



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

Ім'я (найменування) суб'єкта оскарження:	товариство з обмеженою відповідальністю "ДІАВІТА" (надалі – Скаржник, ТОВ "ДІАВІТА")
Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:	вул. Березняківська, 29, м. Київ, 02098
Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:	UA-2018-07-02-002043-a.a1
Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:	13.07.2018; 17:36
Найменування замовника:	Департамент охорони здоров'я Київської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник)
Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі:	UA-2018-07-02-002043-a "ДК 021:2015: 33180000-5 — Апаратура для підтримування фізіологічних функцій організму" (надалі – Процедура закупівлі)

РІШЕННЯ

№ 7879-р/пк-пз від 03.08.2018

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "ДІАВІТА" від 15.06.2018 № UA-2018-07-02-002043-a.a1 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

ВСТАНОВИЛА:

Надалі за текстом вказаного рішення терміни та визначення:

- Закон України "Про публічні закупівлі" – Закон;
- тендерна документація – Документація;
- тендерна пропозиція – Пропозиція.

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до Документації.

Рішенням Колегії від 18.07.2018 № 7154-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду.

Листом від 18.07.2018 № 20-29/07-4112-пз (на сайті <https://prozorro.gov.ua>) Колегією було запропоновано Замовнику надати пояснення по суті Скарги.

Замовник пояснень по суті Скарги не надав.

Розглянувши Скаргу та інформацію, одержану за Скаргою, та інформацію, розміщену в електронній системі закупівель, встановлено наступне.

ТОВ "ДІАВІТА" у Скарзі повідомляє, що планує взяти участь у зазначеній Процедурі закупівлі, є офіційним дистриб'ютором Baxter Healthcare (США).

За інформацією Скаржника, він вбачає в діях Замовника дискримінаційні умови, що, в свою чергу, призводить до обмеження кола учасників даної процедури та порушення основних принципів закупівлі, які визначені статтею 3 Закону.

Скаржник повідомляє, що Замовником у додатку 2 Документації викладені медико-технічні вимоги (надалі - МТВ) на закупівлю апарату для проведення тривалої замісної ниркової терапії таким чином, що взяти участь у зазначеній процедурі закупівлі зможе лише той учасник, який представляє/реалізує на ринку України медичну техніку для гемодіалізу виключно одного виробника - апарат multiFiltrate виробництва Fresenius Medical Care (Німеччина), що обмежує конкуренцію та право ТОВ "ДІАВІТА" бути учасником зазначених торгів.

Скаржник зазначає, що характеристики предмета закупівлі містять конкретну конструкцію та/або тип предмета закупівлі, що суперечить вимогам Документації, зазначеним у Законі. Замовником, на думку Скаржника, не обґрунтовано, чому складові предмету закупівлі мають містити саме такі конструктивні характеристики та/або тип предмету закупівлі, внаслідок чого апарат із усіма зазначеними Замовником параметрами є монопольною позицією і не може бути предметом відкритих торгів.

Крім того, Скаржник просить викласти додаток 2 Документації у редакції, наведеній у Скарзі.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

1. Відповідно до пункту 1 розділу III Документації тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, в яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення Замовником), та завантаження файлів, зокрема, з інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію [у разі потреби (плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі)] (додаток 2 Документації).

Відповідно до пункту 6 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати у складі тендерних пропозицій інформацію та документи, які підтверджують відповідність тендерної пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, установленим Замовником (додаток 2 Документації).

Додаток 2 Документації містить медико-технічні вимоги на закупівлю товару код "33180000-5 Апаратура для підтримування фізіологічних функцій організму 33181000-2 – апаратура для підтримування функції нирок (Апарат для проведення тривалої замісної ниркової терапії)".

Замовник не спростував інформацію, наведену у Скарзі, не довів та документально не підтвердив, що зазначеним вимогам до предмета закупівлі відповідає продукція щонайменше двох виробників, зареєстрованих належним чином в Україні.

Враховуючи викладене, зазначені умови Документації можуть виконати суб'єкти господарювання, які можуть запропонувати продукцію лише конкретного виробника (за відсутності еквівалента), що є дискримінаційним по відношенню до інших суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника.

Статтею 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону Замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною четвертою статті 22 Закону передбачено, що тендерна документація не повинна містити вимог, які обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище вимог до предмета закупівлі, принципів здійснення закупівель – недискримінація учасників (у тому числі, Скаржника), та вимоги частини четвертої статті 22 Закону, згідно з якою тендерна документація не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Враховуючи наведене, Замовник повинен усунути вказані невідповідності шляхом внесення змін до Документації в цій частині.

2. Щодо вимоги Скаржника викласти додаток 2 Документації у редакції, наведеній у Скарзі.

Скаржником не доведено і документально не підтверджено необхідність викладення умов додатку 2 Документації саме в наведеній у Скарзі редакції, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Статтею 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону Замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною четвертою статті 22 Закону передбачено, що тендерна документація не повинна містити вимог, які обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Враховуючи інформацію, викладену в мотивувальній частині цього рішення, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести відповідні зміни до Документації.

Відповідно до частини дев'ятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати 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 тендерної документації), привести тендерну документацію у

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

Враховуючи викладене, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації з метою усунення порушень, які викладені у мотивувальній частині рішення.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі в межах одержаної за скаргою інформації та інформації, розміщеної в електронній системі закупівель, виходячи з положень частини десятої статті 18 Закону.

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

Враховуючи викладене, керуючись статтями 8 та 18 Закону, Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Департамент охорони здоров'я Київської обласної державної адміністрації внести зміни до тендерної документації за процедурою закупівлі – "ДК 021:2015: 33180000-5 — Апаратура для підтримування фізіологічних функцій організму", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2018-07-02-002043-а, з метою усунення порушень, які викладені у мотивувальній частині рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. НІЖНІК

Члени Колегії

С. ПАНАЮТІДІ

В. ПОЛЮХОВИЧ