



**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

№ 686-р/пк-ск від 24.06.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ТЕРМОСФЕРА-XXI"
вул. Володимирська, 22-А, к. 308,
м. Васильків, Київська обл., 08600

Міністерство оборони України

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 "ТЕРМОСФЕРА-XXI" (надалі – Скаржник) б/д б/н (zareєстровану в Комітеті 17 червня 2014 року за № 8-20/1325-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Міністерством оборони України (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "код за ДК 016:2010 - 21.20.1, ліки (периферичні вазодилататори та інші препарати лікарські) (12 найменувань)" [оголошення № 110007, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 28 квітня 2014 року № 34 (880)] (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 зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 17.06.2014 № 645-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 17.06.2014 № 20-29.1/06-1625-дз, Замовник листом від 20.06.2014 № 286/2/4436 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.

За словами Скаржника, він вбачає у документації конкурсних торгів вимоги, які порушують його право на участь у Процедурі закупівлі, а також ставлять його та інших учасників в нерівні умови.

Як зазначив Скаржник, згідно з пунктом 8 розділу III документації конкурсних торгів предмет закупівлі не поділений на лоти, тобто учасники Процедури закупівлі повинні подати пропозиції конкурсних торгів щодо предмету закупівлі вцілому.

Разом з цим, Скаржник стверджує, що він "може поставити ліки не з усього переліку, як того вимагає Замовник".

На думку Скаржника, вимога стосовно подання пропозиції конкурсних торгів щодо предмета закупівлі вцілому "позбавляє багатьох виробників лікарських засобів або їх дистриб'юторів, а отже, потенційних учасників, подати пропозицію щодо участі у торгах".

Також Скаржник зауважив, що 06.06.2012 між Кабінетом Міністрів України та суб'єктами господарювання, які здійснюють виробництво лікарських засобів, оптову та роздрібну торгівлю такими засобами, був підписаний Меморандум порозуміння, відповідно до якого суб'єкти фармацевтичного ринку зобов'язались вживати заходів щодо здешевлення цін на соціально-орієнтовані лікарські засоби, а Уряд, у свою чергу – запровадити систему державних закупівель лікарських засобів та виробів медичного призначення за принципом "одне найменування – один лот".

Враховуючи наведене, Скаржник зробив висновок, що встановивши у документації конкурсних торгів вимогу щодо надання пропозиції конкурсних торгів стосовно предмету закупівлі вцілому, Замовник обмежив коло потенційних учасників Процедури закупівлі лише тими, які мають можливість запропонувати весь перелік лікарських засобів відповідно до номенклатури.

Замовник повідомив, що закупівля товарів, робіт і послуг за державні кошти здійснюється виключно на підставі Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон).

Як стверджує Замовник, ним було визначено предмет закупівлі за показником п'ятого знака ДК 016:2010 і в дужках конкретно зазначено найменування предмета закупівлі – периферичні вазодилататори та інші препарати лікарські.

За словами Замовника, предмет закупівлі сформований за фармако-терапевтичними та фармакологічними групами, за міжнародними непатентованими назвами лікарських засобів та містить вираз "або еквівалент".

Замовник вважає, що ним під час підготовки документації конкурсних торгів не порушені вимоги законодавства України у сфері державних закупівель.

Замовник також зауважив, що відповідно до даних, зазначених в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, основними видами діяльності Скаржника є: покриття підлоги й облицювання стін; інші роботи із завершення будівництва; інші спеціалізовані будівельні роботи, н.в.і.у.; оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням; організація будівництва будівель (основний); будівництво житлових і нежитлових будівель.

Зі слів Замовника, оптова торгівля лікарськими засобами у переліку основних видів діяльності у даного підприємства не зазначена.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону 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.

Відповідно до підпункту 8.1 пункту 8 розділу III документації конкурсних торгів предмет закупівлі не ділиться на лоти.

Підпунктом 7.1 пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів передбачено, зокрема, що медико-технічні вимоги до предмета закупівлі визначені у додатку 4 до документації конкурсних торгів.

У додатку 4 до документації конкурсних торгів визначені медико-технічні вимоги до предмета закупівлі:

№ з/п	Міжнародна назва та форма випуску	Од. вим.	Кількість
1.	Омепразол флакони 0,04 або еквівалент	флакон	13 312
2.	L-орнітин-L-аспартат концентрат в ампулах 5 г/10 мл або еквівалент	ампула	550
3.	Рекомбінантний еритропоедин людини, розчин для ін'єкцій в	ампула	500

№ з/п	Міжнародна назва та форма випуску	Од. вим.	Кількість
	ампулах 4 000 МО або еквівалент		
4.	Допамін концентрат в ампулах 40мг/мл 5 мл або еквівалент	ампула	4 970
5.	Спіронолактон таблетки 25 мг № 30 або еквівалент	упаковка	1 170
6.	Еплеренон таблетки 50 мг № 30 або еквівалент	упаковка	70
7.	Бендазол розчин в ампулах 10мг/мл 1,0 або еквівалент	ампула	5 100
8.	Гепарин натрію гель в тубах 50,0 - 1 000 МО/г або еквівалент	упаковка	2 753
9.	Німодипін таблетки 30 мг № 30 або еквівалент	упаковка	205
10.	Левомеколь туби 25,0 або еквівалент	упаковка	6 668
11.	Перекис водню флакони 3% - 40,0 або еквівалент	флакон	9 212
12.	Елідел туби 1%-15,0 або еквівалент	упаковка	1 000

Листом від 17.06.2014 № 20-29.3/06-1637-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 до документації конкурсних торгів, а також вказати лікарські засоби, які є їх аналогами/еквівалентами.

Також, Колегією було надіслано запит Скаржнику від 18.06.2014 № 20-29.3/06-1665-дз про надання інформації стосовно лікарських препаратів, які можуть бути запропоновані ним для участі у Процедурі закупівлі.

Станом на 24.06.2014 відповіді на зазначені запити не надходили.

У складі наданих Замовником документів міститься, зокрема, копія листа Державної служби України з лікарських засобів (надалі – Держліксслужба) від 19.06.2014 № 11850-1.3/4.2/17-14, згідно з яким Держліксслужба повідомляє, зокрема, що відповідно до ліцензійного реєстру на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами станом на 19.06.2014 ліцензія ТОВ "ТЕРМОСФЕРА-ХХІ" Держліксслужбою не видавалась та заяви стосовно отримання ліцензії на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами від ТОВ "ТЕРМОСФЕРА-ХХІ" до Держліксслужби не надходили.

Згідно з частиною першою статті 19 Закону України "Про лікарські засоби" оптова, роздрібна торгівля лікарськими засобами на території України здійснюється підприємствами, установами, організаціями та фізичними особами-підприємцями на підставі ліцензії, яка видається в порядку, встановленому законодавством.

Згідно з пунктом 1.4 розділу I Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з виробництва лікарських засобів, оптової, роздрібної торгівлі лікарськими засобами, затверджених наказом Міністерства охорони здоров'я України від 31.10.2011 № 723 (надалі – Ліцензійні умови), відповідно до законодавства ліцензуванню підлягають:

- виробництво лікарських засобів;
- оптова торгівля лікарськими засобами;
- роздрібна торгівля лікарськими засобами.

Відповідно до пункту 2.2 розділу II Ліцензійних умов виробництво лікарських засобів оптова, роздрібна торгівля лікарськими засобами здійснюються суб'єктами господарювання на підставі ліцензії на відповідний вид діяльності за умови виконання кваліфікаційних, організаційних, інших спеціальних вимог, установлених цими Ліцензійними умовами. Виробництво лікарських засобів, оптова та роздрібна торгівля лікарськими засобами без наявності ліцензії забороняються.

Враховуючи наведену вище інформацію, Скаржником не підтверджена можливість здійснення ним поставок ліків, зокрема, тих, що є предметом закупівлі.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином встановлення Замовником зазначених вище умов у документації конкурсних торгів порушує його права чи законні інтереси.

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

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 відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "ТЕРМОСФЕРА-XXI" у задоволенні скарги б/д б/н (зареєстрованої в Комітеті 17 червня 2014 року за № 8-20/1325-ДЗ).

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ