



**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

№ 345-р/пк-ск від 26.03.2014

вих. лист від

№

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

Комунальний заклад "База
спеціального медичного постачання"
Дніпропетровської облради
вул. Комсомольська, 52,
м. Дніпропетровськ, 49000

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 товариства з обмеженою відповідальністю "Компанія "Укроптпостач" (надалі – Скаржник, ТОВ "Компанія "Укроптпостач") від 18.02.2014 № 59 (zareestrovany в Комітеті 25 лютого 2014 року за № 8-20/447-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом "База спеціального медичного постачання" Дніпропетровської облради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Ліки –

7 найменувань (3 лоти)" [оголошення № 033525, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 лютого 2014 року № 10 (856)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) призупинити Процедуру закупівлі;
- 3) зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 26.02.2014 № 230-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 26.02.2014 № 20-29.3/03-569-дз Замовник листом від 05.03.2014 № 153 надав завірени копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

ТОВ "Компанія "Укроптпостач" у Скарзі повідомило, що Замовником визначено окремі частини предмету закупівлі – 3 лоти по 7 позицій у кожному. При цьому, найменування позицій кожного з лотів, форма випуску, дозування є аналогічними. Єдина відмінність – кількість одиниць кожної позиції.

Зі слів Скаржника, кожен з трьох лотів має ексклюзивні позиції, зокрема, позиції 3, 5, 6, 7, які так чи інакше є ексклюзивними чи за діючою речовиною, чи за формою упаковки. У разі подання еквіваленту від учасників вимагається заповнення таблиці відповідності запропонованого препарату з тим, який вказаний у специфікації.

ТОВ "Компанія "Укроптпостач" зауважило, що має можливість запропонувати еквівалент за позицією 7 (Епрекс 2000 ОД) – лікарський засіб БІНОКРИТ® розчин для ін'єкцій, 16,8 мкг/мл по 1 мл (2000 МО) у попередньо заповнених шприцах № 6, Сандоз ГмбХ, Австрія.

Скаржник повідомив, що стосовно препарату Епрекс 2000 ОД в таблиці відповідності, яка міститься у документації конкурсних торгів, зазначено: препарат еритропоетину (розчин для ін'єкцій 2000 ОД) повинен бути у попередньо заповнених шприцах моделі "Протекс" у кількості № 6 в одній упаковці та не містити альбумін.

За словами Скаржника, препарати БІНОКРИТ® та Епрекс мають практично аналогічний склад діючих речовин (Epoetin alfa) та допоміжних речовин, еквівалентність доведеного багаторічним досвідом застосування при лікуванні анемії у пацієнтів з хронічною нирковою недостатністю, які отримують гемодіаліз. У складі БІНОКРИТ® альбуміну немає.

Однак, як зазначає Скаржник, вимога Замовника щодо форми упаковки – наявність на шприці захисного пристрою Protecs™ практично виключає участь у закупівлі препарату БІНОКРИТ®.

Зі слів Скаржника, в Україні зареєстровано препарати з діючою речовиною Epoetin alfa у флаконах, шприцах, ампулах.

Скаржник вважає, що вимога Замовника щодо надання еквіваленту препарату Епрекс у шприцах із захисним пристроєм Protecs™ є дискримінаційною.

ТОВ "Компанія "Укроптпостач" просить зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні вимоги у документації конкурсних торгів, зокрема, шляхом визначення предмету закупівлі з 7 (семи) окремих позицій або семи лотів та дозволити учасникам пропонувати за позицією Епрекс 2000 ОД еквіваленти у всіх зареєстрованих формах випуску.

Замовник з цього питання повідомив, що технічні характеристики предмету закупівлі визначає лікувальний заклад, виходячи з конкретної потреби в певних властивостей, дозуванні, способі застосування та способі захисту від хімічної терапії.

Замовник вважає, що чим конкретніше вказані технічні характеристики потрібних для лікування препаратів, тим більша впевненість в тому, що на торгах будуть запропоновані саме ті препарати, які потрібні хворим.

Замовник зауважив, що закупівлі ліків для гемодіалізу таким чином відбувається вже протягом останніх 4-х років, і всі учасники, які мають можливість постачати ці препарати, приймають участь у торгах без будь-яких обмежень.

За словами Замовника, він нікому не забороняє "щось пропонувати на торгах", але акцептує лише ті пропозиції, які повністю відповідають медико-технічним вимогам.

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".

Відповідно до пункту 2.1 Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 06.08.2010 за № 623/17918 (зі змінами), 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 016:2010, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 11.10.2010 № 457, за показником п'ятого знака (класифікаційне угруповання "категорія") із зазначенням у дужках конкретної назви товару чи послуги.

При цьому, Замовник може визначити окремі частини предмета закупівлі (лоти) за показниками шостого – десятого знаків Класифікатора (класифікаційні угруповання "підкатегорія" і "тип"), а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Додатком № 4 документації конкурсних торгів визначена специфікація предмета закупівлі, відповідно до якої предмет закупівлі поділено на 3 лоти по 7 позицій у кожному. У позиціях № 3-7 (в кожному лоті) Замовником встановлено вираз "або еквівалент":

№ з/п	Найменування товару	Назва та країна виробника	Одиниця виміру	Кількість	Ціна без ПДВ, грн.	Сума без ПДВ, грн.
ЛОТ № 1						
1.	Натрію хлорид 0,9% 400,0		фл. скло	6 000		
2.	Натрію хлорид 0,9% 200,0		фл. скло	2 500		
3.	Цибор 3500-0,2 мл №10 (або еквівалент)		уп.	190		
4.	Гепарин 5000 ОД/мл по 5 мл у флаконах №5 (або еквівалент)		уп.	200		
5.	Аранесп 40 мкг у 0,4 мл №1 у		уп.	100		

	попередньо заповнених шприцах (або еквівалент)					
6.	Аранесп 30 мкг у 0,3 мл №1 у попередньо заповнених шприцах (або еквівалент)		уп.	100		
7.	Епрекс 2000 ОД у попередньо запов. шприцах №6 (або еквівалент)		уп.	220		
Всього по Лоту № 1 :						
ЛОТ № 2						
1.	Натрію хлорид 0,9% 400,0		фл. скло	960		
2.	Натрію хлорид 0,9% 200,0		фл. скло	600		
3.	Цибор 3500-0,2 мл №10 (або еквівалент)		уп.	30		
4.	Гепарин 5000 ОД/мл по 5 мл у флаконах №5 (або еквівалент)		уп.	72		
5.	Аранесп 40 мкг у 0,4 мл №1 у попередньо заповнених шприцах (або еквівалент)		уп.	60		
6.	Аранесп 30 мкг у 0,3 мл №1 у попередньо заповнених шприцах (або еквівалент)		уп.	60		
7.	Епрекс 2000 ОД у попередньо запов. шприцах №6 (або еквівалент)		уп.	90		
Всього по Лоту № 2 :						
ЛОТ № 3						
1.	Натрію хлорид 0,9% 400,0		фл. скло	1 640		
2.	Натрію хлорид 0,9% 200,0		фл. скло	504		
3.	Цибор 3500-0,2 мл №10 (або еквівалент)		уп.	60		
4.	Гепарин 5000 ОД/мл по 5 мл у флаконах №5 (або еквівалент)		уп.	150		
5.	Аранесп 40 мкг у 0,4 мл №1 у попередньо заповнених шприцах (або еквівалент)		уп.	100		
6.	Аранесп 30 мкг у 0,3 мл №1 у попередньо заповнених шприцах (або еквівалент)		уп.	120		
7.	Епрекс 2000 ОД у попередньо запов. шприцах №6 (або еквівалент)		уп.	200		
Всього по Лоту № 3 :						

Разом з цим, відповідно до пункту 4 специфічних вимог (таблиці відповідності) за лотами №№ 1-3 додатку № 4 документації конкурсних торгів препарат еритропоєтину (розчин для ін'єкцій 2000 ОД) повинен бути у попередньо заповнених шприцах моделі "Протекс" у кількості № 6 в одній упаковці та не містити альбумін.

Таким чином, Замовник по позиції № 7 за лотами № 1-3 закуповує препарат Епрекс 2000 ОД у попередньо заповнених шприцах № 6 моделі "Протекс".

ТОВ "Компанія "Укроптпостач" листом від 20.03.2014 № 59-1 надало, зокрема, лист ТОВ "Сандоз Україна" від 03.03.2014 № 01/14-185, в якому зазначено, що ТОВ "Компанія "Укроптпостач" є офіційним представником на ринку України компанії Сандоз д.д. Компанія Сандоз д.д. гарантує ТОВ "Компанія "Укроптпостач" поставку препарату БІНОКРИТ® – розчин для ін'єкцій, 16,8 мкг/мл, по 1 мл (2000 ОД) в попередньо заповненому градуйованому шприці.

Листом від 26.02.2014 № 20-29.1/03-570-дз Колегія звернулася до Державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України з проханням надати інформацію щодо виробника, країни та форми випуску лікарських засобів, що визначені Замовником у додатку № 4 документації конкурсних торгів, а також вказати лікарські засоби, які є їх аналогами/еквівалентами.

Державний експертний центр Міністерства охорони здоров'я України листом від 05.03.2014 № 14/35/Б надав перелік лікарських засобів, які станом на 25.02.2014 зареєстровані в Україні, внесені до Державного реєстру та дозволені для медичного застосування, а також їх аналоги за складом діючих речовин та формою випуску, які містять в якості діючих речовин, зокрема: беміпарин, дарбепоедин альфа, епоетин альфа 2000 ОД:

№	Торгова назва	Форма випуску	Склад діючих речовин	Виробник
Беміпарин				
1	ЦИБОР 3500	Розчин для ін'єкцій, 17500 МО антифактора-Ха/мл, по 0,2 мл (3500 МО антифактора-Ха) у попередньо заповнених шприцах № 2 (2x1), № 10 (2x5), № 100 (2x50)	1 мл розчину для ін'єкцій містить 17500 МО антифактора-Ха (активність наводиться у міжнародних одиницях активності антифактора-Ха відповідно до I міжнародного стандарту низькомолекулярного гепарину);/1 попередньо заповнений шприц по 0,2 мл містить беміпарину натрію 3500 МО антифактора-Ха	Лабораторіє Фармасьютікалз РОВІ С.А. (контроль та випуск серії)/РОВІ Контракт Менюфекчерінг С.Л. (виробництво лікарського засобу "in bulk", кінцеве пакування, контроль та випуск серій), Іспанія/Іспанія
Дарбепоедин альфа				
2	АРАНЕСП	Розчин для ін'єкцій, 100 мкг/мл по 0,3 мл або по 0,4 мл у попередньо наповнених шприцах з автоматичним запобіжником голки № 1; по 0,3 мл або по 0,4 мл у попередньо наповнених шприцах № 1	1 попередньо наповнений шприц містить дарбепоедину альфа: 30 мкг у 0,3 мл (100 мкг/мл), 40 мкг у 0,4 мл (100 МКГ/мл)//	Амджен Європа Б.В./Амджен Мануфекчурінг Лімітед, Нідерланди/ Пуерто-Ріко (США)
Епоетин альфа 2000 ОД				
3	БІНОКРИТ®	Розчин для ін'єкцій,	1 мл розчину містить	Сандоз ГмбХ

		16,8 мкг/мл по 0,5 мл (1000 МО) або по 1 мл (2000 МО) у попередньо заповнених шприцах № 6	16,8 мкг (2000 МО) епоетину альфа; 1 мг епоетину альфа відповідає 120000 МО//	(відповідальний за випуск серії), Австрія/Ай Ді Ті Біологіка ГмбХ (відповідальний за виробництво, пакування, контроль серії), Німеччина
4	ЕПРЕКС	Розчин для ін'єкцій, 2000 ОД (16,8 мкг)/0,5 мл у попередньо заповнених шприцах № 6 із захисним пристроєм Protecs™	1 флакон містить епотин-альфа 16,8 мкг (2000 ОД/0,5 мл)	Сілаг АГ, Швейцарія
5	ЕПОВІТАН®	Розчин для ін'єкцій по 2000 МО, 4000 МО у попередньо наповнених шприцах № 6, по 10000 МО у попередньо наповнених шприцах № 5 та № 6	1 шприц містить 2000 МО, 4000 МО еритропоетину рекомбінантного людини	ПАТ "Фармак", спільно з "LG Life Sciences, Ltd" Україна/Корея

Ознайомившись із зазначеним переліком лікарських засобів на предмет відповідності вимогам документації конкурсних торгів, Колегією встановлено, що:

- лікарський засіб Цибор 3500-0,2 № 10 може запропонувати лише виробник Лабораторіє Фармасьютікалз РОВІ С.А. (Іспанія);
- лікарські засоби Аранесп 40 мкг у 0,4 мл №1 у попередньо заповнених шприцах та Аранесп 30 мкг у 0,3 мл №1 у попередньо заповнених шприцах може запропонувати лише виробник Амджен Європа Б.В. (Нідерланди/Пуерто-Ріко (США));
- лікарський засіб Епрекс 2000 ОД у попередньо заповнених шприцах № 6 із захисним пристроєм Protecs™ може запропонувати лише виробник Сілаг АГ (Швейцарія). Така вимога документації конкурсних торгів є дискримінаційною по відношенню до учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

Таким чином, Замовник, об'єднавши у трьох лотах препарати, деякі з яких може запропонувати лише один виробник, обмежив коло потенційних учасників Процедури закупівлі.

Крім того, Замовником не обґрунтовано встановлення у документації конкурсних торгів вимоги стосовно форми випуску шприців із захисним пристроєм Protecs™.

Слід зазначити, що за умови, якщо хоча б одна медико-технічна вимога до препаратів, що є предметом закупівлі, які пропонуються учасниками Процедури закупівлі, не відповідає медико-технічним вимогам документації конкурсних торгів, пропозиція конкурсних торгів такого учасника не буде відповідати умовам документації конкурсних торгів, що є підставою для відхилення Замовником такої пропозиції конкурсних торгів.

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

Дії Замовника щодо об'єднання у трьох лотах препаратів, деякі з яких може запропонувати лише один виробник, та щодо встановлення у документації конкурсних торгів вимоги стосовно форми випуску шприців із захисним пристроєм Protecs™ порушують

вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Виходячи з наведеного вище, Колегією встановлено, що Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

Враховуючи вище викладене, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні 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, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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 двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

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

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 "База спеціального медичного постачання" Дніпропетровської облради внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Ліки – 7 найменувань (3 лоти)" [оголошення № 033525, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 3 лютого 2014 року № 10 (856)], з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ