



**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

№ 781-р/пк-ск від 15.07.2014

вих. лист від

№

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

Комунальний лікувально-
профілактичний заклад "Чернігівська
обласна лікарня"
вул. Волковича, 25, м. Чернігів,
14029

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 "Медікалгруп-Україна" (надалі – Скаржник, ТОВ "Медікалгруп-Україна") від 24.06.2014 № 68 (зареєстровану в Комітеті 25 червня 2014 року за № 8-20/1399-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним лікувально-профілактичним закладом "Чернігівська обласна лікарня" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні – 7 найменувань" [оголошення № 131179, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 11 червня 2014 року № 19 (11.06.2014)] (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, а у разі неможливості – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 25.06.2014 № 692-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 25.06.2014 № 20-29.3/06-1761-дз Замовник листом від 27.06.2014 № 01-09/1604 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.

ТОВ "Медікалгруп-Україна" у Скарзі повідомило, що Скаржник є офіційним представником в Україні відомого виробника обладнання та витратних матеріалів для проведення гемодіалізу хворим компанії B.Braun Avitum AG, Німеччина.

За словами Скаржника, комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу виробництва B.Braun Avitum AG, до складу яких входять діалізатори, кровопровідні магістралі, фістульні голки, сухий бікарбонат в картриджах та рідкий концентрат, призначені для проведення гемодіалізу хворим і за своїми технічними характеристиками повністю відповідають медико-технічним вимогам документації конкурсних торгів.

Скаржник зауважив, що Замовником визначено предмет закупівлі за кодом Державного класифікатора 016-2010 – "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні".

Скаржник вважає, що картриджі для депротейнізації (CleanCart-A) та для декальцифікації (CleanCart-C) неправомірно включені Замовником до предмету закупівлі, оскільки за призначенням зазначені картриджі застосовуються для проведення дезінфекції апаратів для гемодіалізу і не мають безпосереднього відношення для проведення сеансів процедури гемодіалізу хворим, а тому, як повідомляє Скаржник, закупівля картриджів для депротейнізації (CleanCart-A) та для декальцифікації (CleanCart-C) повинна здійснюватись за предметом закупівлі згідно з кодом Державного класифікатора 016-2010 – 20.20.1 (пестициди та інші агрохімічні продукти "20.20.14. Засоби дезінфекційні").

Зі слів Скаржника, зазначені картриджі є специфічними виробами, які можуть бути поставлені тільки одним виробником до вітчизняних в МТВ апаратів для гемодіалізу (тип АК), а саме – компанією Gambro, але Замовник забороняє подання пропозицій конкурсних торгів стосовно окремих частин предмету закупівлі, чим, на думку Скаржника, звужує коло потенційних учасників та порушує принципи добросовісної конкуренції та недискримінації учасників.

Замовник з цього питання повідомив, що ним визначено предмет закупівлі на підставі Порядку визначення предмету закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921, а також з урахуванням клінічного стану і фізіологічних особливостей пацієнтів, наявного обладнання у відділеннях гемодіалізу обласної лікарні та з урахуванням багаторічного досвіду проведення закупівель витратних матеріалів для гемодіалізу.

Зі слів Замовника, картриджі для депротейнізації (CleanCart-A) та для декальцифікації (CleanCart-C), що включені до предмету закупівлі, призначені не для дезінфекції апаратів для гемодіалізу, а для очистки (елімінації залишків органічного походження) (CleanCart-A) та для декальцифікації (CleanCart-C) апаратів "штучна нирка", що є обов'язковою умовою безпечного та ефективного проведення процедур гемодіалізу на апаратах типу АК, особливо при використанні бікарбонатного діалізуючого розчину.

Замовник зауважив, що використання таких картриджів є загальносвітовою практикою, а також рекомендується виробником зазначеного обладнання. Дані картриджі не

містять дезінфектантів (хімічних речовин, що впливають на бактеріальне забруднення) та не входять до переліку дезінфектантів, які рекомендовані виробником апаратів для дезінфекції.

Замовник зауважив, що в Україні представлені картриджі для депротейнізації та для декальцифікації таких виробників: Allmed Medical, Німеччина (DIALCLEAN), Gambro, Швеція (CLEANCART), Haidylena, Єгипет (LENACART).

Тому Замовник вважає, що на ринку є ще кілька інших виробників зазначених виробників.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон) 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 27 частини першої статті 1 Закону товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, вироби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому і газоподібному стані, а також послуги, пов'язані з постачанням товарів, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих товарів.

Згідно з пунктом 21 частини першої статті 1 Закону предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закуповуються замовником у межах єдиної процедури закупівлі, на які учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів (кваліфікаційні, цінові пропозиції) або пропозиції на переговорах (у разі застосування переговорної процедури закупівлі). Предмет закупівлі визначається замовником у порядку, встановленому Уповноваженим органом. Для проведення процедури закупівлі має бути не менше двох пропозицій, крім випадків застосування замовником переговорної процедури закупівлі.

Порядком визначення предмета закупівлі, затвердженим наказом Міністерства економіки України від 26 липня 2010 року № 921 (zareєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 року за № 623/17918), встановлено, що предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником, зокрема, на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 11 жовтня 2010 року № 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 зазначеного Класифікатора, а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів визначено, зокрема, що інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначена у додатку 3.

У додатку 3 документації конкурсних торгів визначені перелік товарів, які підлягають закупівлі та медико-технічні вимоги до нього та включено до предмету закупівлі, серед іншого, картриджі для депротейнізації (CleanCart-A або еквівалент), сумісні з апаратами

виробництва Gambro (типу АК) та картриджі для декальцифікації (CleanCart-C або еквівалент), сумісні з апаратами виробництва Gambro (типу АК).

Колегія листом від 25.06.2014 № 20-29.3/06-1762 звернулась до Державної служби України з лікарських засобів з проханням надати перелік виробників (продукція яких зареєстрована в установленому порядку в Україні), що виробляють картриджі для депротейнізації (CleanCart-A, CleanCart-C), а також медичні вироби, які є їх аналогами/еквівалентами.

Листом від 02.07.2014 № 12750-1.3/5.0/17-14 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 копію листа ДП "Державний медичний центр сертифікації" МОЗ України від 02.07.2014 № 261 та копію листа ДП "Український медичний центр сертифікації" від 02.07.2014 № 548.

Листом від 02.07.2014 № 261 ДП "Державний медичний центр сертифікації" МОЗ України надав перелік виробників, що виробляють картриджі для депротейнізації, а також медичні вироби, які є їх аналогами/еквівалентами, з якого вбачається, що картриджі порошкові для гемодіалізу CleanCart®-A та CleanCart®-C виробляє Gambro Lundia AB (Швеція).

Листом від 02.07.2014 № 548 ДП "Український медичний центр сертифікації" МОЗ України повідомив, що картриджі порошкові для гемодіалізу: CleanCart®-A та CleanCart®-C зареєстровані, як вироби медичні виробництва Gambro Lundia AB (Швеція), а також зазначив, що інформація щодо сумісності кожного із зареєстрованих в Україні інших картриджів із апаратами, сумісними з CleanCart®-A та CleanCart®-C виробництва Gambro Lundia AB (Швеція), відсутня в ДП "УМЦС".

Таким чином, твердження Скаржника стосовно того, що картриджі для депротейнізації та декальцифікації відносяться до засобів дезінфекційних не відповідає дійсності відповідно до листа ДП "Український медичний центр сертифікації" МОЗ України від 02.07.2014 № 548.

Крім того, листом від 16.06.2014 № 11607-1.1/5.0/17-14 Державна служба України з лікарських засобів надала копію листа ДП "Український медичний центр сертифікації" МОЗ України від 10.06.2014 № 482, в якому, зокрема, зазначено, що порошкові картриджі для декальцифікації та депротейнізації: CleanCart®-A та CleanCart®-C випускає компанія Gambro Lundia AB (Швеція). Інформація щодо реєстрації в Україні інших картриджів для депротейнізації/декальцифікації сумісних з апаратами, зокрема, АК виробництва Gambro, відсутня в ДП "УМЦС".

Виходячи з наявної інформації, порошкові картриджі для депротейнізації та декальцифікації, 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 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.

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 – недискримінація учасників.

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

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів 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 комунальний лікувально-профілактичний заклад "Чернігівська обласна лікарня" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні – 7 найменувань" [оголошення № 131179, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 11 червня 2014 року № 19 (11.06.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ