



**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

№ 464-р/пк-ск від 28.04.2014

вих. лист від

№

Приватне акціонерне товариство
"БІОФАРМА"

вул. Миколи Амосова, 9, м. Київ,
03680

Львівська обласна клінічна лікарня
вул. Чернігівська, 7, м. Львів, 79010

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 приватного акціонерного товариства "БІОФАРМА" (надалі – Скаржник) від 17.03.2014 № 01/13-787 (zareestrovanu в Комітеті 17.03.2014 за № 8-20/610-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Львівською обласною клінічною лікарнею (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "21.20.1. Ліки" (12 лотів) [оголошення № 066441, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 03.03.2014 № 18 (864)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі в частині встановлення дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів і просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 18.03.2014 № 311-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 18.03.2014 № 20-29.3/06-755-дз Колегією надісланий запит Замовнику щодо надання документів та пояснень по суті Скарги.

Листом від 18.03.2014 № 20-29.1/06-756-дз, для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, Колегією надісланий запит до Державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України.

У відповідь на запит Колегії Замовник листом від 04.04.2014 № 3/т надав документи та пояснення по суті Скарги.

Листом від 25.03.2014 № 14/49/Б Державний експертний центр Міністерства охорони здоров'я України надав відповідь на запит Колегії.

Листом від 14.04.2014 № 01/13-1161 Скаржник надіслав на адресу Колегії уточнення до Скарги (надалі – Уточнення).

У ході розгляду Скарги та Уточнень, а також наданих на запити Колегії документів та пояснень встановлено наступне.

1. Скаржник повідомляє, що у Додатку № 2 документації конкурсних торгів Замовник зазначив: Епоетин альфа, найменування товару Еповітан р-н д/ін., 2000 МО № 6 шприц (позиція № 24 лоту № 7).

Дана вимога, на думку ПрАТ "БІОФАРМА", є дискримінаційною, оскільки не допускає до участі у конкурсі аналогічні препарати Епобіокрин® Еробіоскрин® (міжнародна непатентована назва Ероетин alfa) розчин для ін'єкцій по 2000 МО в ампулах № 5, виробником якого є ПрАТ "БІОФАРМА".

Скаржник зазначає, що у зв'язку з наведеним вище, ПрАТ "БІОФАРМА" звернулося до Замовника з вимогою від 06.03.2014 № 01/13-692 в якій просило внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Замовник у своїх поясненнях повідомив, що отримавши лист Скаржника від 06.03.2014 № 01/13-692, комітет з конкурсних торгів Львівської обласної клінічної лікарні протоколом від 18.03.2014 вніс зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

На підтвердження зазначеного, Замовник надав Колегії копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 18.03.2014 б/н щодо внесення змін до документації конкурсних торгів.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Додатком 2 до документації конкурсних торгів визначено медико-технічні вимоги до предмета закупівлі.

Відповідно до додатку 2 документації конкурсних торгів предметом закупівлі за лотом № 7 є засоби, що впливають на систему крові та гемопоєз.

Позиція № 24 лоту № 7 була визначена в документації конкурсних торгів до внесення змін в наступній редакції

24	B03XA01	Епоетин альфа	Еповітан р-н д/ін., 2000 МО № 6 шприц	уп.	860
----	---------	---------------	---	-----	-----

Відповідно до протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 18.03.2014 б/н до документації конкурсних торгів в цій частині внесено зміни, позиція № 24 лоту № 7 викладена в наступній редакції

24	B03XA01	Епоетин альфа	Розчин для ін'єкцій по 2000 МО ампула, шприц	ампула, шприц	5160
----	---------	---------------	--	------------------	------

Відповідно до частини шостої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII орган оскарження залишає скаргу без розгляду, зокрема, у разі, якщо замовником відповідно до цього закону усунено порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для розгляду скарги в цій частині.

2. У Скарзі та Уточненнях Скаржник зазначає, що у Додатку № 2 документації конкурсних торгів в лоті 7 визначено 25 найменувань лікарських засобів. Дана вимога, на думку ПрАТ "БІОФАРМА", є дискримінаційною вимогою, оскільки не допускає до участі у конкурсних торгах учасників, які виробляють певний номенклатурний перелік. Торги на закупівлю ліків проводяться лотами, але в лот 7 включені препарати, які належать до різних терапевтичних груп, з різним кодом АТС, що унеможливує участь у закупівлі виробника товарів, оскільки виробники спеціалізуються за певними напрямками випуску препаратів і не можуть охопити всі терапевтичні напрямки.

На засіданні Колегії, яке відбулося 28.04.2014 представник Скаржника уточнив свої вимоги та просить Колегію зобов'язати Замовника виділити в окрему частину предмету закупівлі (лот) позицію 24 лоту № 7, а саме: епоетин альфа.

Зі слів Скаржника, він є виробником лікарського засобу Епобіокрин (міжнародна непатентована назва – епоетин альфа), розчин для ін'єкцій по 2000 МО в ампулах № 5 і може приймати участь в торгах лише на закупівлю зазначеного препарату.

Замовник у своїх поясненнях повідомляє, що комітетом з конкурсних торгів Львівської обласної клінічної лікарні буде прийнято рішення про перегляд медико-технічних вимог в зв'язку з тим, що доведене фінансування не дозволяє здійснити закупівлю в повному обсязі всього асортименту лікарських препаратів, що викладені в медико-технічних вимогах, та в зв'язку зі зміною законодавства щодо оподаткування лікарських препаратів, а саме Закону України "Про запобігання фінансової катастрофи та створення передумов для економічного зростання в Україні".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

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 України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289-VI (надалі – Закон від 01.06.2010 № 2289-VI) 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.

Відповідно до додатку 2 документації конкурсних торгів Замовник визначив предмет закупівлі наступним чином – "Код 21.20.1. Ліки – 12 лотів".

Лотом № 7 здійснюється закупівля засобів, що впливають на систему крові та гемопоез, а саме:

ЛОТ № 7 Засоби, що впливають на систему крові та гемопоез					
№ п/п	Код АТС	Міжнародне непатентоване найменування	Найменування товару	Одиниця виміру	Кількість
1	B02AA01	Кислота амінокапронова, полігемостат	Амінокапронова кислотаРозчин для інфузій 5% 100мл	фл.	250
2	B05BA01	Амінокислоти та їх комбінації	Аміноплазмаль Гепарозчин для інфузій 10% 500мл №10	уп.	15
3	B05BA01	Амінокислоти та їх комбінації	Аміноплазмаль ЕРозчин для інфузій 10% 500мл №10	фл.	15
4	B02B A02	Менадіон	Вікасол розчин інфузійний Ампули 1% 1мл №10	уп.	75
5	B05A A06	Желатин та його препарати	ГелофузинРозчинн для інфузій 500мл №10	уп.	9
6	B01AB01	Гепарин	Гепарин Флакони 5000ОД 5мл №5	уп.	2850
7	B05B A03	декстроза	Глюкоза Розчин для ін'єкцій 40% по 20 мл в ампулах № 10	уп.	150
8	B02BX01	Етамзилат	ЕтамзілатАмпули 12,5% 2мл №10	уп.	125
9	B01AB05.	Еноксапарин	Клексан р-р д/ін.шприц 40мг 0.4мл N10	уп.	5
10	B05X A07	Кальцію хлорид	Кальцію хлоридРозчин для ін'єкцій 10 % по 10 мл в ампулах № 10;	уп.	80
11	B02AB01	Апротинін	Контрікал Порошок по 10000 АтрОд у флаконах № 10	уп.	4
12	B05B A02	Омега-3-тригліцериди	Ліпофундин Емульсія 20% 500 мл№10	фл.	1
13	B05X1 A07	Еритропоетин	Рекормон 2000МЕО 0.3мл №6 шприц-тюбик	уп.	30
14	B05XA31	Електроліти для в/в	РеосорбілактРозчин для інфузій 200мл	фл.	75
15	B05AA05	Декстран 40, натрію хлорид	Реополіглюкінрозчин для інфузій 200 мл	фл.	75
16	B05A A07	Препарати гідроксиетилюваного крохмалю	ГЕК 200/0.5 р-н д/інф. 6% 500мл п/е	фл.	50
17	B05X1 A07	Препарати гідроксиетилюваного крохмалю	Рефортан плюсРозчин для інфузій 10% по 500 мл №10	уп.	2

18	B05X1 A07	Препараты гідроксиетилированого крохмалю	СтабізолРозчин для інфузій 500мл	фл.	35
19	B01A B04	Далтепарин натрію	ФрагмінРозчин для інфузій 500млР-н 5000 МО/0,2 мл, по 0,2 мл в одн. шприцах № 10	уп.	3
20	B01AB06	Еноксапарин	ФленоксР-н для ін. шприц 0,4 мл №10	уп.	15
21	B01AB06	Еноксапарин	Фленокс Р-н для ін. шприц 0,6 мл №10	уп.	20
22	B01A B06	Надропарин кальцію	ФраксипарінР-н для ін. шприц 0,6 мл №10	уп.	5
23	B01A B06	Надропарин кальцію	Фраксипарін Р-н для ін'єкцій шприцах 0,3 мл № 10	уп.	4
24	B03XA01	Епоетин альфа	Розчин для ін'єкцій по 2000 МО, ампула, шприц	ампула, шприц.	5160
25	B02BC30	Тромбін з крові людини, ліофілізований фібриноген людини	Тахокомб пластина 4.8x4.8x0.5 N2	уп.	15

Разом з цим, об'єднання Замовником в один предмет закупівлі ліків, які відносяться до різних підгруп фармакотерапевтичної групи "В" та мають різне призначення, та при цьому, жоден виробник не здійснює виробництва всіх позицій, які включені зокрема до лоту № 7 обмежує можливість Скаржника прийняти участь у Процедурі закупівлі.

Враховуючи викладене, участь у Процедурі закупівлі не зможуть прийняти виробники (представники виробників) окремих препаратів, що є дискримінацією по відношенню до потенційних учасників, у тому числі, Скаржника.

Частиною третьою статті 22 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника щодо формування предмету закупівлі у спосіб, визначений Документацією, порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI та один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону від 01.06.2010 № 2289-VI, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести 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 частини десятої статті 18 Закону "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон від 10.04.2014 № 1197-VII) за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути 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 отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону від 10.04.2014 № 1197-VII.

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 Львівську обласну клінічну лікарню внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "21.20.1. Ліки" (12 лотів) [оголошення № 066441, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 03.03.2014 № 18 (864)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. БАРАШ