



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

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

№ 1093-р/пк-ск від 10.10.2012

вих. лист від №

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Компанія "Укроптпостач"
вул. Фурманова, 1/7, м. Київ, 03049

Головне управління охорони
здоров'я Львівської
облдержадміністрації
вул. Конопницької, 3, м. Львів,
79005

Уповноважений орган
з питань державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного
бюлетеня "Вісник державних
закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Компанія "Укроптпостач" (надалі – Скаржник) від 13.09.2012 № 326 (зареєстровану в Комітеті 14 вересня 2012 року за № 8-20/1803-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Головним управлінням охорони здоров'я Львівської облдержадміністрації (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "24.42.1 Препарати лікарські (медикаменти для забезпечення швидкої медичної допомоги)" 9 лотів за державні кошти [оголошення № 271087, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 20 серпня 2012 року № 100 (702)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі, зокрема, в частині встановлення у документації конкурсних торгів дискримінаційних вимог і просить:

- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів, шляхом "надання дозволу учасникам Процедури закупівлі подавати пропозиції конкурсних торгів за лотом № 2 за кожною позицією окремо";
- у разі неможливості виправити допущені порушення, зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 17.09.2012 № 963-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 17.09.2012 № 20-29.2/03-2354-дз, Замовник листом від 20.09.2012 № 5493/04 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Скаржник вважає, що вимоги документації конкурсних торгів містять дискримінаційні умови для учасників Процедури закупівлі та порушують, зокрема, норми Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

За словами Скаржника, він має намір запропонувати товар за лотом № 2.

Однак, як зазначив Скаржник, серед переліку препаратів є Ептаког альфа (рекомбінантний фактор VIIa), який в Україні представлено єдиним препаратом НОВОСЕВЕН®, виробництва А/Т Ново Нордіск (Данія).

Як зауважив Скаржник, з веб-сайту МОЗ України ним було отримано інформацію, що 21 серпня 2012 року у Центрі адміністративних послуг МОЗ "Єдине вікно" прийнято документи для реєстрації ще одного аналогічного препарату під торговою назвою Коагіл-VII, виробництва ЗАТ "ГЕНЕРІУМ" (Росія).

Проте, Скаржник стверджує, що процес реєстрації лікарського засобу є досить тривалим та не завершиться до дати розкриття Замовником пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Крім того, Скаржник повідомив, що у лоті № 2 міститься препарат лікарський Фондапрінукс натрію, який в торговому обігу України представлено єдиним лікарським засобом АРИКСТРА®, виробництва Глаксо Веллком Продакшн (Франція).

Таким чином, на думку Скаржника, запропонувати Замовнику товар за лотом № 2 зможуть лише представники (дистриб'ютори) компаній А/Т Ново Нордіск (Данія), Глаксо Веллком Продакшн (Франція).

Скаржник вважає, що у разі, коли деякі препарати об'єднані в один предмет закупівлі без розподілу їх на лоти, за обставин, що хоча б один препарат може бути поставлений лише одним виробником, виробники інших товарів, що входять до предмету закупівлі, не зможуть взяти участь у торгах.

Як повідомив Скаржник, у даному випадку об'єднання в один лот двох препаратів, які представлені на ринку лише двома різними виробниками, є дискримінаційним.

Замовник зазначив, що документація конкурсних торгів не містить посилання на жодну із торгівельних марок, на які посилається Скаржник у своїй Скарзі, чи на виробників, які можуть подати свої пропозиції конкурсних торгів за тим чи іншим лотом.

Замовник повідомив, що він не здійснював дослідження ринку фармацевтичних препаратів щодо визначення, якими препаратами та яких товаровиробників представлено на ринку ту чи іншу позицію, яка визначена в медико-технічних вимогах документації конкурсних торгів.

У зв'язку із зазначеним, Замовник вважає, що твердження Скаржника стосовно дискримінації його прав є необґрунтованим та не доводить протиправних дій Замовника.

За словами Замовника, при формуванні медико-технічних вимог документації конкурсних торгів комітет з конкурсних торгів за допомогою членів робочої групи провідних спеціалістів лікарських закладів щодо надання екстреної швидкої медичної допомоги здійснював розподіл на лоти керуючись, в першу чергу, дією на певний анатомічний орган чи систему органів.

Замовник стверджує, що при формуванні лотів ним була використана Анатомо-терапевтично-хімічна класифікація – міжнародна система класифікації лікарських засобів (у фармакології та медицині використовується позначення АТС (від англ. Anatomical Therapeutic Chemical), згідно з якою усі препарати лікарські поділяються на основні групи п'яти рівнів, залежно від їх дії на певний анатомічний орган або систему, а також від їх хімічних, фармакологічних і терапевтичних властивостей.

Як зауважив Замовник, при постачанні лікарських препаратів, що мають однотипну терапевтичну дію на певну групу органів для лікування групи захворювань, замовлення здійснюватиметься лікарськими закладами для надання швидкої медичної допомоги саме з врахуванням Анатомо-терапевтично-хімічної класифікації (АТС).

Також, за словами Замовника, деякі з препаратів, що визначені в межах одного лоту використовують комплексно.

На думку Замовника, наведене обґрунтовує здійснення постачання лікарських засобів кожної групи, які визначені у лотах, в тому числі у лоті № 2, одночасно, тобто, одним постачальником, зважаючи на те, що заявка станціями швидкої медичної допомоги формується не на один препарат в межах певного лоту, а на всю групу.

У зв'язку із зазначеним, Замовник вважає Скаргу та твердження Скаржника стосовно дискримінації безпідставними і необґрунтованими.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Пунктом 30 частини першої статті 1 Закону визначено, що товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, вироби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому і газоподібному стані, а також послуги, пов'язані з поставкою товарів, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих товарів.

Наказом Міністерства економіки України від 26 липня 2010 року № 921 (zareestrovanim v Ministerstvi yustitsii Ukraini 6 serpnia 2010 roku za № 623/17918) затверджено Порядок визначення предмета закупівлі (надалі – Порядок).

Відповідно до пункту 2.1 Порядку предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 23 і 30 частини першої статті 1 Закону та на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016-97, затвердженого наказом Державного комітету України по стандартизації, метрології та сертифікації від 30.12.97 № 822 (надалі – Державний класифікатор), за показником п'ятого знака (класифікаційне угруповання "категорія") із зазначенням у дужках конкретної назви товару чи послуги.

Також, згідно із зазначеним пунктом Порядку замовник може визначити окремі частини предмета закупівлі (лоти) за показниками шостого і дев'ятого знаків зазначеного Класифікатора (класифікаційні угруповання "підкатегорія" і "тип"), а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Абзацом п'ятим частини першої статті 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників.

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

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

У пункті 3 розділу 1 документації конкурсних торгів наведена інформація про предмет закупівлі, зокрема: "24.42.1. Препарати лікарські (медикаменти для забезпечення швидкої медичної допомоги)" 9 лотів.

У пункті 7 розділу 3 документації конкурсних торгів зазначено, що інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі наведена у додатку 2 до документації конкурсних торгів.

Відповідно до пункту 8 документації конкурсних торгів предмет закупівлі складається з 9 лотів, в тому числі лоту № 2 – "Антитромботичні, антигеморагічні, антианемічні засоби".

У додатку 2 до документації конкурсних торгів містяться "Медико-технічні вимоги", згідно з якими лот № 2 складається з шести позицій, а саме (таблиця 1):

Таблиця 1

№ з/п	АТС-код	МНН	Форма випуску	Од.	Кількість
1	B01AB01	Гепарин	Розчин для ін'єкцій 5000 ОД 5,0 мл № 5	уп.	400
2	B02BD08	Ептаког альфа (рекомбінантний фактор VIIa).	Порошок ліофілізований для приготування р-ну для ін'єкцій фл. 100 КМО 2,0 мг № 1 + розчинник	уп.	50
3	B03BX01	Етамзилат	Розчин для ін'єкцій 12,5% 2,0 мл № 10	уп.	2400
4	B01AD11	Тенектеплазе	Порошок для розчину для ін'єкцій 10 мл № 1	уп.	350
5	B01AX05	Фондапрінуks натрію	Розчин для ін'єкцій 2,5 мг 0,5 мл № 10	уп.	400
6	B03BA01	Ціанокобаламін	Розчин для ін'єкцій 0,05% 1,0 мл № 10	уп.	240

Відповідно до абзацу дванадцятого статті 2 Закону України "Про лікарські засоби" Державний реєстр лікарських засобів України – нормативний документ, який містить відомості про лікарські засоби, дозволені для виробництва і застосування в медичній практиці.

Згідно з пунктом 1 "Положення про Державний реєстр лікарських засобів", затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 31 березня 2004 року № 411, Державний реєстр лікарських засобів (далі – Реєстр) містить відомості про лікарські засоби, дозволені для виробництва і застосування в Україні.

Пунктом 3 зазначеного Положення визначено, що Реєстр веде Міністерство охорони здоров'я України.

Відповідно до пункту 5 наведеного Положення Реєстр ведеться в електронному вигляді.

На веб-порталі Державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України розміщений, зокрема, Реєстр.

Згідно з даними Реєстру, вимогам, висунутим Замовником у документації конкурсних торгів до препаратів лікарських, які входять до складу лоту № 2, а саме: позиції 2 та 5, відповідають лише НОВОСЕВЕН®, виробництва А/Т Ново Нордиск (Данія), і АРИКСТРА®, виробництва ГлаксоВеллком Продакшн (Франція), відповідно.

Зазначене підтверджується інформацією, отриманою у відповідь на запит Колегії про надання інформації від 04.10.2012 № 20-29.1/03-2595-дз від Державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України (лист від 09.10.2012 № 14/270/Б).

Також, слід зазначити, що Замовник не спростував інформацію, наведену у Скарзі, щодо відповідності препаратів лікарських за позиціями 2 та 5 лоту № 2 лише двох виробників, а саме: А/Т Ново Нордіск (Данія) і ГлаксоВеллком Продакшн (Франція), умовам документації конкурсних торгів.

Таким чином, дії Замовника в частині включення до складу лоту № 2, зокрема, препаратів лікарських, які представлені лише двома різними виробниками, обмежують коло учасників Процедури закупівлі.

Так, наприклад, виробники лікарських препаратів (включених до складу лоту № 2), які займаються реалізацією тільки лікарських препаратів власного виробництва, не зможуть подати свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі.

Дії Замовника щодо формування лота № 2 порушують вимоги абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, і порушують права та законні інтереси, зокрема, Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

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

Орган оскарження розглядає Скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за Скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, частиною четвертою статті 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 Головне управління охорони здоров'я Львівської облдержадміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "24.42.1 Препарати лікарські (медикаменти для забезпечення швидкої медичної допомоги)" 9 лотів за державні кошти [оголошення № 271087, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 20 серпня 2012 року № 100 (702)], зазначені в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. БАРАШ

