



**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

№ 690-р/пк-ск від 24.06.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Нафтоперспектива"

вул. Грушевського, 26, оф. 31,
м. Васильків, 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 (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "Нафтоперспектива" (надалі – Скаржник, ТОВ "Нафтоперспектива") від 02.06.2014 № 02/4 (зарєстровану в Комітеті 05.06.2014 за № 8-20/1246-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством оборони України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код за ДК 016:2010 – 21.20.1, ліки (антибактеріальні засоби інші) – 9 найменувань" [оголошення № 110034, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель від 28.04.2014 № 34 (880)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 06.06.2014 № 616-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 06.06.2014 № 20-29.1/06-1548-дз Замовник листом від 12.06.2014 № 286/2/4035 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 предмета 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 постачання ліків вітчизняного виробництва, а не в цілому, як це вимагається документацією конкурсних торгів (надалі – Документація).

Скаржник зауважив, що у зв'язку з таким визначенням предмета 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 стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що предмет закупівлі визначено ним у відповідності до вимог чинного законодавства на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 за показником п'ятого знака із зазначенням у дужках конкретної назви товару – антибактеріальні засоби інші. Предмет закупівлі сформований за фармако-терапевтичними та фармакологічними групами, за міжнародними непатентованими назвами лікарських засобів з приміткою "або еквівалент".

На думку Замовника, Документацією не передбачено 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. Як повідомляє Замовник, учасники Процедури закупівлі 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 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.

Замовник повідомляє, що відповідно до інформації, наданої Державною службою України з лікарських засобів, ліцензія на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами станом на 28.05.2014 ТОВ ТОВ "Нафтоперспектива" не видавалась.

Як вважає Замовник, зазначене ставить під сумнів можливість здійснення поставок ліків Скаржником.

Крім цього, Замовник надав на розгляд Колегії документ "Інформація щодо лікарських засобів, які зареєстровані в Україні". Зі слів Замовника, відповідно до зазначеної інформації виробництво ліків, що закуповуються, здійснюється як вітчизняними, так і іноземними виробниками.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" від 10.04.2014 № 1197-VII (надалі – Закон № 1197- VII) 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 (зареєстрованого 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 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.

Додатком 4 Документації встановлено медико-технічні вимоги до предмета закупівлі ліків (антибактеріальні засоби інші):

№ п/п	Міжнародна назва та форма випуску	Од. вим.	Кількість
1	Кларитроміцин таблетки, вкриті плівковою оболонкою 500 мг № 10 або еквівалент	упаковка	1 185
2	Лінкоміцин розчин для ін'єкцій 300 мг/мл по 1 мл в ампулі або еквівалент	ампула	11 920
3	Амікацин ліофілізат для розчину для ін'єкцій 1,0 г флакони або еквівалент	флакон	3 824
4	Доксициклін капсули 100 мг № 10 або еквівалент	упаковка	2 572
5	Левовфлоксацин розчин для інфузій 5 мг/мл у флаконах по 100 мл або еквівалент	флакон	7 174
6	Цефепім порошок для розчину для ін'єкцій 1 г флакон або еквівалент	флакон	1 845
7	Амоксициліну тригідрат таблетки 500 мг № 20 або еквівалент	упаковка	895
8	Амоксициліну тригідрат 500 мг/калію клавуланат 125 мг таблетки, вкриті плівковою оболонкою № 14 або еквівалент	упаковка	4 348
9	Офлоксацин таблетки 200 мг № 10 або еквівалент	упаковка	1 185

Для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, Колегією було направлено наступні запити:

до державного підприємства "Державний експертний центр Міністерства охорони здоров'я України" (надалі – Центр) від 06.06.2014 № 20-29.3/06-1542-дз щодо надання інформації стосовно кожної позиції щодо реєстрації в Україні в установленому порядку лікарських засобів, які закупаються, із зазначенням виробника, країни та форми випуску, а також лікарських засобів, які є їх аналогами/еквівалентами;

Скаржнику від 06.06.2014 № 20-29.3/06-1556-дз щодо надання інформації стосовно того, які препарати вітчизняного виробництва, що вимагаються Документацію, може поставити Скаржник, з наданням підтверджуючих документів.

Станом на 24.06.2014 відповіді від ТОВ "Нафтоперспектива" на адресу Колегії не надходило.

Листом від 13.06.2014 № 14/162/Б Центр надав перелік лікарських засобів, зареєстрованих в Україні станом на 27.05.2014, які внесені до Державного реєстру та дозволені до медичного застосування, а також вказав їх аналоги за складом діючих речовин та формою випуску.

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, роздрібною 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.

Замовником на розгляд Колегії надано копії наступних листів, направлених Державною службою України з лікарських засобів (надалі – Держлікслужба) Замовнику:

від 28.05.2014 № 10469-1.3/3.0/17-14, згідно з яким 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;

від 02.06.2014 № 10788-1.2/3.0/17-14, згідно з яким Держлікслужба інформує, зокрема, що станом на 02.06.2014 заяви на отримання ліцензії на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами від ТОВ "Нафтоперспектива" до Держлікслужби не надходили.

На засіданні Колегії, яке відбулося 24.06.2014, представники Замовника надали копію листа Держлікслужби від 19.06.2014 № 11848-1.3/4.2/17-14, згідно з якою станом на 19.06.2014 ліцензія ТОВ "Нафтоперспектива" Держлікслужбою не видавалась і заяв на отримання ліцензій на виробництво, оптову та роздрібну торгівлю лікарськими засобами від Скаржника до Держлікслужби не надходило.

Враховуючи наведену вище інформацію, Скаржником не підтверджено можливості здійснення ним постачання ліків, зокрема, тих, що є предметом закупівлі.

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

Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги.

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 № 1197-VII.

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" від 10.04.2014 № 1197-VII, 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 № 02/4.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ