



**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

№ 631-р/пк-ск

від 11.06.2014

вих. лист від

№

Приватне акціонерне товариство
"Медфарком-Центр"
вул. Кржижановського, 4,
м. Київ, 03680

Департамент охорони здоров'я
Донецької обласної державної
адміністрації

бульв. Пушкіна, 34,
м. Донецьк, 83105

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 "Медфарком-Центр" (надалі – Скаржник, ПрАТ "Медфарком-Центр") від 13.05.2014 № 01-05/14 (zareestrovanu в Комітеті 15 травня 2014 року за № 8-20/1047-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом охорони здоров'я Донецької обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю "Код 21.20.1. Ліки" [оголошення № 097878, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.04.2014 № 28 (874)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних умов у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- 1) призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;
- 2) прийняти рішення про встановлення порушення Процедури закупівлі та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема, зобов'язати Замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є

складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 15.05.2014 № 525-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 15.05.2014 № 20-29.2/06-1279-дз Замовник листом від 20.05.2014 № вх. 01/35-2649 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.

На дату початку проведення Процедури закупівлі діяв Закон України "Про здійснення державних закупівель" від 01.06.2010 № 2289 (надалі – Закон № 2289).

1. ПрАТ "Медфарком-Центр" у Скарзі зазначає, що Замовником визначено предмет закупівлі одним лотом (101 позиція), який включає найрізноманітніші групи лікарських засобів, зокрема, цукрознижуючі лікарські засоби для хворих на цукровий діабет, а саме: свинячі інсуліни, генно-інженерні інсуліни та аналоги інсулінів за позиціями 46-82, лікарські засоби для лікування нецукрового діабету за позиціями 83-84, таблетовані цукрознижуючі лікарські засоби за позиціями 85-94, 96-101 та інші лікарські засоби різних груп та виробників.

За твердженням Скаржника, описом предмету закупівлі у даний спосіб Замовник свідомо обмежив коло потенційних учасників та конкуренцію, оскільки ПрАТ "Медфарком-Центр" не може приймати участь у Процедурі закупівлі, проте має намір та може запропонувати до закупівлі лише цукрознижуючі лікарські засоби, а саме – інсуліни, таблетовані цукрознижуючі засоби та лікарські засоби для лікування нецукрового діабету.

Скаржник стверджує, що 6 червня 2012 року було підписано Меморандум порозуміння між Кабінетом Міністрів України та суб'єктами господарювання, які здійснюють виробництво лікарських засобів, оптову та роздрібну торгівлю такими засобами, згідно з яким Кабінет Міністрів України сприяє переорієнтуванню державних закупівель лікарських засобів на препарати вітчизняного виробництва та запровадить систему державних закупівель лікарських засобів та виробів медичного призначення за принципом "одне найменування - один лот".

Предмет закупівлі визначений за принципом "одне найменування - один лот" максимально розширить коло потенційних учасників, збільшить конкуренцію та, як наслідок, забезпечить максимальну економію бюджетних коштів.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що предмет закупівлі товарів і послуг визначався ним згідно з пунктами 23 і 30 частини першої статті 1 Закону № 2289, на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010, за показником п'ятого знака (класифікаційне угруповання "категорія") та відповідно до Порядку визначення предмету закупівлі Замовником, затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 26.07.2010 № 921. За твердженням Замовника, перелік найменувань даної процедури закупівлі визначений відповідно до ДК 016:2010, код 21.20.1. Всі 101 найменування товару відносяться до коду 21.20.1 "Ліки".

Комітетом з конкурсних торгів на засіданні було визначено, що закупівля буде проводитися в цілому, в зв'язку з тим, що всі 101 найменування товару відносяться до одного коду вищезазначеного класифікатору "Ліки".

На думку Замовника, розподіл закупівлі за кожним найменуванням є недоцільним. Зважаючи на досвід проведення закупівель, який свідчить, що за деякими найменуваннями учасниками не надаються пропозиції, комітетом з конкурсних торгів було прийняте рішення проводити закупівлю в цілому, згідно з діючим Державним класифікатором продукції та послуг ДК 016:2010.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 3 розділу I документації конкурсних торгів (надалі – Документація) визначено кількість товару, що є предметом закупівлі, а саме – 101 найменування.

У додатку 4 Документації міститься технічне завдання, у якому визначені найменування товару та розрахункова кількість, а саме:

№ з/п	Найменування товару	Розрахункова кількість
1	Аллопуринол таб 100мг №50	44
2	Амброксола г/х таб 0,03г №20	780
3	Кардиодарон таб 0,2г №30	44
4	Кордарон д/ін 150мг/3мл №6	9
5	Глутаргін конц д/інф 40% 5мл №10	87
6	Вінпоцетин р-н д/ін 0,5% 2мл №10	520
7	Вінпоцетин таб 5мг №30	347
8	Гідрокортизонова мазь 1% туба 10г	9
9	Гліцисед таб 100мг №50	347
10	Диклофенак натрію р-н д/ін 2,5% 3мл №5	87
11	Диклофенак таб 0,05г №30	174
12	Мотиліум таб 10мг №30	44
13	Натрію хлорид р-н д/інф 9мг/мл 200мл	607
14	Реосорбілакт 200мл	866
15	Ессенціале н р-н д/ін 250мг/5мл 5мл №5	130
16	Аспаркам таб №50	349
17	Фінлепсин таб 200мг №50	169
18	Аскорбінова к-та р-н д/ін 5% 2мл №10	347
19	Супрастин таб 25мг №20	18
20	Біфідумбактерін сух 5доз №10 фл	87
21	L-тироксин таб 50мкг №50	87
22	Дарсіл таб в/о №100	347
23	Лоперамід таб 2мг №20	174
24	Лоратадин таб 0,01г №20	87
25	Ревмоксікам таб 15мг №20	87
26	Метоклопрамід д/ін 5мг/мл 2мл №10	87
27	Метоклопрамід таб 10мг №50	87
28	Натрію тіосульфат р-н д/ін 30% 5мл №10	44
29	Омес капс 20мг №30	174
30	Пентоксифілін таб 0,1г №30	174
31	Піридоксину г/х р-н д/ін 5% 1мл №10	347
32	Мезим форте 10000 таб №20	430
33	Ранітидин таб в/о 0,15г №20	347
34	Трисоль 200мл	84
35	Сальбутамол аер 100мкг/доза 200доз	347
36	Віт е (альфа токоф ацетат) капс 0,1г №50	433
37	Флуконазол капс 0,1г №10	433
38	Ітракон капс 100мг №15	926
39	Бісептол сусп. д/перорал. заст 240 мг/5 мл фл. 80 мл, №1	466
40	Біовен моно рідк 50мл	10
41	Гептрал таб в/о 400мг №20	370
42	Вальтрекс табл в/о 500мг №42	93
43	Клацид СР таб 500мг №14	739
44	Далацин ц капс 300мг №16	741
45	Інфлувак сусп д/ин в/м шприц однораз 1 доза/0,5мл №1 (Флюарикс	191

	сусп д/ин 1доза/0,5мл шприц, Ваксигрип сусп д/ин 1 доза шприц 0,5мл №1)	
46	Фармасулін Н NP сусп д/ін 100 МО/мл 10мл	23373
47	Фармасулін Н NP сусп д/ін 100 МО/мл 3мл №5 картридж	6135
48	Фармасулін Н р-н д/ін 100 МО/мл 10мл	15107
49	Фармасулін Н р-н д/ін 100 МО/мл 3мл №5 картридж	3957
50	Фармасулін Н 30/70 сусп д/ін 100 МО/мл 10мл	20765
51	Фармасулін Н 30/70 сусп д/ін 100 МО/мл 3мл №5 картридж	9854
52	Монодар 40 МО/мл 10мл	421
53	Монодар Б сусп д/ін 40 ОД/мл 10мл	796
54	Хумодар Б100Р сусп д/ін 100 МО/мл картридж 3мл №5	3108
55	Хумодар Б100Р сусп д/ін 100мо 10мл №1	18077
56	Хумодар К25 100Р сусп д/ін 100 МО/мл 10мл №1	20046
57	Хумодар К25 100Р сусп д/ін 100 МО/мл картридж 3мл №5	3170
58	Хумодар Р100Р р-н д/ін 100 МО/мл 10мл №1	11049
59	Хумодар Р100Р р-н д/ін 100 МО/мл 3мл карт №5	2389
60	Інсуман Базал 100 Од /мл 3мл шприц-ручка СолоСтар №5	7070
61	Інсуман Базал 5 мл по 100 Од у флаконах №5	5715
62	Інсуман Комб 100 Од /мл 3мл шприц-ручка СолоСтар №5	5194
63	Інсуман Комб 5 мл по 100 Од у флаконах №5	3593
64	Інсуман Рапід 100 Од /мл 3мл шприц-ручка СолоСтар №5	5313
65	Інсуман Рапід 5 мл по 100 Од у флаконах №5	4153
66	Хумалог Мікс 25 сусп для п/к введ 100 МО/мл карт 3мл №5	470
67	Хумалог р-н д/ін 100 МО/мл карт 3мл №5	58
68	Хумулін НПХ сусп д/ін 100 МО/мл шприц-ручка КвікПен 3мл №5	881
69	Хумулін Регуляр р-н д/ін 100 МО/мл шприц-ручка КвікПен 3мл №5	876
70	Епайдра р-н д/ін 100 ОД/мл 3мл шприц-ручка Солостар №5	2053
71	Лантус Солостар р-н д/ін 100 ОД/мл №5	3730
72	Актрапід НМ Пенфіл р-н д/ін 100 МО/мл картр 3мл №5	5834
73	Актрапід НМ р-н д/ін 100 ОД/мл 10мл	8183
74	Левемір флекспен р-н д/ін 100 ОД/мл 3мл №5	946
75	Мікстард 30 НМ Пенфіл сусп д/ін 100 МО/мл картр 3мл №5	1494
76	Мікстард 30 НМ сусп д/ін 100 МО/мл 10мл №1	720
77	Новомікс 30 флекспен сусп д/ін 100 ОД/мл картридж 3мл шприц-ручка №5	838
78	Новорапід флекспен р-н д/ін 100 ОД/мл картридж 3мл шприц-ручка №5	1732
79	Протафан НМ пенфіл сусп д/ін 100 МО/мл картр 3мл №5	7100
80	Протафан НМ сусп д/ін 100 ОД/мл 10мл	10380
81	Генсулін Р 10,0 мл у флаконах №1	2083
82	Генсулін М 30 10,0 мл у флаконах №1	3125
83	Глюкаген 1мг гіпокіт пор ліофіл д/ін 1мо+рк в шприці №1	339
84	Мінірін мелт таб 60мкг №30	260
85	Діаглизид MR 30мг №60	5300
86	Диапирид таб 4мг №30	8300
87	Диаформин таб 850мг №30	9800
88	Діабетон мг таб 60мг №30	5000
89	Амарил таб 4мг №30	1800
90	Новонорм таб 2мг №30	200
91	Манініл таб 3,5мг №120	1200
92	Сіофор таб в/о 1000мг №30	8000
93	Олтар таб 2 мг №30	1500

94	Глюкофаж таб в/о 1000 №60	2000
95	Віктоза розчин д/ін 6 мг/мл 3мл картриджи №2	50
96	Дуглимакс таб 500мг/2мг №30	1000
97	Глимакс 4мг №30	700
98	Метамін таб 500мг №30	2300
99	Глібофор таб в/о 500мг/5мг №60	400
100	Онгліза таб в/о 5мг №30	191
101	Трипрайд таб №30	1000

На засіданні Колегії, яке відбулося 11.06.2014, представник Скаржника надав на розгляд Колегії листи ТОВ "Кусум Фарм" від 10.06.2014 № 10/06 та ТОВ "Укрбіотехнологія-ТМ" від 10.06.2014 № 10/06-03, відповідно до яких вказані підприємства гарантують Скаржнику можливість поставки наступних препаратів:

№ з/п	Найменування товару	Розрахункова кількість
81	Генсулин Р 10,0 мл у флаконах № 1	2083
82	Генсулин М 30 10,0 мл у флаконах № 1	3125
96	Дуглимакс таб 500мг/2мг №30	1000
97	Глимакс 4мг №30	700
98	Метамін таб 500мг №30	2300

Враховуючи надані документи та виходячи із пояснень Скаржника, ПрАТ "Медфарком-Центр" має змогу запропонувати препарати за позиціями №№ 81, 82, 96-98, разом з тим, Скаржник не може прийняти участь у Процедурі закупівлі через об'єднання Замовником зазначених препаратів в один лот з іншими препаратами.

Замовник не обґрунтував необхідність об'єднання всіх препаратів (101 найменування) в один лот.

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 щодо формування предмету закупівлі порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має привести Документацію у відповідність до вимог Закону, зокрема, принципів: недискримінація учасників і відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Виходячи з наведеного вище та наданих Скаржником пояснень та документів, Колегією встановлено, що Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

2. ПрАТ "Медфарком-Центр" зазначає, що Замовником у Документації встановлено обмеження за територіальним показником, відповідність пропозиції конкурсних торгів умовам Документації може бути підтверджена лише за умови надання довідки про кількість власних або залучених аптечних закладів на території Донецької області, яка підтверджена копіями ліцензій аптечних закладів.

Таким чином, на думку Скаржника, Замовник обмежив коло потенційних учасників до тих, які мають аптечні заклади на території Донецької області та можуть запропонувати весь асортимент закупаєваних лікарських засобів, що дискримінує та порушує законні права та інтереси не тільки ПрАТ "Медфарком-Центр", а й всіх іноземних та вітчизняних фарм. дистриб'юторів та виробників лікарських засобів, крім тих, які матимуть змогу, відповідно до таких вимог Документації, приймати участь у Процедурі закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що він встановив наведену вимогу Документації на підставі постанови Кабінету Міністрів України від 14.08.2013 № 732, яка, за словами Замовника, втратила чинність, і готовий внести зміни до Документації в цій частині, шляхом виключення з Документації вказаної вище вимоги.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається Учасником, повинна складатися, зокрема, з документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям згідно зі статтею 16 Закону та іншим вимогам Замовника щодо виконання статті 17 Закону (додаток №1).

Підпунктом 1.3 пункту 1 додатку 1 Документації визначено, що учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів довідку про кількість власних або залучених аптечних закладів на території Донецької області, яка підтверджена копіями ліцензій аптечних закладів.

Замовником не обґрунтовано встановлення в Документації зазначеної вище вимоги.

Встановлення наведеної в Документації вимоги призводить до неможливості участі у Процедурі закупівлі учасників, зокрема, Скаржника, які не мають власних або залучених аптечних закладів на території Донецької області.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначеної вище умови Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, з урахуванням зазначеного вище та інформації, наданої Замовником у поясненнях по суті Скарги, Замовник має привести Документацію у відповідність до вимог Закону, зокрема, принципів: недискримінація учасників і відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

3. За твердженням Скаржника, Замовник у Документації встановив вимогу щодо надання у складі пропозиції конкурсних торгів копії паспорту аптечного складу.

Скаржник повідомляє, що згідно з постановою Кабінету Міністрів України від 1 серпня 2012 року № 699 постанова Кабінету Міністрів України від 4 жовтня 2010 року № 906 "Про затвердження форми паспорта аптечного складу (структурного підрозділу)" визнана такою, що втратила чинність.

Отже, за твердженням Скаржника, дана вимога суперечить чинному законодавству України.

Замовник у своїх поясненнях повідомляє, що готовий внести зміни до Документації в цій частині та надати можливість учасникам Процедури закупівлі підтверджувати наявність аптечних складських приміщень й іншими документами.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Постановою Кабінету Міністрів України від 01.08.2012 № 699 визнано такою, що втратила чинність, постанову Кабінету Міністрів України від 4 жовтня 2010 року № 906 "Про затвердження форми паспорта аптечного складу (структурного підрозділу)".

Відповідно до підпункту 1.1 пункту 1 додатку 1 Документації учасник Процедури закупівлі повинен надати у складі своєї пропозиції конкурсних торгів "довідку, складену у довільній формі, про наявність власних та/або орендованих аптечних складських приміщень, пристосованих для зберігання товарів, що закуповуються, із зазначенням площ цих приміщень та адрес їх розташування; наявність у учасника власних або орендованих аптечних складських приміщень повинна бути підтверджена копією паспорта аптечного складу, копією договору оренди (у разі оренди)".

Отже, з урахуванням зазначеного вище та інформації, наданої Замовником у поясненнях по суті Скарги, Замовник має привести Документацію у відповідність до вимог чинного законодавства України.

Враховуючи викладене, Колегію 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 України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність 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, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які 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 цінкових 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 України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII, Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати Департамент охорони здоров'я Донецької обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 21.20.1. Ліки" [оголошення № 097878, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 07.04.2014 № 28 (874)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ