



**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

№ 1244-р/пк-ск від 10.10.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ"
Харківське шосе, 201-203, пов. 5,
каб. 10, м. Київ, 02121

Департамент охорони здоров'я
Хмельницької обласної державної
адміністрації
вул. Шевченка, 46, м. Хмельницький,
29000

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 "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" (надалі – Скаржник, ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ") від 15.09.2014 № 15/09-01 (zareestrovanu в Комітеті 16.09.2014 за № 8-20/2201-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом охорони здоров'я Хмельницької обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "21.20.1. Таблетовані цукрознижуючі препарати – 20 лотів" [оголошення № 156056, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 18.08.2014 № 66 (18.08.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- призупинити Процедуру закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою;

- 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 або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 16.09.2014 № 1122-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 16.09.2014 № 20-29.2/06-2708-дз Замовник листом від 19.09.2014 № 03-01/2099 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду матеріалів та інформації, отриманих за Скаргою, встановлено наступне.

1. ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" у Скарзі зазначило, що документацією конкурсних торгів передбачено, що у разі, якщо учасник Процедури закупівлі запропонує еквівалентні товари до предмету закупівлі, учаснику необхідно надати детальну порівняльну характеристику з зазначенням усіх показників еквівалентності, визначених документацією конкурсних торгів.

Скаржник вважає, що даним пунктом документації конкурсних торгів Замовник обмежує коло потенційних учасників та товарів, які можуть бути запропоновані до закупівлі у зв'язку з тим, що учасники конкурсних торгів не можуть мати детальної інформації стосовно даних характеристик порівнюваних лікарських засобів, та, крім того, факт реєстрації в Україні генеричних лікарських засобів і надання документу з центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику в даній сфері, є достатнім підтвердженням їх еквівалентності та взаємозамінності.

На думку Скаржника, Замовник повинен виключити з документації конкурсних торгів вимогу щодо надання детальної порівняльної характеристики запропонованих еквівалентних лікарських засобів до предмету закупівлі.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" у 2013 році приймало участь у процедурі закупівлі таблетованих цукрознижуючих препаратів та надавало у складі своєї пропозиції конкурсних торгів порівняльні таблиці із зазначенням всіх параметрів оригінальних та референтних (аналогічних) лікарських засобів, що пропонувалися.

Замовник не вважає вказані вимоги дискримінаційними та такими, що порушують права учасників Процедури закупівлі.

Колегією у ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу 3 документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.08.2014 № 40.1, (надалі – Документація), зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.09.2014 № 40.2, (надалі – Документація зі змінами) наведена інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

Підпунктом 7.3 пункту 7 розділу 3 Документації зі змінами передбачено наступне:

"У разі, коли в додатку 1 у якості вимог до предмета закупівлі зазначено вказівку на виробника товару чи матеріалу або його складових, торгову марку, комерційне найменування, то учасник має право за власним вибором пропонувати на торги зазначений товар, або його еквівалент. Якщо учасник пропонує інший товар (аналог або еквівалент), ніж передбачений цією документацією, даний товар за своїми властивостями повинен повністю відповідати товару, що є предметом закупівлі за усіма показниками.

В разі подання еквіваленту на препарат що закуповується, учасник повинен детально розписати порівняльну характеристику з зазначенням усіх показників еквівалентності,

визначених даною документацією. Еквівалентом в розрізі даної документації конкурсних торгів вважається лікарський препарат, який має однакові з запропонованим в технічному завданні біологічні, токсикологічні, фармацевтичні та терапевтичні властивості препарату, є біоеквівалентним та однаково біодоступним.

Крім того, учаснику у даному випадку, необхідно буде надати документ з центрального органу виконавчої влади (або уповноваженої ним установи), що реалізує державну політику у сфері охорони здоров'я про повну еквівалентність товару, що пропонується учасником, з товаром що є предметом закупівлі".

Разом з цим, Документація не містить інформації про біологічні, токсикологічні, фармацевтичні та терапевтичні властивості препарату, які є предметом закупівлі.

У свою чергу, відсутність інформації про біологічні, токсикологічні, фармацевтичні та терапевтичні властивості препаратів, які є предметом закупівлі, перешкоджає наданню учасниками Процедури закупівлі порівняльної характеристики з препаратами, які є еквівалентними препаратам, що є предметом закупівлі. Це унеможливує участь у Процедурі закупівлі суб'єктів господарювання, які можуть запропонувати еквівалентні товари до предмету закупівлі, та є порушенням Замовником принципів здійснення державних закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, добросовісна конкуренція серед учасників, недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник, з урахуванням наведеної вище інформації, повинен внести зміни до Документації у цій частині.

2. У Скарзі ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" зазначило, що Документацією передбачено надання у складі пропозицій конкурсних торгів копій інструкцій "про застосування зазначених лікарських препаратів", які мають бути затверджені в Державному Фармакологічному центрі України.

Як зазначив Скаржник, інструкції із застосування лікарських засобів затверджуються Міністерством охорони здоров'я України та всі пропозиції конкурсних торгів в даному випадку не будуть відповідати умовам документації конкурсних торгів.

Замовник повідомив, що ним були внесені зміни до документації конкурсних торгів.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Пунктом 11 додатку 1 Документації передбачено наступне:

"Інструкція про застосування зазначених лікарських препаратів має бути затверджена в Державному Фармакологічному центрі України. Копія надається".

Додаток 1 Документації зі змінами не містить зазначеної вище вимоги.

На підтвердження зазначеного Замовник надав протокол засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.09.2014 № 40.2 та Документацію зі змінами.

Внесені до документації конкурсних торгів зміни свідчать про те, що Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Відповідно до абзацу п'ятого частини шостої статті 18 Закону орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо замовником, генеральним замовником відповідно до цього Закону усунуто порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Згідно з абзацом другим частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені, зокрема, в абзаці п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Таким чином, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

3. ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" у Скарзі зазначило, що Замовником допущено помилку, яка може вплинути на результати торгів, а саме – у підпункті 3.5 пункту 3 розділу 5 Документації зазначено: "Лист-пропозиція, виконана згідно із додатком 3", але при цьому, форма цінової пропозиції встановлена додатком 2 Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що ним для усунення порушень, зазначених у Скарзі, до документації конкурсних торгів було внесено зміни.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Підпунктом 3.5 пункту 3 розділу 5 Документації передбачено наступне:

"Лист-пропозиція, виконана згідно із додатком 3".

Підпунктом 3.5 пункту 3 розділу 5 Документації зі змінами встановлено наступне:

"Лист-пропозиція, виконана згідно із додатком 2".

На підтвердження зазначеного Замовник надав протокол засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 18.09.2014 № 40.2 та Документацію зі змінами.

Внесені до документації конкурсних торгів зміни свідчать про те, що Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Відповідно до абзацу п'ятого частини шостої статті 18 Закону орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо замовником, генеральним замовником відповідно до цього Закону усунуто порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Згідно з абзацом другим частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені, зокрема, в абзаці п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Таким чином, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

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

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель, недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Таким чином, Замовник з урахуванням наведеної вище інформації повинен внести відповідні зміни до Документації.

Враховуючи інформацію, наведену у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, Колегією 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 за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 цінових 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.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 Департамент охорони здоров'я Хмельницької обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "21.20.1. Таблетовані цукрознижуючі препарати – 20 лотів" [оголошення № 156056, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 18.08.2014 № 66 (18.08.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ