



**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

№ 1197-р/пк-ск від 01.10.2014

вих. лист від

№

Приватне акціонерне товариство
"По виробництву інсулінів "Індар"
вул. Зрошувальна, 5, м. Київ, 02099

Державна пенітенціарна служба
України
вул. Мельникова, 81, м. Київ, 04050

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 "По виробництву інсулінів "Індар" (надалі – Скаржник, ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар") від 19.08.2014 № 2053/121-13-90 (zareєстровану в Комітеті 21.08.2014 за № 8-20/1974-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Державною пенітенціарною службою України (надалі – Замовник, ДПіТС України) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "21.20.1. (Ліки – 12 лотів)" [оголошення № 148444, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 25.07.2014 № 50 (25.07.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів за лотом № 10 та просить, зокрема, зобов'язати Замовника:

- усунути дискримінаційні умови, зазначені у документації конкурсних торгів;
- у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 22.08.2014 № 1010-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 22.08.2014 № 20-29.3/06-2451-дз Замовник листом від 27.08.2014 № 7/5-804-7.02/40-14 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.

Скаржник повідомляє, що ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" є офіційним дистриб'ютором компанії "Хелп С.А" (Греція), яка являється виробником продукції під торговою маркою "Хелпосерін" у капсулах по 250 мг (міжнародна непатентована назва "Циклосерин").

За інформацією Скаржника, специфікація за лотом № 10 "Ліки, з умістом інших антибіотиків, розфасовані для роздрібною торгівлі (засоби, що впливають на мікобактерії)" включає у себе три різні препарати.

На думку ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар", це було зроблено з метою придбання певного препарату та недопущення до участі у Процедурі закупівлі потенційних учасників, оскільки у документації конкурсних торгів вказаний перелік лікарських засобів, що закуповуються, без поділу на лоти за кожним найменуванням, які входять до лоту № 10, а в пункті 2 розділі III документації конкурсних торгів зазначено, що учасники подають свої пропозиції конкурсних торгів стосовно предмету закупівлі за окремими частинами предмету закупівлі.

Як зазначає Скаржник, вимога Замовника щодо подання учасниками Процедури закупівлі пропозицій конкурсних торгів за лотом № 10 в цілому позбавила можливості Скаржника, який є офіційним дистриб'ютором компанії "Хелп С.А.", взяти участь у Процедурі закупівлі з продукцією його виробництва.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомив, що розбивка предмета закупівлі на лоти здійснювалася на підставі наказу Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921 "Про затвердження Порядку визначення предмета закупівлі". Відповідно до зазначеного порядку замовник може визначити окремі частини предмета закупівлі за показниками шостого-десятого знаків Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 (надалі – Класифікатор), а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Замовник зазначає, що ДПтС України проводила розподіл на лоти на підставі сьомого знаку Класифікатора.

Розглянувши зазначений пункт Скарги, Колегія встановила наступне.

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 (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 пункту 2 розділу III документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 22.07.2014 № 47, (надалі – Документація) учасники подають свої пропозиції стосовно предмету закупівлі за окремими частинами предмету закупівлі (лотами). Окремими частинами предмету закупівлі (лотами) є, зокрема, лот № 10 – ліки з умістом інших антибіотиків, розфасовані для роздрібної торгівлі (засоби, що впливають на мікобактерії):

№ з/п	КОД системи АТХ	Міжнародна назва	Форма випуску	Од. вим.	Кількість
1	J04AB02	Рифампіцин	капс по 150 мг	капс.	1 574 000
2	J04AB30	Капреоміцин	пор. д/р-ну д/ін 1,0 г	фл.	28 300
3	J04AB01	Циклосерин	капс 250 мг	капс	94 200

У Скарзі ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" повідомляє, що Скаржник є офіційним дистриб'ютором компанії "Хелп С.А", яка є виробником продукції під торговою маркою "Хелпосерін" (міжнародна непатентована назва "Циклосерин").

Листом від 12.09.2014 № 2295/121-13-90 ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" надало на розгляд Колегії копію документа, який підтверджує повноваження Скаржника на дистрибуцію продукції під міжнародною непатентованою назвою циклосерин, виробництва компанії "Хелп С.А." в Україні.

У вказаному листі Скаржник також повідомив, зокрема, що ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" на момент розгляду Скарги органом оскарження не має укладених договорів на постачання препаратів за міжнародною непатентованою назвою "Рифампіцин" у капсулах по 150 мг та "Капреоміцин" у порошках д/р-ну д/ін 1,0 г.

Враховуючи викладене, зазначена вимога Документації є дискримінаційною до учасників Процедури закупівлі, у тому числі, до Скаржника, які не можуть запропонувати до постачання весь перелік медичних препаратів, включених Замовником до лоту № 10.

Замовник не обґрунтував та документально не підтвердив необхідність об'єднання у один лот вказаних вище медичних препаратів.

Абзацами першим та п'ятим частини першої статті 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципами недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною третьою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника в частині встановлення наведеної вище умови у документації конкурсних торгів порушують вимоги абзаців першого та п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону.

Враховуючи викладене, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, 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, 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.

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

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.

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 Державну пенітенціарну службу України внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "21.20.1. (Ліки – 12 лотів)" [оголошення № 148444, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 25.07.2014 № 50 (25.07.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ