



**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

№ 687-р/пк-ск від 24.06.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"НАФТОПЕРСПЕКТИВА"
вул. Грушевського, 26, м. Васильків,
Київська обл., 08600

Міністерство оборони України
Повітрофлотський проспект, 6,
м. Київ, 03168

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 "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" (надалі – Скаржник, ТОВ "НАФТОПЕРСПЕКТИВА") від 02.06.2014 № 02/3 (зареєстрованою в Комітеті 5 червня 2014 року за № 8-20/1243-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством оборони України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Ліки (антибактеріальні засоби пеніцилінового ряду) – 11 найменувань" [оголошення № 110031, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу від 28 квітня 2014 року № 34 (880)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- 1) прийняти Скаргу до розгляду;
- 2) призупинити Процедуру закупівлі;
- 3) зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 06.06.2014 № 612-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 06.06.2014 № 20-29.1/06-1538-дз Замовник листом від 12.06.2014 № 286/2/4034 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 "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" у Скарзі повідомило, що включення Замовником до предмету закупівлі ліків, як іноземного, так і вітчизняного виробництва, та не виділення їх в окремі лоти позбавляє можливості багатьох вітчизняних та іноземних виробників лікарських засобів подати пропозицію конкурсних торгів щодо участі у Процедурі закупівлі.

За словами Скаржника, він може подати пропозицію конкурсних торгів лише на ліки вітчизняного виробництва, а не в цілому, як це вимагається документацією конкурсних торгів.

Скаржник зауважив, що у зв'язку з таким визначенням предмету закупівлі потенційні учасники позбавлені можливості об'єктивно визначити ціну на лікарські препарати, а отже можуть запропонувати значно вищу ціну, ніж іноземні виробники таких ліків, що, на думку Скаржника, є порушенням принципу максимальної економії та ефективності.

Замовник з цього питання повідомив, що ним визначено предмет закупівлі за показником п'ятого знака ДК 016:2010 і в дужках конкретно зазначено найменування предмета закупівлі – антибактеріальні засоби пеніцилінового ряду.

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

На думку Замовника, документацією конкурсних торгів не передбачене формування предмета закупівлі вітчизняного та іноземного виробника.

Замовник зауважив, що лікарські засоби і вироби медичного призначення вітчизняного виробництва, оптово-відпускна ціна яких нижча, ніж 12 грн за одну упаковку, не підлягають державному регулюванню, крім тих, що закуповуються за рахунок коштів державного та місцевого бюджетів.

Враховуючи зазначене, як повідомляє Замовник, учасники повинні формувати свої ціни з урахуванням вимог постанови Кабінету Міністрів України від 17.10.2008 № 955 "Про заходи щодо стабілізації цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення".

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, ТОВ "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" створене 08.04.2014, а основними видами діяльності цього підприємства є: виробництво продуктів нафтоперероблення; діяльність посередників у торгівлі паливом, рудами, металами та промисловими хімічними речовинами; оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (основний); оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням; неспеціалізована оптова торгівля; інша допоміжна діяльність у сфері транспорту.

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 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, виробни, 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 (зареєстрованим 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 зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 06.05.2014 № 75/75/2, (надалі – Документація) предмет закупівлі не ділиться на лоти.

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

Додатком 4 Документації визначені медико-технічні вимоги до предмета закупівлі:

№ п/п	Міжнародна назва та форма випуску	Од. вим.	Кількість
1.	Бензилпеніциліну натрієва сіль порошок для розчину для ін'єкцій 1000000 ОД флакони або еквівалент	флакон	7 153
2.	Амоксицилін 1,0 г/ клавуланат 200 мг порошок для розчину для ін'єкцій по 1,2 г порошку у флаконі або еквівалент	флакон	12 020
3.	Цефазолін порошок для розчину для ін'єкцій по 1,0 г у флаконах або еквівалент	флакон	10 190
4.	Цефуросим порошок для розчину для ін'єкцій 0,75 г флакон з порошком у пачці або еквівалент	флакон	6 200
5.	Цефтріаксон порошок для розчину для ін'єкцій по 1,0 г у флаконах або еквівалент	флакон	140 000
6.	Цефоперазон 1,0 г/ сульбактам 1,0 г порошок для розчину для ін'єкцій по 2 г у флаконі або еквівалент	флакон	4 640
7.	Цефоперазон порошок для розчину для ін'єкцій 1,0 г у флаконах або еквівалент	флакон	4 020
8.	Меропенем порошок для розчину для ін'єкцій 1 г флакон	флакон	1 790

№ п/п	Міжнародна назва та форма випуску	Од. вим.	Кількість
	або еквівалент		
9.	Стрептоміцин порошок для розчину для ін'єкцій 1 г флакон з порошком або еквівалент	флакон	1 580
10.	Орнідазол розчин для інфузій 5 мг/мл у пляшках по 100 мл або еквівалент	пляшка	2 880
11.	Флуконазол розчин для інфузій 2 мг/мл у пляшках по 100 мл або еквівалент	пляшка	7 810

Листом від 06.06.2014 № 20-29.3/06-1554-дз Колегія звернулася до Скаржника з проханням надати інформацію стосовно того, які препарати вітчизняного виробництва, що вимагаються Документацію, може поставити Скаржник, з наданням підтверджуючих документів.

Станом на 24.06.2014 відповіді на зазначений запит не надходило.

Листом від 06.06.2014 № 20-29.3/06-1544-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.

Державний експертний центр Міністерства охорони здоров'я України листом від 13.06.2014 № 14/159/Б надав Колегії перелік лікарських засобів, які станом на 27.05.2014 зареєстровані в Україні, внесені до Державного реєстру та дозволені для медичного застосування.

Замовник надав на розгляд Колегії, зокрема:

- копію листа від 28.05.2014 № 10469-1.3/3.0/17-14, згідно з яким Державна служба України з лікарських засобів (надалі –Держлікслужба) повідомляє, зокрема, що відповідно до ліцензійного реєстру на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами станом на 28.05.2014 ліцензія ТОВ "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" Держлікслужбою не видавалась;
- копію листа від 02.06.2014 № 10788-1.2/3.0/17-14, згідно з яким Держлікслужба інформує, зокрема, що станом на 02.06.2014 заяви стосовно отримання ліцензії на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами від ТОВ "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" до Держлікслужби не надходили.

На засіданні Колегії, яке відбулось 24.06.2014, представник Замовника надав копію листа від 19.06.2014 № 11848-1.3/4.2/17-14, згідно з яким Держлікслужба повідомляє, зокрема, що відповідно до ліцензійного реєстру на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами станом на 19.06.2014 ліцензія ТОВ "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" Держлікслужбою не видавалась та заяви стосовно отримання ліцензії на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами від ТОВ "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" до Держлікслужби 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 виробництва 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 "НАФТОПЕРСПЕКТИВА" у задоволенні його скарги від 02.06.2014 № 02/3.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ