи внаслідок захворювання або травми, а і необхідність догляду за хворою дитиною або членом сім'ї.

Замовник зауважує, що пункт 3 частини 2 статті 9 Закону № 1105-XIV визначає здійснення заходів з профілактики страхових випадків, як одну з функцій Фонду соціального страхування України та його робочих органів.

Замовник повідомляє, що одним з методів профілактики страхових випадків по догляду за хворою дитиною або членом сім'ї, зокрема їх тривалості, є надання суб'єктам соціального страхування, якими відповідно до пункту 14 частини 1 статті 1 Закону № 1105-XIV є члени сім'ї застрахованої особи, соціальних послуг у разі настання страхового випадку за соціальним страхуванням у зв'язку з тимчасовою втратою працездатності – події, з настанням якої виникає право застрахованої особи, членів її сім'ї або іншої особи на отримання відповідно до цього Закону матеріального забезпечення або соціальних послуг (пункт 10 статті 1 Закону № 1105-XIV).

Таким чином, за інформацією Замовника, відповідно до пункту 14 частини першої статті 1 Закону № XIV до кола суб'єктів, на яких поширюється дія Закону № 1105-XIV, належать члени сімей застрахованих осіб, і зворотне твердження суб'єкта оскарження, побудоване на власному тлумаченні норм чинного законодавства, не відповідає нормам Закону № 1105-XIV та принципам загальнообов'язкового державного соціального страхування.

Замовник зазначає, що посилення на те, що надання послуг із діагностики та медичної реабілітації, затверджених наказом Міністерства охорони здоров'я України від 06.02.2008 № 56, визначено в зв'язку з відсутністю інших нормативних документів, у тому числі, стандартів чи клінічних протоколів надання послуг з відновлювального лікування затверджених МОЗ.

За твердженням Замовника, відповідно до умов, викладених у пункті 9 розділу III Документації, абзацом другим пункту 2.1 Порядку отримання застрахованими особами і членами їх сімей санаторно-курортного лікування, що сплачується за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, затвердженого постановою правління Фонду від 25.02.2009 № 12, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 14.04.2009 за № 339/16355 (далі – Порядок № 12), під час планування кількості путівок на відновлювальне лікування враховуються пропозиції виконавчих дирекцій відділень Фонду щодо необхідної кількості путівок відповідного профілю в розрізі курортів і санаторно-курортних закладів, які в свою чергу формуються з урахуванням заявок лікувально-профілактичних закладів про виділення путівок на відновлювальне лікування у відділеннях реабілітації санаторно-курортних закладів, а також за заявками клінік медичних науково-дослідних установ.

Замовник стверджує, що зазначений перелік суб'єктів соціального страхування також передбачений пунктом 4.12 Порядку № 12, згідно з яким путівка до реабілітаційного

відділення санаторно-курортного закладу видається безкоштовно лікувально-профілактичним закладом застрахованій особі, дитині або двом дітям у супроводі одного із застрахованих батьків або застрахованої особи, яка їх замінює (опікунові, піклувальнику), згідно з висновком відбіркової комісії лікувального закладу щодо направлення хворих до реабілітаційних відділень санаторно-курортних закладів, у якому вона перебуває на лікуванні.

Зазначена норма, за твердженням Замовника, також передбачена Додатком 2 до Порядку № 12 "Заявка лікувально-профілактичного закладу про виділення за рахунок коштів Фонду путівок на відновлювальне лікування в умовах санаторно-курортного закладу для застрахованих осіб і членів їх сімей", де передбачені такі види путівок, як: для дорослого, для дитини в супроводі дорослого, для двох дітей в супроводі дорослого (стовпчики 9-11 Заявки).

Замовник зауважує, що у випадку направлення застрахованої особи йдеться про відновлювальне лікування (медичну реабілітацію) саме застрахованої особи (дорослого), а у випадку направлення членів сім'ї застрахованої особи (дитини та двох дітей) – застрахована особа (дорослий) є лише супроводжувачим неповнолітніх дітей.

Щодо одночасного лікування двох дітей з аналогічною патологією, Замовник повідомляє, що такі випадки мають місце, відбір та направлення у таких випадках здійснює відбіркова комісія клініки державної установи "Інститут педіатрії, акушерства і гінекології Національної академії медичних наук України", якою і були замовлені зазначені путівки.

Замовник зазначає, що назва профілю є загальнооб'єднуючою для цілого переліку нозологічних форм, які є показанням для направлення на санаторно-курортний етап відновлювального лікування (медичної реабілітації).

Так, за інформацією Замовника, за профілем "відновлювальне лікування (медична реабілітація) хворих після гострого інфаркту міокарда, пролікованої нестабільної стенокардії, операцій на серці та магістральних судинах" отримують лікування діти з наступними нозологіями: (крім операцій на серці та магістральних судинах) неактивна фаза ревматизму (з проявами міокардіосклерозу та з ревматичними вадами серця в стані компенсації), нейроциркуляторна дистонія по гіпотонічному, гіпертонічному, змішаному типу, з вегетосудинними кризами, вторинні кардіопатії, первинна артеріальна гіпертонія, вроджені вади серця в стадії компенсації або недостатності кровообігу I ступеню при відсутності ендокардиту тощо.

На думку Замовника, аналогічна ситуація спостерігається і за іншими профілями лікування, за якими планується закупівля послуг з відновлювального лікування (медичної реабілітації) дитини та двох дітей у супроводі дорослого.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації:

- вид предмета закупівлі: "послуги лікувальних закладів (послуги з відновлювального лікування (медичної реабілітації) застрахованих осіб і членів їх сімей в реабілітаційних відділеннях санаторно-курортних закладів)".

- найменування частин предмета закупівлі (лотів) (послуг лікувальних закладів) з метою оптимізації для можливості автоматизації обробки пропозицій конкурсних торгів учасників, кращого розуміння та зменшення обсягу документації конкурсних торгів наводяться у кодованому вигляді*, зокрема: лот № 191 – 3.12.01.01.в; лот № 192 – 3.12.01.01.г; лот № 193 – 3.12.01.01.д; лот № 194 – 3.14.01.01.в; лот № 195 – 3.15.01.01.в; лот № 196 – 3.17.01.01.а; лот № 197 – 3.17.01.01.в; лот № 198 – 3.17.01.01.г; лот № 199 – 3.17.02.01.б; лот № 200 – 3.17.02.01.в; лот № 201 – 3.17.02.01.д; лот № 202 – 3.17.02.02.а; лот № 203 – 3.17.02.02.б; лот № 204 – 3.17.02.02.в; лот № 205 – 3.17.02.02.г; лот № 206 – 3.17.02.02.д; лот № 207 – 3.17.03.01.а; лот № 208 – 3.17.03.01.б; лот № 209 – 3.17.03.01.в; лот № 210 – 3.17.03.01.г; лот № 211 – 3.17.03.01.д; лот № 212 – 3.18.01.01.а; лот № 213 – 3.18.01.01.б; лот № 214 – 3.18.01.01.в; лот № 215 – 3.18.01.01.д; лот № 216 – 3.18.02.01.а; лот № 217 – 4.12.01.01.в; лот № 218 – 4.14.01.01.в.

Також у пункті 3 розділу I Документації міститься примітка наступного змісту: принципи, деталізація та розшифровка кодування наведені в додатку 1 до цієї Документації.

Відповідно до додатку 1 Документації у закупівлі послуг з відновлювального лікування на 2016 рік лот визначається за наступними складовими з присвоєнням відповідного ідентифікаційного коду:

- 1.видом номерів (перша цифра коду):
2. двомісні для дорослих.
3. двомісні для дитини та дорослого.
4. тримісні для двох дітей та дорослого.

Отже, код, що починається з "3" – двомісні для дитини і дорослого; з "4" – тримісні для двох дітей і дорослого.

Лоти №№ 191 – 216 - двомісні для дитини і дорослого, лоти №№ 217-218 - тримісні для двох дітей та дорослого.

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасник Процедури закупівлі повинен мати можливість забезпечити надання якісних послуг із діагностики та медичної реабілітації застрахованим особам та членам їх сімей відповідно до профілю лікування (спеціалізації), затверджених наказом Міністерства охорони здоров'я України від 06.02.2008 № 56 та оптимізованих комплексів медичної реабілітації затверджених Міністерством охорони здоров'я України.

У Документації відсутні стандарти надання послуг для дітей.

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.

Відповідно до пункту 1.2 розділу I Порядку отримання застрахованими особами і членами їх сімей санаторно-курортного лікування, що сплачується за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, затвердженого постановою правління Фонду від 25.02.2009 № 12 (надалі – Порядок) отримання застрахованими особами і членами їх сімей санаторно-курортних послуг передбачає комплексне лікування, медичну реабілітацію та профілактику захворювань з максимальним використанням природних лікувальних ресурсів, фізіотерапевтичних методів, дієтотерапії, лікувальної фізкультури та забезпечення належних культурно-побутових умов (надалі – послуги) на базі санаторно-курортних закладів, розташованих на територіях курортів державного та місцевого значення або в лікувально-оздоровчих місцевостях (надалі – курорти), за пред'явленням путівки на санаторно-курортне лікування (надалі – путівка) та санаторно-курортної карти.

Відповідно до пункту 2.1 розділу 2 Порядку пропозиції виконавчих дирекцій відділень Фонду формуються згідно з узагальненими пропозиціями районних, міжрайонних,

міських виконавчих дирекцій відділень Фонду з урахуванням заявок страхувальників та застрахованих осіб, а також заявок лікувально-профілактичних закладів про виділення путівок на відновлювальне лікування у відділеннях реабілітації санаторно-курортних закладів (форми заявок згідно з додатками 1, 2 до цього Порядку).

Відповідно до пункту 2.3 розділу II Порядку План розподілу путівок передбачає загальну кількість путівок та їх вартість для відділень Фонду та Виконавчої дирекції Фонду, зокрема, на відновлювальне лікування застрахованих осіб і членів їх сімей на базі відділень реабілітації санаторно-курортних закладів.

Відповідно до пункту 4.12 розділу IV Порядку путівка до реабілітаційного відділення санаторно-курортного закладу видається безкоштовно лікувально-профілактичним закладом застрахованій особі, дитині або двом дітям у супроводі одного із застрахованих батьків або застрахованої особи, яка їх замінює (опікунові, піклувальнику), згідно з висновком відбіркової комісії лікувального закладу щодо направлення хворих до реабілітаційних відділень санаторно-курортних закладів, у якому вона перебуває на лікуванні.

У додатку 1 Порядку міститься форма заявки "страхувальника про виділення путівок за рахунок коштів Фонду на санаторно-курортне лікування для застрахованих осіб і членів їх сімей".

Виходячи з вищевикладеного, Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. За твердженням Скаржника, викладенням істотних умов договору про закупівлю у такій редакції, а саме – "у будь-який час, без попереднього погодження з Виконавцем, самостійно, або з залученням інших сторін, здійснювати перевірку виконання умов цього договору, якості надання послуг застрахованим особам і членам їх сімей відповідно до вимог, визначених розділом II Договору, та відповідними нормативно-правовими актами, у тому числі відповідності вимогам документації конкурсних торгів та поданої Виконавцем пропозиції конкурсних торгів, за результатами якої скласти акт і зупиняти фінансування до усунення порушень та недоліків" Замовник порушує право Скаржника та інших учасників Процедури закупівлі санаторно-курортних закладів, пов'язані із провадженням господарської діяльності у сфері медичної практики та порядком проведення перевірок суб'єктів господарювання.

Скаржник зауважує, що істотні умови договору про закупівлю (викладені у додатку 8 до Документації) визначають виключно поняття двох сторін – Замовник і Виконавець. Внесені Замовником зміни передбачають залучення до перевірок якості послуг "інших сторін", які саме особи можуть бути залучені Замовником до перевірок якості послуг у вигляді інших сторін не визначено договором. ДП СКЛЦ "Шкло" зазначає, що оскільки послуги з медичної реабілітації є складним та спеціалізованим видом медичної практики - до перевірки їх якості повинні залучатися компетентні спеціалісти, які мають необхідні знання та досвід, а не будь-які інші сторони.

За твердженням Скаржника, виконавець має право знати склад комісії, яка прибуде для проведення перевірки якості послуг, з метою забезпечення її робочими місцями, можливістю виготовлення копій документів та безпосереднього доступу до матеріально-технічних об'єктів.

ДП СКЛЦ "Шкло" зазначає у Скарзі, що невстановлення Замовником чітких, зрозумілих та однозначних вимог до порядку проведення перевірок виконавця призводить до необ'єктивного та упередженого підходу до потенційних переможців Процедури закупівлі – Замовник встановлює для себе право у будь-який час без попереднього повідомлення адміністрації закладу проводити перевірку якості послуг з медичної реабілітації без представника виконавця зі складом комісії, компетенція якого не відома виконавцю, при цьому самостійно скласти акт і зупиняти фінансування.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що відповідно до істотних умов договору, зокрема пункту 6.2.9, на який посилається Скаржник, Замовник має право здійснювати перевірку виконання умов цього договору та якості надання послуг застрахованим особам і членам їх сімей, а не господарську діяльність чи безпосередньо суб'єкта господарювання, яким є Скаржник.

За твердженням Замовника, питання порядку проведення перевірок Замовником та компетентності фахівців, які зазвичай залучаються до проведення таких перевірок, не є предметом закупівлі та не відноситься до компетенції Скаржника.

На думку Замовника, у даному пункті відсутні жодні підстави для ствердження про проведення перевірки без відома Виконавця та того, що перевірки будуть проводитися без присутності його представника, залучення некомпетентних спеціалістів, неповідомлення виконавця про склад комісії, необхідність забезпечення членів комісії робочими місцями, ненадання для ознайомлення та підписання (з запереченнями чи без) акту проведення перевірки.

За інформацією Замовника, у даному пункті мова йде лише про попереднє повідомлення про перевірку. На думку Замовника, зрозуміло, що при прибутті перевіряючих на об'єкт перевірки керівництво Виконавця ставиться до відома та ознайомлюється не тільки зі складом комісії, а із наказом про проведення, програмою перевірки та іншими необхідними в такому випадку документами.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 8 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, інформації, що учасник ознайомився з основними умовами договору, викладеними у Додатку 8 до цієї Документації.

Відповідно до пункту 2 розділу VI Документації договір про закупівлю укладається між Замовником та переможцем процедури закупівлі в письмовій формі у двох автентичних екземплярах. Основні умови, які обов'язково включаються до договору про закупівлю, наведені в додатку 8 Документації.

Відповідно до підпункту 6.2.9 пункту 6.2 розділу VI додатку 8 Документації Замовник має право, зокрема, у будь-який час, без попереднього погодження з Виконавцем, самостійно, або з залученням інших сторін, здійснювати перевірку виконання умов договору, якості надання послуг застрахованим особам і членам їх сімей відповідно до вимог, визначених Розділом II Договору, та відповідними нормативно-правовими актами, у тому числі відповідності вимогам Документації та поданої Виконавцем пропозиції конкурсних торгів, за результатами якої скласти акт і зупиняти фінансування до усунення порушень та недоліків.

На засіданні Колегії, яке відбулось 27.04.2016, представник Скаржника зазначив, що Замовник має право на свій розсуд проводити перевірку та залучати до її проведення осіб, яких вважатиме за потрібне.

Виходячи з вищевикладеного, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. За твердженням Скаржника, викладення підпункту 6.2.2 істотних умов договору про закупівлю у такій редакції, а саме – "контролювати надання послуг протягом дії договору та протягом 12 місяців після закінчення дії цього договору перевіряти надані послуги", порушує норми чинного законодавства цивільного законодавства договір про закупівлю є строковим договором, послуги по якому надаються протягом строку його дії, а зобов'язання сторін припиняються після закінчення строку, визначеного у договорі (стаття 598 ЦК України).

На думку Скаржника, послуга як об'єкт цивільного права має свою особливість – споживається в процесі надання, в результаті не створюються матеріальні об'єкти. Тому, як зауважує ДП СКЛЦ "Шкло", контролювати надання послуг можливо виключно під час їх надання. Скаржник стверджує, що безпідставними є вимоги Замовника в тому числі стосовно контролю за наданням послуг протягом року у випадку, коли дія договору про закупівлю закінчилася.

За твердженням Скаржника, зобов'язання виконавця з надання послуг по договору припиняються у строк, вказаний у самому договорі, а отже правовідносини сторін (кореспондовані права та обов'язки) закінчуються з моменту припинення договору.

ДП СКЛЦ "Шкло" повідомляє, що норма про можливість контролю Замовником надання послуг протягом 12 місяців після закінчення договору є необґрунтованою та безпідставною, такою, що суперечить законодавству про правочини та звичаям ділового обороту у цій сфері, створює чинники для корупційних зловживань Замовника.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що зауваження Скаржника щодо невідповідності вимогам чинного законодавства пункту 6.2.2 Істотних умов договору ґрунтуються виключно на безпідставних припущеннях Скаржника.

Зокрема, за інформацією Замовника, у статті 598 Цивільного кодексу України, відсутнє зазначення, що "зобов'язання сторін припиняються після закінчення строку, визначеного в договорі". Разом з тим, як зазначає Замовник, закінчення строку договору не звільняє сторони від відповідальності за його порушення, яке мало місце під час дії договору (частина четверта статті 631 Цивільного кодексу України).

Таким чином, за твердженням Замовника, він, користуючись виключно даною нормою Закону, вніс відповідні зміни до Документації, зокрема, щодо свого права, гарантованого вищезазначеною нормою, перевірити якість наданих Виконавцем за рахунок коштів Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, не тільки під час надання послуг, але й після закінчення дії договору, що в ніякому разі не суперечить вимогам чинного законодавства.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 6.2.2 пункту 6.2 розділу VI додатку 8 Документації Замовник має право, зокрема, контролювати надання послуг протягом дії договору та протягом 12 місяців після закінчення дії цього Договору перевіряти надані послуги.

У статті 598 Цивільного кодексу України (надалі – ЦК України) відсутня інформація, що договір про закупівлю є строковим договором, послуги за яким надаються протягом строку його дії, а зобов'язання сторін припиняються після закінчення строку, визначеного у договорі.

Відповідно до частини першої статті 598 ЦК України зобов'язання припиняється частково або у повному обсязі на підставах, встановлених договором або законом.

Відповідно до частини четвертої статті 631 ЦК України закінчення строку договору не звільняє сторони від відповідальності за його порушення, яке мало місце під час дії договору.

Замовник, у тому числі, представник Замовника, на засіданні Колегії, що відбулось 27.04.2016, не довів та документально не підтвердив необхідність контролювання надання послуг переможцем Процедури закупівлі протягом 12 місяців після закінчення дії договору.

Виходячи з вищевикладеного, встановлення даної вимоги Документації Замовником порушує вимоги статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" та принципи здійснення закупівель визначені статтею 3 Закону, зокрема, відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Таким чином, Замовник повинен внести зміни до Документації в цій частині

Враховуючи інформацію, наведену у 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 соціального страхування з тимчасової втрати працездатності внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "86.10.1. Послуги лікувальних закладів (послуги санаторно-курортних закладів з відновлювального лікування застрахованих осіб і членів їх сімей), що надаватимуться у 2016 році" [оголошення № 242095, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, 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. БОБК