



**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

№ 598-р/пк-ск

від 03.06.2014

вих. лист від

№

Публічне акціонерне товариство
"Фармак"

вул. Фрунзе, 63,
м. Київ, 04080

Комунальний заклад "База
спеціального медичного
постачання" Дніпропетровської
обласної ради

вул. Комсомольська, 52,
м. Дніпропетровськ, 49000

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 публічного акціонерного товариства "Фармак" (надалі – Скаржник, ПАТ "Фармак") від 07.05.2014 № 17/59 (zareєстровану в Комітеті 7 травня 2014 року за № 8-20/981-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом "База спеціального медичного постачання" Дніпропетровської обласної ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю "Код 21.20.1. Ліки (для кардіології)" 3 лоти [оголошення № 098274, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.04.2014 № 28 (874)] (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) зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 07.05.2014 № 501-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 07.05.2014 № 20-29.3/06-1225-дз Замовник листом від 21.05.2014 № 435 надав завірени 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).

ПАТ "Фармак" у Скарзі зазначає, що Замовник всупереч вимогам Закону № 2289 за лотом № 3 не тільки зазначає конкретну торговельну марку, яка вказує на виробника, а й не обґрунтовує необхідність такого послання.

За твердженням Скаржника, Еноксапарин натрію виробляється різними виробниками, в тому числі і ПАТ "Фармак" (Фленокс® Розчин для ін'єкцій, 10000 анти-Ха МО/мл по 0,2 мл (2000 анти- Ха МО), або по 0,4 мл (4000 анти-Ха МО), або по 0,6 мл (6000 анти-Ха МО) у шприці №1 (1x1), №2 (1x2), №10 (1x10) у блістері; по 0,8 мл (8000 анти-Ха МО) у шприці №1 (1x1), №2 (1x2) у блістері; по 0,2 мл (2000 анти-Ха МО) або по 0,4 мл (4000 анти-Ха МО) або по 0,6 мл (6000 анти-Ха МО) у шприці №2 (2x1), №10 (2x5) у блістері; по 0,8 мл (8000 анти-Ха МО) у шприцах №2 (2x1) у блістері).

Скаржник стверджує, що Замовник обмежив вимоги до лота № 3, серед іншого, і характеристиками форми випуску, а саме – визначив вимоги до форми випуску лікарського засобу КЛЕКСАН-®, розчин для ін'єкцій 30 000 анти- ХА МО/3 мл, по 3 мл у багатодозованому флаконі №1 (або еквівалент), яке здійснює лише єдиний виробник.

Разом з тим, за твердженням Скаржника, у переліку лікарських засобів, які містять Еноксапарин натрію (за інформацією з Державного реєстру лікарських засобів України) більшість лікарських засобів мають однакову форму випуску, в тому числі, і Клексан. Однак, Замовник, всупереч вимогам чинного законодавства України, обрав саме те пакування, виробництво якого здійснює ТОВ "Санофі-Авентіс Україна" та не має аналогів (еквівалентів) на фармацевтичному ринку України.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що технічні характеристики предмету закупівлі визначає виключно лікувальний заклад охорони здоров'я, виходячи з конкретної потреби в певних властивостях, дозуванні, формі випуску, способі застосування та способі захисту від хімічної дії препарату. Ці технічні характеристики викладаються в медико-технічних вимогах до предмету закупівлі, які є невід'ємною частиною Документації.

За твердженням Замовника, згідно із Законом № 2289 Документація в частині технічних характеристик предмету закупівлі розробляється Замовником на підставі технічних вимог безпосередніх користувачів предмету закупівлі, тобто конкретні препарати, які потрібні конкретним хворим, визначаються лікарями, а не замовником або учасниками торгів. Лікарі визначають, виходячи з досвіду застосування того чи іншого препарату, необхідне дозування (фасування), спосіб упаковки, наявність захисних засобів, відсутність певних речовин, які викликають побічні ефекти.

Після розкриття пропозицій конкурсних торгів технічну частину пропозицій кожного учасника досліджує експерт-фахівець і видає відповідний висновок про її відповідність чи невідповідність медико-технічним вимогам до запропонованого учасником товару. На підставі висновку експерта-фахівця замовник приймає рішення про відхилення чи допущення пропозиції учасника до оцінки.

Тобто, за твердженням Замовника, він не має права самостійно за лікарів визначати, який препарат чи вироб медичного призначення повинен застосовуватися для лікування хворих певного закладу охорони здоров'я.

У відповіді комунального закладу "Дніпропетровський обласний клінічний центр кардіології та кардіохірургії" Дніпропетровської обласної ради" доводяться переваги застосування при лікуванні хворих препарату КЛЕКСАН® (еноксапарин), розчин для ін'єкцій 30 000 анти-ХА МО/3 мл, по 3 мл у багато дозованому флаконі № 1, а саме: найнижча ціна в перерахунку на ОД мл еноксапарину; висока ефективність; підвищена зручність використання у стаціонарних умовах; найбільш широкий спектр показань; можливість індивідуального підбору необхідної дози; вдвічі здешевлена вартість тромбопрофілактики; можливість використання у декількох пацієнтів стаціонару; більш тривалий період використання відкритого флакону препарату та ін.

Таким чином, за твердженням Замовника фахівці безпосереднього одержувача предмету закупівлі вважають доцільним закупівлю та використання саме препарату КЛЕКСАН® (еноксапарин), розчин для ін'єкцій 30 000 анти-ХА МО/3 мл, по 3 мл у багато дозованому флаконі №Г для лікування всіх проявів гострого коронарного синдрому, у т.ч. нестабільної стенокардії та гострого інфаркту міокарда.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 3.7 розділу III Документації встановлено, що якісні, кількісні та медико-технічні вимоги до предмета закупівлі визначені у Додатку № 4 цієї документації конкурсних торгів.

У додатку 4 Документації міститься, зокрема, специфікація до предмету закупівлі:

ЛОТ № 3

№ з/п	Код АТХ	Діюча речовина	Найменування товару*	Назва та країна виробника	Од. вим.	Кількість	Ціна без ПДВ, грн.	ПДВ, грн.	Ціна з ПДВ, грн.	Сума з ПДВ, грн.
1	B01A B05	Еноксапарин натрію	КЛЕКСАН-®, розчин для ін'єкцій 30 000 анти-ХА МО/3 мл, по 3 мл у багатодозовому флаконі №1 (або еквівалент)		фл.	988				
Всього без ПДВ по Лоту № 3:										
ПДВ по Лоту № 3:										
Всього з ПДВ по Лоту № 3:										

Також, у Додатку 4 Документації міститься примітка: "При поданні цінової інформації у складі комерційної частини пропозиції конкурсних торгів Учасник надає заповнену форму Специфікації, де у рядку граfi "Найменування товару" спочатку зазначається найменування товару з цієї специфікації Замовника, а потім через двокрапку Учасник жирним шрифтом вказує назву товару, що пропонується Учасником, у тому вигляді, як він буде зазначатися у специфікації до майбутнього договору про закупівлю та у видаткових накладних Учасника у разі обрання його переможцем торгів. Назва та країна виробника товару також заповнюється Учасником у суворій відповідності з можливими майбутніми видатковими накладними".

Листом від 13.05.2014 № 20-29.3/06-1260-дз Колегією було надіслано запит до державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України з проханням надати інформацію щодо реєстрації в Україні в установленому порядку лікарського засобу

КЛЕКСАН-®, розчин для ін'єкцій 30 000 анти-ХА МО/3 мл, по 3 мл у багатодозованому флаконі №1 (або еквівалент) (діюча речовина - Еноксапарин натрію) із зазначенням виробника, країни та форми випуску, а також лікарських засобів, які є його аналогами/еквівалентами.

Листом від 20.05.2014 № 14/134/Б державний експертний центр Міністерства охорони здоров'я України надав відповідь, в якому зазначено, що станом на 19.05.2014 в Україні зареєстрований, внесений до Державного реєстру лікарських засобів та дозволений для медичного застосування лікарський засіб з торговою назвою КЛЕКСАН-® 300 розчин для ін'єкцій 30 000 анти-ХА МО/3 мл, по 3 мл у багатодозованому флаконі №1 з діючою речовиною еноксапарин натрію, виробництва Фамар Хелс Кеар Сервісіз Мадрид, С.А.У., Іспанія.

У зазначеному вище листі також вказано, що станом на 19.05.2014 в Україні не зареєстровані інші лікарські засоби, які містять в якості діючої речовини еноксапарин в дозуванні 30 000 анти-ХА МО/3 мл, розфасовані у багатодозові флакони.

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 зазначеної вище умови Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону № 2289 та один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону № 2289, а саме – недискримінація учасників.

Разом з цим, Замовником не доведено та не обґрунтовано необхідність встановлення зазначеної вище вимоги у Документації.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи викладене, Колегію 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 повністю.

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 комунальний заклад "База спеціального медичного постачання" Дніпропетровської обласної ради внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 21.20.1. Ліки (для кардіології)" 3 лоти [оголошення № 098274, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.04.2014 № 28 (874)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ