



**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

№ 1579-р/пк-ск від 12.12.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"РУМЕД"

пров. Кірова, 2, м.Білгород-Дністровський,
Одеська область, 67700

Львівська обласна клінічна лікарня
вул. Чернігівська, 7, м. Львів, 79010

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 "РУМЕД" (надалі – Скаржник, ТОВ "РУМЕД") від 28.11.2014 № 281 (zareestrovanu в Комітеті 01.12.2014 за № 8-20/2931-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Львівською обласною клінічною лікарнею (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних

торгів на закупівлю – "32.50.1. Витратні матеріали для гемодіалізу" [оголошення № 192950, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 18.11.2014 № 131 (18.11.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника відмінити Процедуру закупівлі та провести нову процедуру закупівлі з урахуванням положень Скарги.

Рішенням Колегії від 01.12.2014 № 1509-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 01.12.2014 № 20-29.3/06-3640-дз Замовник листами від 09.12.2014 № 4095/с та № 4114/с надав пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

1. ТОВ "РУМЕД" у Скарзі повідомляє, що згідно з умовами Документації до складу всіх п'яти комплектів витратних матеріалів, що закуповуються Замовником, віднесені кровопровідні магістралі до діалізатора, сумісні з апаратами Fresenius 5008S виробництва Fresenius та порошкові картриджі лужного компонента, сумісні з апаратами Fresenius 5008S.

Скаржник вважає, що Замовник встановив у Документації штучні обмеження у вигляді вимоги щодо сумісності кровопровідних магістралей для гемодіалізу та порошкових картриджів лужного компонента тільки із апаратами Fresenius 5008S, не вказуючи інші апарати. Таким чином, Замовник, на думку ТОВ "РУМЕД", обмежує коло учасників Процедури закупівлі та дозволяє взяти участь у Процедурі закупівлі тільки представнику фірми-виробника Fresenius.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що протягом жовтня – листопада 2014 року Замовник безкоштовно отримав у власність 52 нових апарати Fresenius 5008S виробництва Fresenius, завдяки чому у Львівській обласній клінічній лікарні відбулась заміна старих апаратів для проведення процедури гемодіалізу. У зв'язку з цим, позиції "кровопровідні магістралі, сумісні з апаратами Fresenius 5008S" та "порошкові картриджі лужного компонента, сумісні з апаратом Fresenius 5008S (аналоги BiBag)" відповідають реальним потребам пацієнтів Львівської області.

Замовник зауважує, що медико-технічні вимоги до предмету закупівлі були викладені ним у такій редакції, яка дозволяє здійснити закупівлю витратних матеріалів для гемодіалізу, які мають бути сумісні з апаратами 5008S виробництва Fresenius, що використовуються Замовником і відповідають реальним потребам пацієнтів Львівської обласної клінічної лікарні.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Додатком 2 Документації визначені, зокрема, медико-технічні вимоги до комплектів витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу, а саме:

1) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з діалізатором 1,3-1,4 м²";

2) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з діалізатором 1,6-1,7 м²";

3) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з діалізатором 2,0-2,2 м²";

4) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіалізації з діалізатором 1,3-1,4 м²";

5) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіалізації з діалізатором 1,6-1,8 м²".

До всіх перелічених комплектів витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу включено "кровопрвідні магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами Fresenius 5008S виробництва Fresenius" та "порошковий картридж лужного компоненту (аналог BiBag), вміст сухого бікарбонату від 650 г, сумісний з апаратами Fresenius 5008S".

Для з'ясування обставин, викладених у Скарзі, Колегією були надіслані запити до Міністерства охорони здоров'я України, державного підприємства "Державний медичний центр сертифікації" Міністерства охорони здоров'я України та державного підприємства "Український медичний центр сертифікації" щодо надання інформації, зокрема, стосовно питань, зазначених у цьому пункті Скарги.

Станом на дату розгляду Скарги (12.12.2014) відповіді на вищевказаний запит Колегією отримано не було.

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 11.12.2014, представники Замовника повідомили, зокрема, що на апаратах Fresenius 5008S можуть використовуватись кровопрвідні магістралі до діалізаторів (артерія-вена) лише виробництва Fresenius.

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 12.12.2014, представник ТОВ "РУМЕД" зазначив, зокрема, що порошкові картриджі лужного компоненту, сумісні з апаратами Fresenius 5008S, можуть використовуватись тільки на апаратах виробництва Fresenius.

Враховуючи викладене, дії Замовника щодо формування предмету закупівлі у спосіб, визначений Документацією, обмежують коло учасників лише тими, які зможуть одночасно запропонувати до закупівлі продукцію за кожною зі складових предмета закупівлі, які визначені у Документації, у тому числі, продукцію виключно виробництва Fresenius, що є дискримінацією інших суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника, та є порушенням вимоги частини третьої статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Разом з цим, Замовником не доведена та не обґрунтована необхідність встановлення вимог Документації у вигляді, наведеному вище.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині з метою усунення дискримінаційних вимог.

2. Скаржник повідомляє, що згідно з медико-технічним вимогами до комплектів витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу в усіх п'ятих комплектах є вимога до капілярного діалізатору "стерилізація парою", та просить, зокрема, змінити вимогу до типу стерилізації діалізаторів в усіх комплектах, встановивши метод стерилізації "парою або радіацією".

За інформацією ТОВ "РУМЕД", більшість сучасних діалізаторів найвідоміших світових виробників [Nipro Corporation (Японія), B.Braun, Allmed Medical (Німеччина) та інші] стерилізується методом радіаційного опромінення.

На підтвердження зазначеної інформації Скаржник у додаток до Скарги надав копії рекламних проспектів капілярних діалізаторів Nipro, B.Braun та Allmed Medical.

ТОВ "РУМЕД" вважає, що стерилізація за методом радіаційного опромінення повністю відповідає світовим вимогам до якості продукції, встановленим директивами ЄС та США, та дозволяє отримати продукти високої якості та безпечні для життя хворих.

Зазначені вимоги Документації, на думку Скаржника, встановлюють штучні обмеження для учасників Процедури закупівлі.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що діалізатори, які постачались ТОВ "РУМЕД" в Україні, виробництва Allmed стерилізуються, зокрема, парою (а саме – діалізатори серій Polypure S та Polypure S+).

Замовник зазначає, що вказана у всіх комплектах предмету закупівлі вимога до капілярного діалізатору "стерилізація парою" пов'язана з особливостями роботи відділень хронічного гемодіалізу: велика кількість пацієнтів, а діалізатори, стерилізовані парою, не лише передбачають якісну стерилізацію, а також мінімізують витрати на фізіологічний розчин і час на підготовку до діалізу. Крім цього, під час стерилізації струменем пару з діалізатору видаляються частинки матеріалу мембрани та ендотоксини, що захищає від ендотоксичного шоку при проведенні гемодіалізу.

За інформацією Замовника, під час встановлення вищевказаної вимоги, фахівці Замовника спирались на методичні рекомендації з лікування хворих з хронічною нирковою недостатністю, згідно з якими рекомендовано до використання саме діалізатори стерилізовані парою, оскільки ця характеристика суттєво підвищує якість діалізатора, покращує параметри безпеки пацієнтів, а також дозволяє зекономити витрати на проміжку діалізатора фізіологічним розчином та пришвидшити процес підготовки витратних матеріалів до процедури діалізу.

Крім цього, Замовник повідомляє, що на даний час в Україні представлено щонайменше три виробники діалізаторів (Fresenius, Gambro, Allmed), які підтримують стерилізацію парою.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу 3 Документації встановлено, зокрема, що інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначена у додатку 2.

Додатком 2 Документації визначені, зокрема, медико-технічні вимоги до комплектів витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу, а саме:

6) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з діалізатором 1,3-1,4 м²";

7) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з діалізатором 1,6-1,7 м²";

8) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з діалізатором 2,0-2,2 м²";

9) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіафільтрації з діалізатором 1,3-1,4 м²";

10) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіафільтрації з діалізатором 1,6-1,8 м²".

До всіх перелічених комплектів витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу включено капілярні діалізатори, та встановлено вимогу "стерилізація парою".

Державне підприємство "Український медичний центр сертифікації" Міністерства охорони здоров'я України листом від 06.10.2014 № 827 повідомило Колегію, зокрема, що "стерилізація діалізаторів є технологічною процедурою їх виготовлення. Спосіб стерилізації (парою, опроміненням, газом) так чи інакше впливає на властивості кінцевого виробу. Під час розробки виробу виробник проводить валідацію процедури стерилізації, яка дозволяє отримувати гарантовано стерильні вироби із необхідними технічними характеристиками.

Опис процедури валідації міститься у низці стандартів (кожний – для окремого виду стерилізації), як міжнародних (ISO), так і національних (ДСТУ ISO). Таким чином, кінцевий споживач отримує стерильну продукцію незалежно від технології виготовлення та стерилізації виробу".

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 12.12.2014, представник Скаржника зазначив, що продукція, яку він може запропонувати до закупівлі, зокрема, капілярні діалізатори, стерилізується не парою, а радіацією, при цьому, серед продукції Allmed Medical є моделі капілярних діалізаторів, які стерилізуються парою, але такі моделі не закуповуються Скаржником, та, відповідно, не можуть бути поставлені.

ТОВ "РУМЕД" у додаток до Скарги надало копії рекламних проспектів капілярних діалізаторів виробництва Nipro (моделі лінійки "Surelyzer® DS"), Allmed Medical (моделі лінійки "Polypure") та B.Braun (моделі лінійки "Xevonta"), згідно з якими стерилізація вказаних діалізаторів проводиться гамма-випромінюванням.

Разом з цим, Замовником не доведена та не обґрунтована необхідність встановлення у Документації зазначених вище вимог.

Враховуючи інформацію, наведену вище, прийняти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише ті учасники, які зможуть запропонувати до закупівлі капілярні діалізатори, які стерилізуються виключно парою, що є дискримінацією по відношенню до інших учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

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 зазначених вище умов Документації порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, 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" 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 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 України "Про здійснення державних закупівель".

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 Львівську обласну клінічну лікарню внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Витратні матеріали для гемодіалізу" [оголошення № 192950, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 18.11.2014 № 131 (18.11.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ