



**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

№ 1178-р/пк-ск від 30.10.2012

вих. лист від

№

Товариства з обмеженою
відповідальністю "Томаш"
просп. Л. Свободи, 46-в, кв. 79,
м. Харків, 61204

Комунальний заклад охорони
здоров'я "Обласна клінічна лікарня -
Центр екстреної медичної допомоги
та медицини катастроф"
просп. Правди, 13, м. Харків, 61058

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 "Томаш" (надалі – Скаржник) від 15.10.2012 № 149 (zareestrovanu в Комітеті 16 жовтня 2012 року за № 8-20/2120-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом охорони здоров'я "Обласна клінічна лікарня - Центр екстреної медичної допомоги та медицини катастроф" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 24.42.1 Препарати лікарські (лот № 1 "Препарати лікарські вітчизняного виробництва" - 99 найменувань; лот № 2 "Препарати лікарські іноземного виробництва" - 87 найменувань)" [оголошення № 293301, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 1 жовтня 2012 року № 115 (717)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Товариство з обмеженою відповідальністю "Томаш" (надалі – Скаржник) повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та

просить перевірити документацію конкурсних торгів на відповідність чинному законодавству України та зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Рішенням Колегії від 17.10.2012 № 1117-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 17.10.2012 № 20-29.3/03-2737-дз Замовник листами від 22.10.2012 № 05/5822 та від 22.10.2012 № 05/5821 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

В ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих стосовно Скарги, встановлено наступне.

У Скарзі Скаржник повідомив, що ознайомившись з Документацією було встановлено, що частини предмета закупівлі містять препарати, за якими не можна запропонувати еквівалент, а лише один конкретний препарат з певною торгівельною назвою або чітко визначеного виробника, а саме: препарати, визначені пунктами 13, 22, 37, 82, 83, 85, 90, 93 та 97 лоту № 1, та препарати, визначені пунктами 7, 17, 24, 28, 79, 81 – 83 лоту № 2. При цьому, Документація містить вимогу щодо надання учасниками Процедури закупівлі в складі пропозицій конкурсних торгів листів від виробників препаратів із безумовною гарантією постачання товарів в повному обсязі і відповідної якості.

На думку Скаржника, вимога Документації щодо надання листів виробників препаратів є дискримінаційною та такою, що обмежує коло учасників.

Скаржник вважає, що лист виробника препарату може свідчити лише про те, що виробник зможе виготовити дану кількість препарату.

Також, Скаржник зазначає, що надання листів виробниками (представництвами) є справою добровільною і суб'єктивною. Ніхто не може заставити виробників надавати подібні листи, в тому числі і за наявності прямого договору з учасником, оскільки вони не зобов'язані це робити. Виходячи з цього, процес видачі листа є суб'єктивною справою працівників виробників (представництв) і фактично тільки вони встановлюють, хто саме буде приймати участь у торгах. Таким чином, штучно обмежується коло учасників.

При цьому, Скаржник зазначає, що якщо у випадку коли учасник має на складі лікарські засоби, перелічені в специфікації, але за відсутності листів від виробника не має права приймати участь у конкурсних торгах та поставляти медикаменти в лікувальну установу для надання допомоги хворим.

Крім того, Скаржник зазначає, що наявність листів виробників не тягне за собою ніякої юридичної відповідальності для виробників у випадку несвоєчасного постачання препаратів учаснику-переможцю Процедури закупівлі.

Скаржник вважає, що вимога Документації щодо надання листів виробників препаратів має бути виключена з Документації.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що лікарські препарати повинні бути зареєстровані, мати відповідні документи якості, що дозволяють їх продаж та використання, за чим повинні стежити виробники.

Замовник зазначає, що вимогу Документації стосовно гарантій поставки товарів в повному обсязі і відповідної якості підтверджують саме виробники лікарських засобів наданням документів, що дозволяють їх продаж та використання.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 3.7 розділу 3 Документації визначено, що учасники процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника медико-технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником.

Інформація про необхідні медико-технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначена у додатку 3 Документації.

Додатком 3 Документації визначені медико-технічні вимоги до предмету закупівлі.

Пунктом 1 додатку 3 документації встановлено, що учасники процедури закупівлі повинні надати як гарантію поставки товару листи від виробника препаратів із безумовною гарантією постачання товарів в повному обсязі і відповідної якості.

Пунктом 3 додатку 3 Документації визначено, що постачальник несе відповідальність за якість і кількість товарів, своєчасність поставки, та надає всі необхідні супровідні документи.

Кожна партія товару, що буде постачатися Замовнику, має супроводжуватись документами, що підтверджують їх якість: копія сертифікату якості, засвідчена печаткою Постачальника, копія висновку контрольно-аналітичної лабораторії, дані про реєстрацію лікарського засобу в Україні та інші документи передбачені чинним законодавством України.

Таким чином, відповідно до зазначених вище умов Документації відповідальність за своєчасність поставки та якість препаратів несе учасник, а не безпосередньо виробник.

Замовник не обґрунтував встановлення у Документації вимоги щодо надання листів від виробників препаратів.

У свою чергу, наведена вище умова Документації виключає можливість участі у Процедурі закупівлі суб'єктів господарювання, які мають інші документи (наприклад, договори, угоди тощо) з виробниками або їх офіційними представниками, що підтверджують наявність, зокрема, довгострокових відносин щодо поставки товару, та обмежує коло учасників лише виробниками або суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами, що суттєво обмежує кількість учасників Процедури закупівлі.

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

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених у мотивувальній частині рішення умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен привести умови Документації у відповідність до вимог Закону шляхом внесення відповідних змін.

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.

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 комунальний заклад охорони здоров'я "Обласна клінічна лікарня - Центр екстреної медичної допомоги та медицини катастроф" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Код 24.42.1 Препарати лікарські (лот № 1

"Препарати лікарські вітчизняного виробництва" - 99 найменувань; лот № 2 "Препарати лікарські іноземного виробництва" - 87 найменувань)" [оголошення № 293301, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 1 жовтня 2012 року № 115 (717)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК