



**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

№ 806-р/пк-ск від 18.07.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ"
Харківське шосе, 201-203, пов. 5,
каб. 10, м. Київ, 02121

Департамент охорони здоров'я
виконавчого органу Київської
міськдержадміністрації
вул. Прорізна, 19, м. Київ, 01001

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" (надалі – Скаржник, ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ") від 09.07.2014 № 09/07-01 (zareestrovany в Комітеті 9 липня 2014 року за № 8-20/1537-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом охорони здоров'я виконавчого органу Київської міськдержадміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "ліки (інсулін та його аналоги) – 19 лотів" [оголошення № 136172, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 24 червня 2014 року № 28 (24.06.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) призупинити Процедуру закупівлі;
- 2) зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів, а у разі неможливості – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 09.07.2014 № 754-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 09.07.2014 № 20-29.2/06-1906-дз Замовник листом від 14.07.2014 № 061-5742/08 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" у Скарзі повідомило, що Замовник за лотами № 17-19 чітко не визначив предмет закупівлі, оскільки за вказаним лотами до закупівлі плануються інсуліни у картриджах 3 мл, однак в дужках (після форми випуску) у вимогах до дозування лікарського засобу вказано 300 Од в одній шприц-ручці. Кількість закупаваних ліків також вказана у картриджах.

ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" зазначило, що Скаржник є ексклюзивним представником компанії БІОТОН С. А. (Польща), який є виробником генно-інженерних рекомбінантних інсулінів людини під торговою маркою Генсулін, а саме:

Назва препаратів	Характеристика препарату	Фармакотерапевтична група (код АТХ)	Форма випуску, дозування	Виробник, країна походження	Відповідність міжнародним стандартам
Генсулін Р (розчин для ін'єкцій) фл. 10 мл № 1	Препарат рекомбінантного людського інсуліну короткої дії у флаконах по 10 мл (1000 Од у флаконі) з терміном придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону 42 дні	Протидіабетичні засоби. Інсуліни та його аналоги (А 10 А)	10 мл (100 Од/мл)	Біотон С. А., Польща	так
Генсулін Н (суспензія для ін'єкцій) фл. 10 мл № 1	Препарат рекомбінантного ізофан-інсуліну людини подовжної дії у флаконах по 10 мл (1000 Од у флаконі) з терміном придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону 42 дні	Протидіабетичні засоби. Інсуліни та його аналоги (А 10 А)	10 мл (100 Од/мл)	Біотон С. А., Польща	так
Генсулін М30 (суспензія для ін'єкцій) фл. 10 мл № 1	Препарат рекомбінантного людського (суміш 30 % розчиненого інсуліну та 70 % ізофан-інсуліну у флаконах по 10 мл (1000 Од у флаконі) з терміном придатності препарату інсуліну	Протидіабетичні засоби. Інсуліни та його аналоги (А 10 А)	10 мл (100 Од/мл)	Біотон С. А., Польща	так

	після першого відкриття флакону 42 дні				
Генсулін Р (розчин для ін'єкцій) карт. 3 мл № 5	Препарат рекомбінантного людського інсуліну короткої дії у картриджах по 3 мл (300 Од у картриджі) з терміном придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону 42 дні	Протидіабетичні засоби. Інсуліни та його аналоги (А 10 А)	3 мл (100 Од/мл)	Біотон С. А., Польща	так
Генсулін Н (суспензія для ін'єкцій) карт. 3 мл № 5	Препарат рекомбінантного ізофан-інсуліну людини подовженої дії у картриджах по 3 мл (300 Од у картриджі) з терміном придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону 42 дні	Протидіабетичні засоби. Інсуліни та його аналоги (А 10 А)	3 мл (100 Од/мл)	Біотон С. А., Польща	так
Генсулін М30 (суспензія для ін'єкцій) карт. 3 мл № 5	Препарат рекомбінантного людського (суміш 30 % розчиненого інсуліну та 70 % ізофан-інсуліну) інсуліну у картриджах по 3 мл (300 Од у картриджі) з терміном придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону 42 дні	Протидіабетичні засоби. Інсуліни та його аналоги (А 10 А)	3 мл (100 Од/мл)	Біотон С. А., Польща	так

Замовник з цього питання повідомив, що заявлені до закупівлі інсуліни мають форму випуску 1 мл суспензії (100 МО) та, відповідно, 3 мл з урахуванням форми випуску – 300 МО.

Замовник зауважив, що з урахуванням форми випуску інсулінів (по 3 мл у шприц-ручках ФлексПен, № 5) постійною робочою групою з урахуванням рішення Колегії від 10.04.2014 № 400-р/пк-ск в технічних вимогах вказано лише форму випуску – картридж, а не ФлексПен.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Частиною третьою статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон) передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Відповідно до пункту 3.8 розділу 3 документації конкурсних торгів учасник подає всю необхідну інформацію стосовно предмету закупівлі в цілому або щодо кожного лоту окремо.

Пунктом 3.7 розділу III документації конкурсних торгів передбачено, зокрема, що інформація про технічні та якісні вимоги до предмета закупівлі зазначена у додатку 4 до цієї документації конкурсних торгів.

Додатком 4 документації конкурсних торгів визначені технічні вимоги до предмета закупівлі, зокрема, за лотами № 17-19:

- лот 17 – інсулін людський генно-інженерний подовженої дії у картриджах 3 мл (300 Од у шприц-ручці) (Хумулін NPH або еквівалент) – 2400 картриджів;
- лот 18 – інсулін людський генно-інженерний короткої дії у картриджах 3 мл (300 Од у одній шприц-ручці) (Хумулін R або еквівалент) – 2500 картриджів;
- лот 19 – інсулін людський генно-інженерний суміш короткої та тривалої дії у картриджах 3 мл (300 Од у одній шприц-ручці) (Хумулін M3 або еквівалент) – 560 картриджів.

Отже, за лотами № 17-19 вказана форма випуску лікарських засобів, зокрема, шприц-ручка (300 Од), при цьому кількість товару визначена у картриджах.

Листом від 11.07.2014 № 20-29.3/06-1920-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.

Станом на 18.07.2014 відповіді на зазначений запит на адресу Колегії не надходило.

На засіданні Колегії, яке відбулось 18.07.2014, представник Замовника повідомила, що Замовник закуповує інсуліни у картриджах або у шприц-ручках та погодилася внести до документації конкурсних торгів в цій частині.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених вище умов документації конкурсних торгів) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один із принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" повідомило, що Замовником визначено предмет закупівлі за кодом "21.20.1. Ліки", тому, як зазначає Скаржник, підтвердженням досвіду виконання аналогічних договорів може бути лише товар, який відповідає даному коду.

Скаржник вважає, що вимога стосовно надання аналогічних договорів продажу виробів медичного призначення є незаконною, а примітка: "у разі наявності" не відмінює даної вимоги.

Замовник з цього питання повідомив, що умова стосовно надання аналогічних договорів за певним обсягом була встановлена з метою виявлення наявності в учасника досвіду виконання договорів на постачання лікарських засобів та виробів медичного призначення.

За словами Замовника, якщо учасник Процедури закупівлі має досвід виконання поставок лікарських засобів та виробів медичного призначення, у великих обсягах до бюджетних організацій та підприємств, то можна вважати такий договір аналогічним для даної закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до частини другої статті 16 Закону замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Згідно з абзацом першим частини третьої статті 16 Закону визначені замовником згідно з цією статтею кваліфікаційні критерії та перелік документів, що підтверджують інформацію учасників або учасників попередньої кваліфікації про відповідність їх таким критеріям, зазначаються в документації конкурсних торгів або кваліфікаційній документації та вимагаються під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування переговорної процедури закупівлі).

Відповідно до підпункту 3.1 пункту 3 додатку 3 документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати довідку у довільній формі, що містить інформацію про раніше виконані договори на поставку товару із зазначенням предметів договорів, замовників і їх контактних осіб (прізвище та контактний телефон) та копії виконаних договорів на поставку лікарських засобів та виробів медичного призначення за 2012-2014 роки (у разі наявності).

На засіданні Колегії, яке відбулось 18.07.2014, представник Замовника повідомила, що примітка "у разі наявності" стосується лише копій виконаних договорів не може бути підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі, який не надав копії виконаних договорів на поставку лікарських засобів та виробів медичного призначення. Надання довідки є обов'язковою умовою.

Враховуючи викладене, ненадання учасниками Процедури закупівлі копій виконаних договорів на поставку, зокрема, виробів медичного призначення не може бути підставою для відхилення пропозиції конкурсних торгів такого учасника Процедури закупівлі, оскільки зазначений вище пункт документації конкурсних торгів містить примітку "у разі наявності".

Разом з цим, у зазначеному вище пункті документації конкурсних торгів відсутнє посилення на те, що інформація, яка повинна бути зазначена у довідці про раніше виконані договори, повинна бути надана на поставку, зокрема, виробів медичного призначення.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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 за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в 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 у 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.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та статтею 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 Департамент охорони здоров'я виконавчого органу Київської міськдержадміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "ліки (інсулін та його аналоги) – 19 лотів" [оголошення № 136172, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 24 червня 2014 року № 28 (24.06.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ