



**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

№ 1409-р/пк-ск від 25.12.2012

вих. лист від

№

Фізична особа – підприємець
Гальченко С. М.
пр-т Героїв Сталінграду, 60, кв. 287,
м. Київ, 04213

Управління охорони здоров'я
Кіровоградської
облдержадміністрації
вул. Дзержинського, 74/42, каб. 26,
м. Кіровоград, 25022

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, розглянувши скаргу фізичної особи – підприємця Гальченко С. М. (надалі – Скаржник) від 13.12.2012 № 131212-1 (zareestrovanu в Комітеті 14 грудня 2012 року за № 8-20/2595-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Управлінням охорони здоров'я Кіровоградської облдержадміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни – 2 найменування)" [оголошення № 334854, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 30 листопада 2012 року № 132/6 (734/6)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Замовником в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 30 листопада 2012 року № 132/6 (734/6) було опубліковане оголошення № 334854 про

проведення процедури відкритих торгів із закупівлі – "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни – 2 найменування)".

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить:

1. Призупинити Процедуру закупівлі.
2. Зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги у документації конкурсних торгів, а у разі неможливості – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 14.12.2012 № 1362-р/пк-ск Скарга прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 14.12.2012 № 20-29.2/09-3397-дз Замовник листом від 18.12.2012 № 21-7933/16 надав завірени належним чином копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. Скаржник у Скарзі повідомив, що Замовником 30 листопада 2012 року було опубліковано документацію конкурсних торгів, затверджену рішенням комітету з конкурсних торгів протоколом від 29.11.2012 № 1, у технічних вимогах якої предметом закупівлі є препарати під торговою маркою ХУМОДАР. Проте, згідно з пунктом 3 розділу 1 цієї документації конкурсних торгів, предметом закупівлі є препарати торгової марки ФАРМАСУЛІН, дата розкриття зазначена 15.12.2012.

Однак, зі слів Скаржника, 7 грудня 2012 року на веб-порталі Уповноваженого органу було опубліковано іншу документацію конкурсних торгів, яка затверджена тим самим протоколом, а саме: від 29.11.2012 № 1. Проте, згідно з цією документацією конкурсних торгів, предметом закупівлі є препарати торгової марки ХУМОДАР та було збільшено кількість товару.

Скаржник вважає, що Замовник намагався приховати зміни до документації конкурсних торгів, не опублікувавши документацію конкурсних торгів із змінами, та не подовживши термін подачі пропозицій конкурсних торгів.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що протоколом засідання комітету з конкурсних торгів від 29 листопада 2012 року № 1 було затверджено документацію конкурсних торгів на закупівлю "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни) 2 лоти (2 найменування).

Однак, як зазначає Замовник, при копіюванні та передачі в електронному вигляді вищезазначеної документації конкурсних торгів до вісника державних закупівель, були допущені технічні помилки, а саме:

- у розділі I "Загальні положення" пункті 3 "Інформація про предмет закупівлі" (вид предмета закупівлі);

- у Додатку 3 до документації конкурсних торгів медико-технічні вимоги на закупівлю: "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни) 2 лоти (2 найменування), а саме: кількість одиниць товару.

Замовник повідомив, що відповідно до протокольного рішення комітету з конкурсних торгів (протокол від 3 грудня 2012 року № 2) Замовник листом від 04.12.2012 № 21-7585/04 звернувся до ДП "Зовнішторгвидав України" про виправлення в електронному вигляді документації конкурсних торгів допущених технічних помилок, а саме:

- у розділі I "Загальні положення" пункт 3 "Інформація про предмет закупівлі" (вид предмета закупівлі):

Лот № 1. Інсулін людський генно-інженерних короткої дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) з терміном придатності препарату після першого відкриття флакону протягом 6 тижнів, типу ХУМОДАР Р 100Р, або еквівалент
Лот № 2. Інсулін людський генно-інженерний середньої тривалості дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) з терміном придатності препарату після першого відкриття флакону протягом 6 тижнів, типу ХУМОДАР Б 100Р, або еквівалент

- у Додатку 3 до документації конкурсних торгів медико-технічні вимоги на закупівлю: "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни) 2 лоти (2 найменування), а саме: кількість одиниць товару:

Назва препарату	Одиниця виміру	Кількість
Лот № 1. Інсулін людський генно-інженерних короткої дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) з терміном придатності препарату після першого відкриття флакону протягом 6 тижнів, типу ХУМОДАР Р 100Р, або еквівалент	флакон	2767
Лот № 2. Інсулін людський генно-інженерний середньої тривалості дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) з терміном придатності препарату після першого відкриття флакону протягом 6 тижнів, типу ХУМОДАР Б 100Р, або еквівалент	флакон	5633

Замовник зазначив, що так як технічні помилки в оригіналі документації конкурсних торгів, затвердженої протоколом засідання комітету з конкурсних торгів від 29 листопада 2012 року № 1, були відсутні, а виправлення технічних помилок відбулось лише в електронній версії, то до оригіналу документації конкурсних торгів не було потреби вносити зміни, примірники документації конкурсних торгів були надіслані учасникам.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу другого частини другої статті 23 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) у разі здійснення закупівлі за скороченою процедурою замовник не має права з власної ініціативи чи за результатами запитів вносити зміни до документації конкурсних торгів, крім випадків, коли внесення таких змін необхідне для приведення у відповідність документації конкурсних торгів із вимогами чинного законодавства або такі зміни вимагає рішення органу оскарження. У такому разі замовник зобов'язаний внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів та продовжити строк подання пропозицій конкурсних торгів.

Абзацом п'ятим частини першої статті 10 Закону визначено, що зміни до документації конкурсних торгів або кваліфікаційної документації та роз'яснення до неї (у разі наявності) оприлюднюються протягом трьох робочих днів з дня прийняття рішення про їх внесення, але не пізніш як за сім днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів або кваліфікаційних пропозицій.

Замовник надав на розгляд Колегії наступні документи:

- копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 03.12.2012 № 2 щодо виправлення технічних помилок в документації конкурсних торгів, відповідно до якого Замовником було прийнято рішення написати та надіслати лист на ДП "Зовнішторгвидав України" щодо виправлення помилки та повідомити про технічні помилки в документації конкурсних торгів всіх учасників, які подали заявку на участь;

- копію листа від 04.12.2012 № 21-7584/04 до ДП "Зовнішторгвидав України" щодо виправлення помилок.

Таким чином, Замовник вніс відповідні зміни до документації конкурсних торгів, внесення яких було необхідне для приведення у відповідність документації конкурсних торгів із вимогами чинного законодавства.

При цьому, не продовживши строк подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів, Замовник порушив вимоги абзацу другої частини другої статті 23 Закону.

Отже, Замовник має продовжити строк подання та розкриття пропозицій конкурсних торгів зазначеної процедури закупівлі.

2. У Скарзі Скаржник повідомив, що документацією конкурсних торгів вказано термін придатності препарату після першого відкриття 42 доби, який є завищений, необґрунтований, дискримінаційний та зменшує коло потенційних учасників, оскільки згідно з фінансово-економічним обґрунтуванням цільових коштів на забезпечення хворих на цукровий діабет лікарськими засобами, виробами медичного призначення та медичним обладнанням на 2012 рік, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 19.09.2009 № 877 "Про затвердження Державної цільової програми "Цукровий діабет" на 2009 – 2013 роки", потреба хворих на цукровий діабет у препаратах інсуліну з розрахунку на одного дорослого хворого – в середньому 50 Од на добу, для дітей віком до 18 років з розрахунку на одну дитину – в середньому 40 Од на добу, тобто необхідний строк придатності після відкриття препарату на 300 Од (для картриджних форм) складає до 8 діб, а на 1000 Од (для флаконних форм) – до 21 доби.

Зі слів Скаржника, зазначені розрахунки свідчать про те, що термін придатності препаратів інсулінів після першого відкриття складає до 21 доби та є достатнім для повного та безпечного використання лікарського засобу.

Скаржник також зазначив, що препарати інсуліну поділяються на три види за тривалістю дії: короткої дії, середньої дії та комбіновані, та, в залежності від потрібної дози для хворого, на спосіб фасування в флакони або картриджі. Саме ці показники є визначальними для призначення хворим на цукровим діабет. Відмінність препаратів полягає лише в назвах зареєстрованих торгових марок, пакуванні, формі фасування, термінах придатності після першого відкриття препарату, способі введення, – тобто, за додатковими параметрами.

Крім того, Скаржник повідомив, що має намір запропонувати продукцію, яка має строк придатності після відкриття препарату 28 діб.

Замовник з цього питання повідомив, що в медико-технічних вимогах Додатку 3 до документації конкурсних торгів були використані параметри, визначені в Україні стандартами фармакопії, та їх характеристики, які визначались, виходячи з потреби пацієнтів, що проживають на території Кіровоградської області.

Разом з цим, Замовник зазначив, що термін придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону – є характеристикою стабільності цукрознижуючого ефекту. Таким чином, компанія – виробник гарантує необхідний лікувальний ефект при використанні препарату протягом вказаного терміну придатності після першого відкриття флакону.

Замовник повідомив, що це важлива медико-технічна вимога, а не додатковий параметр, як зазначає Скаржник.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, в тому числі відповідну технічну специфікацію (у разі потреби - плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі). При цьому технічна специфікація повинна містити: детальний опис товарів, робіт, послуг, що закуповуються, в тому числі їх технічні та якісні характеристики; вимоги щодо технічних і функціональних характеристик предмета закупівлі, у разі якщо опис скласти неможливо або якщо доцільніше зазначити такі показники; посилання на стандартні характеристики, вимоги, умовні позначення та термінологію, пов'язану з товарами, роботами чи послугами, що закуповуються, передбачені існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами. Технічна специфікація не повинна містити посилання на конкретні

торговельну марку чи фірму, патент, конструкцію або тип предмета закупівлі, джерело його походження або виробника. У разі якщо таке посилання є необхідним, специфікація повинна містити вираз "або еквівалент". Технічні, якісні характеристики предмета закупівлі повинні передбачати необхідність застосування заходів із захисту довкілля.

Додатком 3 до документації конкурсних торгів, наданої на розгляд Колегії Замовником, визначені медико-технічні вимоги до інсулінів людських генно-інженерних у флаконах 10 мл (100 МО/мл) типу ХУМОДАР Р 100Р (короткої дії), або еквівалент, та ХУМОДАР Б 100Р (середньо-тривалої дії), або еквівалент, з терміном придатності препарату після першого відкриття флакону протягом 6 тижнів.

При цьому, Замовник в своїх поясненнях повідомив, що в медико-технічних вимогах Додатку 3 до документації конкурсних торгів були використані параметри, визначені в Україні стандартами фармакопії, та їх характеристики, які визначались, виходячи з потреби пацієнтів, що проживають на території Кіровоградської області.

Разом з цим, Замовником не доведено та документально не підтверджено зазначену інформацію.

На засіданні Колегії, яке відбулось 25.12.2012, представник Замовника Чернявська Н. І. повідомила, що, крім інсулінів типу ХУМОДАР Р 100Р та ХУМОДАР Б 100Р, інсуліни типу АКТРАПІД, ПРОТАФАН та МІКСТАРД мають термін придатності препарату після першого відкриття флакону 6 тижнів, а отже взяти участь у Процедурі закупівлі можуть учасники, які запропонують зазначені препарати.

При цьому, Замовником, при проведенні процедури закупівлі "Код 24.41.5 "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни) – 29 лотів [оголошення № 224521, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 7 червня 2012 року № 68/3 (670/3)], була відхилена пропозиція конкурсних торгів одного з учасників, який пропонував інсулін типу ХУМОДАР Р 100Р (короткої дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) в якості еквіваленту інсуліну типу АКТРАПІД НМ, та інсулін типу ХУМОДАР Б 100Р (середньо-тривалої дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) – в якості еквіваленту інсуліну типу ПРОТАФАН НМ, у зв'язку з тим, що вони не є еквівалентами.

Таким чином, інші препарати інсуліну, які мають термін придатності препарату після першого відкриття флакону протягом 6 тижнів, не можуть бути запропоновані учасниками, оскільки, на думку Замовника, не є еквівалентами інсулінам типу ХУМОДАР Р 100Р (короткої дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) та типу ХУМОДАР Б 100Р (середньо-тривалої дії у флаконах 10 мл (100 МО/мл) за іншими характеристиками.

Отже, виходячи з наведеного вище, Колегією встановлено, що Замовник порушив вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник, має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

3. Скаржник у Скарзі повідомив, що дата розкриття пропозицій конкурсних торгів 15.12.2012 є вихідним днем, та, відповідно до листа Міністерства соціальної політики України від 13.04.2012 № 123/13/133-12 "Про роботу у вихідні дні", не може бути датою розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Замовник з цього питання пояснень не надав.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до оголошення про заплановану закупівлю № 334854, опублікованого в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 30 листопада 2012 року № 132/6 (734/6) та пункту 1 розділу 4 документації конкурсних торгів, наданої на розгляд Колегії Замовником, дата розкриття призначена на 15.12.2012 (суботу).

Абзацом першим статті 67 Кодексу законів про працю України визначено, що при п'ятиденному робочому тижні працівникам надаються два вихідних дні на тиждень, а при шестиденному робочому тижні - один вихідний день.

Абзацом другим статті 67 Кодексу законів про працю України передбачено, що загальним вихідним днем є неділя. Другий вихідний день при п'ятиденному робочому тижні, якщо він не визначений законодавством, визначається графіком роботи підприємства, установи, організації, погодженим з виборним органом первинної профспілкової організації (профспілковим представником) підприємства, установи, організації, і, як правило, має надаватися підряд з загальним вихідним днем.

Разом з цим, Замовник не надав Колегії документального підтвердження про те, що 15.12.2012 року було для Замовника робочим днем.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині для приведення її до вимог законодавства.

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.

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

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 Управління охорони здоров'я Кіровоградської облдержадміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики (інсуліни – 2 найменування)" [оголошення № 334854, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 30 листопада 2012 року № 132/6 (734/6)], зазначені в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК