



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

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

№ 1571-р/пк-ск від 15.07.2016

вих. лист від

№

Фізична особа-підприємець Бородченко
Дар'я Вадимівна
вул. Гвардійців-Широнінців, 73, кв. 169,
м. Харків, 61144

Філія "Центр охорони здоров'я"
Публічного акціонерного товариства
"Українська залізниця"
просп. Повітрофлотський, 9, м. Київ, 03049

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 фізичної особи-підприємця Бородченко Дар'ї Вадимівни (надалі – Скаржник, ФО-П Бородченко Д.В.) від 09.06.2016 № 17 (зареєстрованою в Комітеті 10.06.2016 за № 8-20/2016-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення філією "Центр охорони здоров'я" Публічного акціонерного товариства "Українська залізниця" (надалі – Замовник, філія "ЦОЗ" ПАТ "Укрзалізниця") порядку проведення процедури закупівлі – "Код 21.20.2. Препарати фармацевтичні, інші [21.20.2 (33600000-6) Препарати фармацевтичні, інші/Фармацевтична продукція (Лабораторні реактиви для аналізів, вакцини – 3 лоти): Лот 1 - Реактиви для біохімічних досліджень Лот 2 - Тест-смужки для аналізу сечі та еспрес-тести Лот 3 - Реактиви для гематологічних аналізаторів та аналізаторів АЕК-01, АГКМ-01, CloverA1c]" [оголошення № 093468, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 01.04.2016 № 63 (01.04.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, прийняти Скаргу до розгляду, призупинити Процедуру

закупівлі до моменту винесення рішення за скаргою, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів Скаржника та зобов'язати Замовника скасувати рішення про відміну Процедури закупівлі за лотом № 1.

Рішенням Колегії від 13.06.2016 № 1261-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 13.06.2016 № 20-29.3/03-2540-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листами від 21.06.2016 № ЦОЗ-06/208, від 21.06.2016 № ЦОЗ-06/206, від 21.06.2016 № ЦОЗ-06/207 та від 14.07.2016 № ЦОЗ-06/218 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.

Згідно з інформацією, наданою Замовником, Скаржник приймав участь за лотами №№ 1-3 Процедура закупівлі відмінена за лотами №№ 1-3.

ФО-П Бородченко Д. В. оскаржує відміну Процедури закупівлі за лотом № 1.

Згідно з абзацами першим та третім частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо, зокрема, замовником, генеральним замовником прийнято рішення про відміну торгів чи визнання їх такими, що не відбулися, відміну переговорної процедури, крім випадку оскарження будь-якого з цих рішень.

ФО-П Бородченко Д. В. не оскаржує відміну Процедури закупівлі за лотами №№ 2, 3.

Виходячи з наведеного вище, у Колегії наявні підстави для припинення розгляду Скарги за лотами №№ 2, 3.

Відповідно до копії протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів цінових пропозицій, кваліфікаційних пропозицій від 04.05.2016, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу, свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі за лотом № 1 подали:

- 1) фізична особа-підприємець Ремер Анатолій Юрійович (надалі – ФО-П Ремер А. Ю.);
- 2) Скаржник.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 01.06.2016, розміщеним на веб-порталі Уповноваженого органу, пропозицію конкурсних торгів Скаржника було відхилено.

Відповідно до оголошення про результати торгів № 127337, оприлюдного на веб-порталі Уповноваженого органу [бюлетень від 03.06.2016 № 105 (03.06.2016)], торги відмінені за лотом № 1 у зв'язку з тим, що до оцінки допущено пропозиції менше, ніж двох учасників.

ФО-П Бородченко Д. В. не погоджується з рішенням Замовника щодо відхилення її пропозиції конкурсних торгів та зазначає, що такі дії Замовника порушують права на визнання переможцем Процедури закупівлі, та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати рішення про відміну Процедури закупівлі за лотом № 1.

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

Відповідно до копії протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів учасників конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 01.06.2016, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу, пропозицію конкурсних торгів Скаржника було відхилено з наступної підстави: "пропозиція конкурсних торгів за лотом № 1 не відповідає умовам документації конкурсних торгів, а саме:

- відповідно до листа від 31.05.2016 в.о. завідувачої КДЛ ККЛ ЗТ № 2 Батицької Л. В., нею проведено аналіз запропонованого товару, а саме – найменування №№ 3, 12, 21, 30, 43, 47, 58, 65, 80, 93, 97, що купуються для забезпечення клінічно-дослідної лабораторії Київської клінічної лікарні на залізничному транспорті № 2 та зроблено висновок, що дані реактиви не можуть бути адаптовані до обладнання для біохімічних досліджень лабораторії (автоматичний біохімічний аналізатор А 25 BioSystems, виробництва 2006 року, інвентарний номер № 6090422000089) у зв'язку з тим, що запропоновані реагенти, відповідно до наданих в пропозиції конкурсних торгів інструкцій, призначені для роботи на напівавтоматичних фотокolorиметричних фотометрах".

Скаржник повідомляє, що Замовником не встановлено вимог щодо надання учасниками Процедури закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів документального підтвердження адаптації реагентів за лотом № 1 до обладнання для біохімічних досліджень лабораторії, а саме – для автоматичного біохімічного аналізатора А 25 BioSystems, у зв'язку з чим відхилення пропозиції конкурсних торгів ФО-П Бородченко Д. В. (внаслідок того, що запропонований нею товар не підходить до аналізатора А 25 BioSystems) є безпідставним та таким, що не відповідає ані положенням документації конкурсних торгів (надалі – Документація), ані нормам Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), оскільки у Документації відсутня умова, якій не відповідає пропозиція конкурсних торгів.

Також Скаржник повідомляє, що в той же час твердження Замовника стосовно того, що запропоновані Скаржником реагенти не можуть бути адаптовані до автоматичного біохімічного аналізатора А 25 BioSystems, не відповідає дійсності з огляду на наступне.

За інформацією Скаржника, автоматичні біохімічні аналізатори поділяють на прилади "відкритого" та "закритого" типу. В роботі аналізаторів закритого типу існує можливість використання тільки обмеженого набору реагентів, які визначені виробником такого аналізатору. Водночас, аналізатори із системою відкритого типу можуть використовувати в роботі реагенти будь-якого виробника.

Скаржник зазначає, що автоматичний біохімічний аналізатор А-25 BioSystems є аналізатором відкритого типу, що свідчить про те, що на ньому можна використовувати будь-які реактиви, в тому числі, реагенти, які були запропоновані ФО-П Бородченко Д. В. за позиціями 3, 12, 21, 30, 43, 47, 58, 65, 80, 93, 97 за лотом № 1. Зазначене також підтверджується адаптаційними листами, які свідчать про можливість застосування вказаних реагентів на аналізаторі, вказаному Замовником.

Скаржник також зазначає, що у протоколі відхилення Замовник також стверджує, що згідно з наданими у пропозиції конкурсних торгів інструкціями на позиції 3, 12, 21, 30, 43, 47, 58, 65, 80, 93, 97 за лотом № 1, запропоновані реагенти призначені для роботи на напівавтоматичних фотокolorиметричних фотометрах, що не відповідає дійсності, оскільки в жодній із інструкцій не зазначено про можливість їх використання виключно тільки у напівавтоматичних фотокolorиметричних фотометрах.

На думку Скаржника, у разі, якби Замовник скористався своїм правом, передбаченим частиною першою статті 28 Закону, та звернувся до Скаржника за роз'ясненням змісту поданої пропозиції конкурсних торгів в частині можливості застосування запропонованих реагентів на автоматичному біохімічному аналізаторі А-25 BioSystems, зазначене не призвело б до відхилення пропозиції конкурсних торгів ФО-П Бородченко Д. В. та порушення норм Закону.

Скаржник стверджує, що прийняття Замовником незаконного та неправомірного рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів ФО-П Бородченко Д. В., свідчить про порушення та позбавлення ним ФО-П Бородченко Д. В., як учасника Процедури закупівлі із найнижчою ціною пропозиції, права на акцепт її пропозиції конкурсних торгів, визнання переможцем та права на отримання прибутку в результаті закупівлі запропонованого Скаржником товару.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що лабораторія ККЛ ЗТ № 2 філії "ЦОЗ" ПАТ "Укрзалізниця" з 2006 року виконує біохімічні дослідження на автоматичному біохімічному аналізаторі А-25 BioSystems з використанням реагентів фірми BioSystems. Всі процедури пройшли валідацію і верифікацію (валідація і верифікація – це незалежні процедури, які використовуються разом для перевірки, що дослідження відповідає вимогам та специфікаціям і що воно використовується за цільовим призначенням).

Замовник зазначає, що участь в МПР протягом 10 років говорить про те, що методики філії "ЦОЗ" ПАТ "Укрзалізниця" спроможні видавати якісні результати на постійній основі. Міжлабораторні порівняння результатів вимірювань проводить МОЗ України, Український Референс-центр з клінічної лабораторної діагностики та результати обговорюються на щорічних конференціях.

За інформацією Замовника, лабораторні методики повинні бути стабільними, надійними та такими, що можуть бути відтворюваними персоналом лабораторії. При роботі з реактивами BioSystems в лабораторії ці умови виконуються. І хоч біохімічний аналізатор А-25 BioSystems – аналізатор "відкритого" типу, використання реактивів інших фірм приводило до менш точних результатів.

Замовник стверджує, що ФО-П Бородченко Д. В. за позиціями 3, 12, 21, 30, 43, 47, 58, 65, 80, 93, 97 за лотом № 1 пропонує реагенти ООО Аналіз-Мед (м. Мінськ).

За інформацією Замовника, в звітах Референс-центру по МПР в Україні немає лабораторій, які працювали з цими реагентами. Можливість застосування вказаних реагентів на аналізаторі, вказаному Замовником, не є гарантією стабільності, надійності та відтворюваності результатів досліджень. У зв'язку з цим Замовником було прийняте рішення про відхилення пропозиції конкурсних торгів ФОП ФОП Бородченко Д. В.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту 7 пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися з інформації про відповідність запропонованого товару встановленим вимогам, необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі та документів, зазначених у пункті 7 розділу III Документації.

Згідно з пунктом 7 розділу III Документації учасники повинні надати в складі пропозиції конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим Замовником.

Запропонований учасником товар повинен відповідати вимогам, що передбачені чинним законодавством України та дозволяють продаж, постачання і використання лабораторних реактивів, зокрема:

- для підтвердження відповідності запропонованих реактивів та тест систем медико-технічним вимогам до предмета закупівлі надати інструкції з використання або програми застосування запропонованих реактивів та тест-систем українською або російською мовами.

Відповідно до пункту 9 розділу III Документації за лотом 1 закуповуються "реактиви для біохімічних досліджень. Більш детально у додатку 2 та додатку 3 Документації".

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ФО-П Бородченко Д. В. згідно з формою "пропозиції конкурсних торгів" міститься інформація, зокрема, стосовно предмета закупівлі за лотом № 1.

№	Вимога Документації	пропозиція Скаржника
3.	Аланінамінотрансфераза, 800+200 мл	Набір реагентів для визначення аланінамінотрансферази
12.	Аспартатамінотрансфераза, 800+200 мл	Набір реагентів для визначення аспартатамінотрансферази
21.	Білірубін (загальний та прямий), 1800 мл/300+300 мл	Білірубін СпЛ – набір реагентів для визначення кількості загального і прямого білірубіну у сироватці крові
30.	ГГТ, 100 мл/100 визн.	Гама-ГлютамілТрансфераза-кін. СпЛ (Гама-ГТ-кін.СпЛ) – набір реагентів для визначення активності гама-глютамілтрансферази в сироватці крові
43.	Железо (с феррозином), 200 мл/100 визн.	Залізо СпЛ – набір реагентів для визначення кількості заліза в сироватці, плазмі крові
47.	Калій, 150 мл із стандартом	Набір реагентів для фотометричного визначення калію
58.	Креатинін-кін., 500 мл/500 опр	Креатинін-кін. СпЛ – набір реагентів для кількісного визначення креатиніну в сироватці, плазмі крові та сечі
65.	Креатинкіназа – МВ, 100+20 мл	Набір для визначення активності креатинкінази (серцевої фракції)
80.	Сечовина-кін., 600 мл/600 визн.	Сечовина-кін. СпЛ – набір реагентів для визначення кількості сечовини в сироватці, плазмі крові та сечі
93.	Тригліцериди, 100 мл із стандартом	Набір для визначення тригліцеридів "Монореагент"
97.	Холестерин, 400 мл із стандартом	Набір реагентів для визначення холестерину і його фракцій

Разом з цим, для підтвердження відповідності запропонованих реактивів та тест-систем медико-технічним вимогам до предмета закупівлі у складі пропозиції конкурсних торгів ФО-П Бородченко Д. В. надано інструкції з використання.

Слід зазначити, що Документація не містить вимоги, в якій зазначається, що реактиви, надані учасниками Процедури закупівлі, мають бути адаптовані до обладнання для біохімічних досліджень лабораторії (автоматичний біохімічний аналізатор А 25 BioSystems, виробництва 2006 року, інвентарний номер № 6090422000089).

Враховуючи викладене, ФО-П Бородченко Д. В. не порушила вимоги Документації в цій частині, отже її пропозиція конкурсних торгів була відхилена Замовником неправомірно з наведеної у протоколі відхилення підстави.

Враховуючи наведену вище інформацію, 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 України "Про здійснення державних закупівель", за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових

пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати філію "Центр охорони здоров'я" Публічного акціонерного товариства "Українська залізниця" скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлю за лотом № 1 – "Код 21.20.2. Препарати фармацевтичні, інші [21.20.2 (336000000-6) Препарати фармацевтичні, інші/Фармацевтична продукція (Лабораторні реактиви для аналізів, вакцини – 3 лоти): Лот 1 - Реактиви для біохімічних досліджень Лот 2 - Тест-смужки для аналізу сечі та еспрес-тести Лот 3 - Реактиви для гематологічних аналізаторів та аналізаторів АЕК-01, АГКМ-01, CloverA1c]" [оголошення № 093468, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 01.04.2016 № 63 (01.04.2016)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК