



**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

№ 1588-р/пк-ск

від 15.12.2014

вих. лист від

№

Підприємство Всеукраїнської
організації інвалідів України
"Союз організацій інвалідів України"
"РЕГІОН ОПТ"

вул. Мельникова, 12, оф. 90,
м. Київ, 04050

Міністерство охорони здоров'я
України

вул. Грушевського, 7, м. Київ, 01601

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, розглянувши скаргу підприємства Всеукраїнської організації інвалідів України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ" (надалі – Скаржник, підприємство ВОІ України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ") від 08.12.2014 № 57 (zareestrovanu v Komiteti 09.12.2014 za № 8-20/3030-D3) (надалі – Скарга) щодо встановлення Міністерством охорони здоров'я України (надалі – Замовник, МОЗ України) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.2. Ендопротези та інші імпланти (5 лотів)" [оголошення № 143081, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 11.07.2014 № 40 (11.07.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів за лотами №№ 1-3, 5 та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі, "встановити порушення проведення Процедури закупівлі" та у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 09.12.2014 № 1554-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 09.12.2014 № 20-29.1/06-3746-дз Замовник листом від 09.12.2014 № 20-02/1206/35945 надав пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. За інформацією Скаржника, у документації конкурсних торгів зі змінами (надалі – Документація) Замовником вказана загальна кількість ендопротезів, яка закупляється за лотами, але не вказано, яка кількість конкретно ендопротезів закупляється відповідно до їх конфігурацій.

На думку Скаржника, таке приховування поділу конфігурацій ендопротезів призводить до штучного звуження кола учасників Процедури закупівлі, нечесної конкуренції та робить державні закупівлі МОЗ України дискримінаційним та такими, що не відповідають чинному законодавству України.

У поясненнях по суті Скарги Замовник повідомляє, що у Документації чітко визначене найменування предмета закупівлі, у тому числі, за окремими частинами предмета закупівлі та вказана кількість одиниць товару за кожним лотом, зокрема, за лотом 1 ("тотальні ендопротези кульшового суглобу цементні") – 319 одиниць.

Замовник повідомив, що існує три основні варіанти форми кістково-мозкового каналу проксимального відділу стегна людини: "лійкоподібна", "форма келиху шампанського" та "циліндрична". Ці особливості визначають "анатомічний підхід" до вибору стегового компонента ендопротеза – по формі та розмірам стегового каналу, а також визначення типу фіксації ніжки ендопротеза (проксимальний, метафізарний, дистальний тощо).

Як зазначає МОЗ України, "серед основних характеристик існуючих моделей стегового компонента ендопротеза є форма та покриття ніжки, шийково-діафізарний кут та оффсет ніжки. Імплантація ніжки ендопротеза вимагає ретельного передопераційного підбору стегового компонента, який би за формою та розмірами, типом фіксації найбільш точно відповідав анатомії проксимального відділу стегна та структурно-функціональному стану кісткової тканини пацієнта".

Замовник повідомляє, що у Документації викладені вимоги до кожного із компонентів ендопротезів за кожним із типів фіксації компонентів (наприклад, за лотом 1 – клиновидні, антиротаційного типу фіксації, з подвійним клином; за лотом 2 – клиновидні, антиротаційного типу фіксації, з потрійним клином, проксимального типу фіксації; за лотом 3 – із збереженням задньої хрестоподібної зв'язки, без збереження задньої хрестоподібної зв'язки, універсальні, з фіксованою платформою, цементної фіксації, зі збереженням задньої хрестоподібної зв'язки), зокрема, щодо стегового компоненту, стегової голівки та вертлюгового компоненту.

Відсутність у складі пропозиції конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі компонентів ендопротезів за будь-яким із типів фіксації таких компонентів призведе до неможливості забезпечення пацієнтів, які за своїми анатомо-функціональними, віковими та статевими особливостями потребують ендопротезів саме такого, а не іншого типу фіксації компонентів.

МОЗ України зазначає, що у Документації передбачена наступна вимога: "замовник за своїми потребами має право вибрати будь-які типорозміри компонентів ендопротезів у необхідних кількостях. Постачальник зобов'язаний забезпечити лікувальний заклад необхідними інструментами для проведення оперативних втручань".

На думку МОЗ України, Замовник чітко визначив предмет закупівлі (найменування окремих частин (лотів) та кількість кожної із окремих частин, а також визначив, що в залежності від необхідності лікування конкретних патологій у пацієнтів, які потребують лікування методом ендопротезування, на момент поставки товару Замовник визначить типорозміри компонентів ендопротезів у необхідних кількостях.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу 1 документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 26.11.2014 № 95, (надалі – Документація), яка оприлюднена на веб-порталі Уповноваженого органу, предметом закупівлі є: "32.50.2. Інструменти та прилади терапевтичні; приладдя, протези та ортопедичні пристрої (ендопротези та інші імпланти) – 5 лотів, зокрема:

- за лотом 1 – тотальні ендопротези кульшового суглобу цементні – 319 одиниць;
- за лотом 2 – тотальні ендопротези кульшового суглобу безцементні – 716 одиниць;
- за лотом 3 – тотальні ендопротези колінного суглобу – 184 одиниці.

Згідно з абзацом п'ятим пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником, повинна складатися з документального підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим Замовником у Документації (пункт 7 розділу 3 Документації).

Відповідно до підпункту 3 "Загальних вимог" пункту 7 розділу 3 Документації "замовник за своїми потребами має право вибрати будь-які типорозміри компонентів ендопротезів у необхідних кількостях. Постачальник зобов'язаний забезпечити лікувальний заклад необхідними інструментами для проведення оперативних втручань".

У підпункті 1 пункту 7 розділу 3 Документації Замовником встановлені наступні вимоги до лоту № 1 (тотальні ендопротези кульшового суглобу цементні), зокрема: "зважаючи на різноманітні анатомо-функціональні, вікові та статеві особливості хворих, що потребують лікування шляхом ендопротезування суглобів, учасник повинен запропонувати до закупівлі тотальні ендопротези кульшового суглоба цементного типу фіксації компонентів наступних конфігурацій:

- тотальні ендопротези кульшового суглоба цементного типу фіксації компонентів клиновидні;
- тотальні ендопротези кульшового суглоба цементного, антиротаційного типу фіксації;
- тотальні ендопротези кульшового суглоба цементного типу фіксації компонентів з подвійним клином".

У пункті 7 розділу 3 Документації Замовником встановлені наступні вимоги до предмета закупівлі за лотом № 2 (тотальні ендопротези кульшового суглобу без цементні), зокрема: "зважаючи на різноманітні анатомо-функціональні, вікові та статеві особливості хворих, що потребують лікування шляхом ендопротезування суглобів, учасник повинен запропонувати до закупівлі тотальні ендопротези кульшового суглоба цементного типу фіксації компонентів наступних конфігурацій:

- тотальні ендопротези кульшового суглобу безцементного, антиротаційного типу фіксації компонентів;
- тотальні ендопротези кульшового суглоба безцементного типу фіксації компонентів з потрійним клином;
- тотальні ендопротези кульшового суглоба безцементного типу фіксації компонентів клиновидні;

- тотальні ендопротези кульшового суглоба безцементного, проксимального типу фіксації".

У пункті 7 розділу 3 Документації Замовником встановлені наступні вимоги до предмета закупівлі за лотом № 3 (тотальні ендопротези колінного суглобу), зокрема: "зважаючи на різноманітні анатомо-функціональні, вікові та статеві особливості хворих, що потребують лікування шляхом ендопротезування суглобів, учасник повинен запропонувати до закупівлі тотальні ендопротези колінного суглоба наступних конфігурацій:

- тотальні ендопротези колінного суглоба із збереженням задньої хрестоподібної зв'язки;
- тотальні ендопротези колінного суглоба без збереження задньої хрестоподібної зв'язки;
- тотальні ендопротези колінного суглоба універсальні;
- тотальні ендопротези колінного суглобу з фіксованою платформою, цементної фіксації, зі збереженням задньої хрестоподібної зв'язки".

Представники Скаржника, присутні на засіданні Колегії, яке відбулося 12.12.2014, повідомили, що конфігурації ендопротезів, які входять до складу лотів №№ 1-3, значно відрізняються між собою за ціною. За інформацією Скаржника, відсутність у Документації необхідної кількості різних конфігурацій ендопротезів за лотами №№ 1-3 не дозволяє Скаржнику сформулювати ціну пропозиції конкурсних торгів ВОІ України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ".

Документального підтвердження інформації щодо наявності значної різниці у цінах на ендопротези різних конфігурацій за лотами №№ 1-3 Скаржник не надав.

Представник Замовника, присутній на засіданні Колегії, яке відбулося 15.12.2014, надав на розгляд Колегії для ознайомлення договір про закупівлю товарів за державні кошти від 26.06.2013 № 131Т/228/21-24, укладений з товариством з обмеженою відповідальністю "ВЕКТОР ФАРМА", щодо постачання предмета закупівлі у 2013 році, згідно з яким ціни на конфігурації ендопротезів за лотами №№ 1-3 не відрізняються між собою.

Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином встановлення Замовником зазначеної вимоги у Документації порушує його права та законні інтереси та перешкоджає подати свою пропозицію конкурсних торгів.

Скаржник не надав документального підтвердження щодо неможливості взяти участь у Процедурі закупівлі через встановлення Замовником вказаної вимоги у Документації.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині

2. У Скарзі підприємство ВОІ України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ" зазначає, що до предмета закупівлі за лотом 5 Замовником встановлені медико-технічні вимоги, які звужують коло учасників Процедури закупівлі, а саме передбачено, що діаметр стержня має становити 6,0 мм.

За інформацією Скаржника, вказаний параметр має лише конкретний виробник ендопротезів – компанія "ХМ".

Як зазначає Скаржник, діаметр стержня 6,0 мм не впливає на якісні та антропологічні характеристики предмета закупівлі за лотом № 5, а лише звужує коло учасників Процедури закупівлі та призводить до здорожчання предмета закупівлі.

На думку ВОІ України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ", керуючись світовою медичною практикою у Документацію варто внести зміни, передбачивши діаметр стержня від 5,0 мм до 6,5 мм, що дасть можливість взяти участь у

Процедурі закупівлі багатьом фірмам та призведе до здорової конкуренції та здешевлення предмета закупівлі.

Стосовно зазначеного пункту Скарги Замовник повідомляє, що нині в Україні зареєстровано близько 12 тисяч пацієнтів, які потребують лікування сколіозу хірургічним шляхом, з них близько 9 тисяч дітей мають складні сколіотичні деформації, що потребують негайного оперативного втручання.

Замовник повідомляє наступне: "конкретизація вимог щодо імплантів та інструментів для корекції складних сколіотичних деформацій хребта у дітей та підлітків зумовлено існуючою в Україні системою підготовки хірургів-ортопедів до виконання таких операцій із застосуванням конкретних конструкцій. Вказані операції є надзвичайно складними, обмежене коло спеціалістів можуть виконувати такі втручання у дітей. Вказані набори імплантів закуповуються для НДСЛ "Охматдит", адже такі операції виконуються лише в цій клініці. Вітчизняні ортопеди володіють найбільш сучасними та поширеними технологіями ендопротезування, що дозволяє використовувати надійні конструкції відомих фірм-виробників. Завдяки цьому зменшується ризик розвитку ускладнень у хворих".

Як повідомляє МОЗ України, метою закупівлі ендопротезів різної конфігурації є максимальне врахування різноманітних анатомо-функціональних, вікових та статевих особливостей хворих, що потребують ендопротезування кульшових суглобів.

У поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що встановлені медико-технічні вимоги до імплантів та інструментів для корекції складних сколіотичних деформацій хребта у дітей та підлітків характеризують сучасні медичні вироби.

Замовник повідомляє, що твердження Скаржника про те, що стержень діаметром 6,0 мм є лише у виробника "ХМ" є неправильним, оскільки за інформацією із Державного реєстру медичної техніки та виробів медичного призначення стержні діаметром 6,0 мм наявні як мінімум у двох виробників: ChM Sp. z o.o. (Польща) та STRYKER SPINE (США). Замовник повідомляє, що вказана інформація підтверджується витягами із державного реєстру за свідоцтвами про державну реєстрацію № 9520/2010 від 11.10.2012 (позиція № 9824) та № 12091/2012 від 09.11.2012 (позиція № 100).

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу 1 Документації предметом закупівлі за лотом № 5 є імпланти та інструменти для корекції складних сколіотичних деформацій хребта у дітей та підлітків.

У підпункті 5 пункту 7 розділу 3 Документації, передбачено, зокрема, що набір імплантів для корекції складних сколіотичних деформацій хребта у дітей та підлітків повинен складатись, зокрема, зі стержнів діаметром 6, 0 мм.

У складі копій матеріалів, наданих Замовником на розгляд Колегії, містяться, зокрема, копії витягів з Державного реєстру медичної техніки та виробів медичного призначення щодо державної реєстрації в Україні імплантів для лікування переломів виробництва компанії ChM Sp. z o.o та імплантів спінальних, виробництва компанії STRYKER SPINE зі стержнями діаметром 6,0 мм.

Скаржник не надав документального підтвердження інформації, що зазначеній у Документації технічній характеристиці (діаметр стержня 6,0 мм) відповідає лише продукція компанії "ХМ".

Скаржник не довів та не обґрунтував свою неспроможність взяти участь у Процедурі закупівлі через встановлення Замовником у Документації вказаної вище вимоги до предмета закупівлі.

Враховуючи викладене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. У Скарзі ВОІ України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ"

повідомляє, що між деякими учасниками Процедури закупівлі та Замовником можливий факт змови. І ці підприємства мають домовленість, що призводить до кінцевого здорожання предмета закупівлі.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Згідно із абзацами першим та другим частини шостої статті 18 Закону орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо, зокрема, суб'єкт оскарження подає скаргу щодо того самого порушення, у тій самій процедурі закупівлі і з тих самих підстав, які вже були предметом розгляду органу оскарження і щодо яких органом оскарження було прийнято відповідне рішення.

Відповідно до абзаців першого та другого частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому-п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Двадцять шостого вересня 2014 року на адресу Колегії надійшла скарга ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" від 25.09.2014 № 25/09-01 (zareestrovana v Komiteti 26.09.2014 za № 8-20/2300-D3) щодо встановлення МОЗ України дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів Процедури закупівлі.

ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" у своїй скарзі від 25.09.2014 № 25/09-01 зазначило, зокрема, що детальний опис складових частин тотального ендопротезу кульшового суглобу (стегнового компоненту, стегнової голівки, вертлюгового компоненту, безцементної чашки), звужує коло учасників торгів та надає перевагу одному виробнику чи його представнику.

На думку ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ", між деякими учасниками Процедури закупівлі та Замовником можливий факт змови.

Рішенням Колегії від 13.10.2014 № 1255-р/пк-ск ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" було відмовлено у задоволенні його скарги в цій частині.

Таким чином, інформація, наведена у цьому пункті Скарги, стосується тих самих порушень, в тій самій процедурі закупівлі і тих самих підстав, які вже були предметом розгляду органу оскарження і щодо яких органом оскарження було прийнято відповідне рішення.

Враховуючи викладене, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

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.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити підприємству Всеукраїнської організації інвалідів України "Союз організацій інвалідів України" "РЕГІОН ОПТ" у задоволенні його скарги від 08.12.2014 № 57.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ