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

№ 746-р/пк-ск від 08.07.2014 вих. лист від №

Товариство з обмеженою відповідальністю "Медікалгруп-Україна"
вул. Чорновола, буд. 1А,
м. Вишневе, Київська обл., 08133

Обласна клінічна лікарня
ім. О.Ф. Гербачевського
Житомирської обласної ради

вул. Червоного Хреста, 3,
м. Житомир, 10002

Уповноважений орган з питань державних закупівель

Державна казначейська служба України

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 "Медікалгруп-Україна" (надалі – Скаржник, ТОВ "Медікалгруп-Україна") від 02.06.2014 № 45 (зареєстровану в Комітеті 2 червня 2014 року за № 8-20/1205-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення обласною клінічною лікарнею ім. О.Ф. Гербачевського Житомирської обласної ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю "Код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні (Витратні матеріали для проведення гемодіалізу хворим з хронічною нирковою недостатністю (7 найменувань)" [оголошення № 103477, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 14.04.2014 № 30 (876)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних умов у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

1) призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;

2) встановити порушення допущені Замовником та зобов’язати Замовника привести документацію конкурсних торгів до вимог чинного законодавства, а у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 03.06.2014 № 596-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 18.06.2014 № 65 Скаржник надіслав додаткові пояснення по суті Скарги.

У відповідь на запит Колегії від 03.06.2014 № 20-29.3/06-1499-дз Замовник листом від 06.06.2014 № 1143 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.

На дату початку проведення Процедури закупівлі діяв Закон України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289 (надалі – Закон № 2289).

1. ТОВ "Медікалгруп-Україна" у Скарзі зазначає, що воно є офіційним представником в Україні відомого виробника медичного обладнання та витратних матеріалів для проведення гемодіалізу хворим з хронічною нирковою недостатністю компанії B.Braun Avitum AG, Німеччина.

За твердженням Скаржника, комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу виробництва B.Braun Avitum AG, до складу яких входять діалізатори, кровопровідні магістралі, фістульні голки та рідкий концентрат, за своїми технічними характеристиками повністю відповідають медико- технічним вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Скаржник стверджує, що Замовником визначено предмет закупівлі: код згідно з державним класифікатором 016- 2010 - 32.50.1 "Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні (Витратні матеріали для проведення гемодіалізу хворим з хронічною нирковою недостатністю) - 7 найменувань". Разом з тим, до зазначеного предмета закупівлі, на думку Скаржника, неправомірно включені картриджі для декальцифікації та для депротеїнізації (позиції № 6 та № 7 відповідно). Зазначені картриджі, за твердженням Скаржника, є специфічними виробами, які можуть бути поставлені тільки єдиним виробником до визначених в медико-технічних вимогах апаратів для гемодіалізу, а саме – компанією Gambro. В загальних вимогах Замовник забороняє подання пропозицій стосовно окремих частин предмета закупівлі. Зважаючи на зазначене учасником даної процедури закупівлі можуть бути компанії, які запропонують весь перелік найменувань предмета закупівлі. Таким чином, Замовник штучно звужує коло ймовірних учасників зазначеної закупівлі, чим порушує принципи добросовісної конкуренції та недискримінації учасників.

Скаржник зазначає, що закупівля картриджів для декальцифікації сумісних з апаратами АК та Artis виробництва Gambro та картриджів для депротеїнізації сумісних з апаратами АК та Artis виробництва Gambro повинна здійснюватися за предметом закупівлі: Код згідно державного класифікатора 016-2010-20.20.1 Пестициди та інші агрохімічні продукти "20.20.14 - Засоби дезінфекційні". Скаржник стверджує, що за призначенням зазначені картриджі застосовуються для проведення дезінфекції апаратів для гемодіалізу і не мають безпосереднього відношення для проведення сеансів процедури гемодіалізу хворим.

Зважаючи на зазначене, Скаржник вважає за необхідне дозволити подавати свої пропозиції щодо окремих частин предмета закупівлі, що на його думку розширить коло учасників Процедури закупівлі та підвищить конкуренцію серед Учасників і, як наслідок, дозволить більш ефективніше та раціонально використати державні кошти.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що в скарзі ТОВ "Медікалгруп-Україна" зазначені підстави, які вже двічі були предметом розгляду Колегії і щодо яких були прийняті відповідні рішення на користь Замовника.

З огляду на вказане, твердження Скаржника, що Замовником порушено порядок проведення процедури закупівлі шляхом незабезпечення відповідності документації конкурсних торгів вимогам чинного законодавства, і ним встановлені суперечливі та дискримінаційні вимоги, які штучно обмежують конкуренцію та порушують положення Закону України "Про здійснення державних закупівель", на думку Замовника, не відповідає дійсності та не підтверджується жодним доказом.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до підпункту 6 пункту 2 розділу ІІІ Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі (детально в додатку 5).

У додатку 5 Документації визначене найменування предмету закупівлі та медико-технічні вимоги до нього та включено до предмету закупівлі, серед іншого, картриджі для декальцифікації, сумісні з апаратами АК та Artis виробництва Gambro, та картриджі для депротеїнізації, сумісні з апаратами АК та Artis виробництва Gambro.

Листами від 10.06.2014 № 20-29.1/06-1563-дз, № 20-29.1/06-1564-дз та № 20-29.1/06-1565-дз Колегією були надіслані запити до Міністерства охорони здоров'я України, державної служби України з лікарських засобів та державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України щодо надання інформації стосовно питань зазначених у Скарзі.

Листом від 18.06.2014 № 18.01-04/3524/16857 Міністерство охорони здоров'я України повідомило, що оскільки Державна служба України з лікарських засобів здійснює державну реєстрацію медичних виробів воно звернулося до Державної служби України з лікарських засобів із запитом стосовно надання відповідної інформації.

Державне підприємство "Державний експертний центр Міністерства охорони здоров'я України" листом від 19.06.2014 № 14/171/Б повідомило, що станом на 18.06.2014 відповідно до відомостей Державного реєстру лікарських засобів України картриджі для декальцифікації, сумісні з апаратами АК та Artis, та картриджі для депротеїнізації, сумісні з апаратами АК та Artis виробництва Gambro, як лікарські засоби в Україні не зареєстровані.

Листом від 16.06.2014 № 11607-1.1/5.0/17-14 Державна служба України з лікарських засобів повідомила, що вона звернулась до експертних установ ДП "Державний медичний центр сертифікації" МОЗ України та ДП "Український медичний центр сертифікації" з проханням розглянути лист і надати інформацію щодо зазначених у листі питань та надала на розгляд Колегії лист ДП "Державний медичний центр сертифікації" МОЗ України від 16.06.2014 № 241 та лист ДП "Український медичний центр сертифікації" від 16.06.2014 № 482.

У вказаних вище листах зазначено, що картриджі для декальцифікації та депротеїнізації відносяться до виробів медичних.

Крім того, у листі ДП "Український медичний центр сертифікації" від 16.06.2014 № 482 зазначено, що інформація стосовно реєстрації в Україні інших картриджів для декальцифікації та депротеїнізації, окрім картриджів виробництва Gambro, сумісних з апаратами АК та Artis виробництва Gambro, відсутня в ДП "УМЦС".

Листом від 16.06.2014 № 241 ДП "Державний медичний центр сертифікації" МОЗ України також повідомило, що в Україні в установленому порядку зареєстровані картриджі для декальцифікації та депротеїнізації виробництва компанії Gambro Lundia AB (Швеція).

Виходячи з наявної інформації, порошкові картриджі для декальцифікації та депротеїнізації, які сумісні з апаратами виробництва Gambro, виробляються лише компанією Gambro.

Таким чином, прийняти участь у Процедурі закупівлі можуть лише ті учасники, які мають можливість запропонувати вказані картриджі виробництва Gambro.

Зазначена вимога є дискримінаційною по відношенню до інших учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

Частиною третьою статті 22 Закону № 2289 передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників, у тому числі Скаржника.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених вище умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону № 2289 та один із принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону № 2289, а саме – недискримінація учасників.

Разом з цим, Замовником не доведено та не обґрунтовано необхідність об'єднання в один лот картриджі для декальцифікації та депротеїнізації та інших витратних матеріалів для гемодіалізу.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині з метою усунення дискримінаційних вимог.

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

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII 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 державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов’язати замовника, генерального 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 документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII, Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати обласну клінічну лікарню ім. О.Ф. Гербачевського Житомирської обласної ради внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні (Витратні матеріали для проведення гемодіалізу хворим з хронічною нирковою недостатністю (7 найменувань)"

[оголошення № 103477, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 14.04.2014 № 30 (876)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії С. МОРОЗ