



**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

№ 1590-р/пк-ск

від 15.12.2014

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ЛЮДМИЛА-ФАРМ"

вул. Здолбунівська, 7-д, м. Київ, 02081

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 (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "ЛЮДМИЛА-ФАРМ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ") від 12.11.2014 № 3410/14 (zareestrovanu в Комітеті 13.11.2014 за № 8-20/2789-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Міністерством охорони здоров'я України (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "21.20.1. Лікарські засоби для лікування дітей, хворих на онкологічні та онкогематологічні захворювання (44 лоти)" [оголошення № 159886, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 29.08.2014 № 74 (29.08.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі за лотами №№ 5, 19, 20 та просить, зокрема, зобов'язати Замовника визнати Процедуру закупівлі за лотами №№ 5, 19, 20 такою, що відбулась, та анулювати повідомлення про відміну торгів за вищевказаними лотами, у зв'язку з чим Скарга може бути розглянута лише за вищенаведеними лотами.

Рішенням Колегії від 13.11.2014 № 1418-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 14.11.2014 № 20-29.1/06-3440-дз Замовник листами від 01.12.2014 № 20-02/1130/34889 та від 02.12.2014 № 20-02/1145 надав матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів Колегією встановлено наступне.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, який міститься на веб-порталі Уповноваженого органу, розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулось 17.10.2014, свої пропозиції конкурсних торгів (надалі – Пропозиції) за лотами №№ 19, 20 надали такі учасники:

- Скаржник;
- приватне акціонерне товариство "Медфарком-Центр" (надалі – ПрАТ "Медфарком-Центр").

Згідно з вищевказаним протоколом свої Пропозиції за лотом № 5 надали такі учасники:

- Скаржник;
- товариство з обмеженою відповідальністю "Фра-М" (надалі – ТОВ "Фра-М").

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, який є додатком до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 31.10.2014 б/н, що міститься на веб-порталі Уповноваженого органу, Пропозиції ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ", ПрАТ "Медфарком-Центр" та ТОВ "Фра-М" були відхилені за лотами №№ 5, 19, 20, як такі, що не відповідають вимогам документації конкурсних торгів (надалі – Документація).

Згідно з витягом з протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, яка відбулась 31.10.2014, що наданий Замовником на розгляд Колегії, Процедура закупівлі за лотами №№ 5, 19, 20 відмінена відповідно до абзацу сьомого частини першої статті 30 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) у зв'язку з відхиленням всіх Пропозицій.

Інформація про відміну торгів оприлюднена на веб-порталі Уповноваженого органу 07.11.2014 [оголошення № 187779, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 07.11.2014 № 124 (07.11.2014)].

ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ" у Скарзі не погоджується з результатами торгів та пояснює це наступним.

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій, цінова пропозицій), на участь у конкурсних торгах за:

- лотом № 5 було подано дві Пропозиції від компаній:
 - 1) ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ";
 - 2) ТОВ "Фра-М";
- лотами №№ 19,20 було подано дві Пропозиції від компаній:
 - 1) ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ";
 - 2) ПрАТ "Медфарком-Центр";

Скаржник вважає прийняте рішення Замовника щодо відміни Процедури закупівлі за вищевказаними лотами неправомірним та просить, зокрема, зобов'язати Замовника скасувати повідомлення про відміну Процедури закупівлі за лотами №№ 5, 19, 20 та визнати Процедуру закупівлі за вищевказаними лотами такою, що відбулась.

Замовник стосовно зазначеного питання повідомив, що він не вбачає підстав для задоволення Скарги.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 28 Закону замовник визначає переможця торгів з числа учасників, пропозиції конкурсних торгів яких не було відхилено згідно з цим Законом (у кількості не менше двох), на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених у документації конкурсних торгів.

Абзацами першим та сьомим частини першої статті 30 Закону встановлено, що замовник відмінює торги у разі відхилення всіх пропозицій конкурсних торгів згідно з цим Законом.

Відповідно до оголошення про результати торгів [оголошення № 187779, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 07.11.2014 № 124 (07.11.2014)] Процедура закупівлі була відмінена, зокрема, за лотами №№ 5, 19, 20 у зв'язку з відхиленням всіх конкурсних пропозицій.

Таким чином, права чи законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати рішення стосовно відміни Процедури закупівлі за лотами №№ 5, 19, 20.

Це було б можливим за умови відповідності умовам Документації Пропозицій щонайменше двох учасників Процедури закупівлі за вищевказаними лотами.

У зв'язку з цим та з метою захисту прав та законних інтересів Скаржника Колегія розглянула надані Замовником для ознайомлення оригінали Пропозицій учасників Процедури закупівлі за лотами №№ 5, 19, 20 (ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ", ПрАТ "Медфарком-Центр" та ТОВ "Фра-М") та встановила наступне.

Відповідно до протоколу відхилення пропозицій конкурсних торгів б/д б/н, який є додатком до протоколу оцінки пропозицій конкурсних торгів (цінових пропозицій) від 31.10.2014 б/н, що міститься на веб-порталі Уповноваженого органу, Пропозиції ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ" за лотами №№ 5, 19, 20 та ТОВ "Фра-М" за лотом № 5 були відхилені Замовником з наступної підстави: "запропонований товар не відповідає особливим вимогам до лікарських засобів, які передбачені пунктом 7 розділу 3 Документації конкурсних торгів, а саме: "лікарські засоби повинні відповідати вимогам безпеки та ефективності при лікуванні дітей, хворих на онкологічні захворювання та/або мати позитивний досвід використання при реалізації сучасних європейських і світових стандартів надання медичної допомоги цим дітям в умовах закладів охорони здоров'я Україні або в інших країнах.

Для підтвердження відповідності особливим вимогам до предмету закупівлі, учасники повинні надати інформацію щодо проведених клінічних досліджень під час реєстрації препарату та/або позитивний досвід використання, у тому числі в Україні, запропонованого до закупівлі лікарського засобу у дітей з онкологічними захворюваннями, освітлену у провідних медичних виданнях та інших офіційних джерелах".

У пункті 7 розділу 3 Документації міститься інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі та зазначено, зокрема, наступне:

"особливі вимоги до лікарських засобів:

лікарські засоби повинні відповідати вимогам безпеки та ефективності при лікуванні дітей, хворих на онкологічні захворювання та/або мати позитивний досвід використання при реалізації сучасних європейських і світових стандартів надання медичної допомоги цим дітям в умовах закладів охорони здоров'я Україні або в інших країнах.

Для підтвердження відповідності особливим вимогам до предмету закупівлі, учасники повинні надати інформацію щодо проведених клінічних досліджень під час реєстрації препарату та/або позитивний досвід використання, у тому числі в Україні, запропонованого до закупівлі лікарського засобу у дітей з онкологічними захворюваннями, освітлену у провідних медичних виданнях та інших офіційних джерелах".

Згідно з документами, які містяться у складі Пропозицій ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ" та ТОВ "Фра-М", Скаржник та ТОВ "Фра-М" запропонували до закупівлі за лотом № 5

препарат "Клацид", за лотами №№ 19, 20 Скаржник запропонував препарат "Авелокс". ТОВ "Фра-М" за лотами №№ 19, 20 участі не приймало.

1. Щодо лоту № 5.

У складі Пропозицій ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ" та ТОВ "Фра-М" містяться відгуки щодо досвіду використання препарату "Клацид" від Центру дитячої онкогематології і трансплантації кісткового мозку Національної дитячої спеціалізованої лікарні "ОХМАТДИТ" Міністерства охорони здоров'я України від 10.09.2014 № 942 та № 941 відповідно, в яких зазначено, зокрема, наступне: "препарат "Клацид" (по 500 мг у флаконах) виробництва компанії "Abbot" використовується для лікування дітей в Центрі ДОГ та ТКМ Національної дитячої спеціалізованої лікарні "ОХМАТДИТ" МОЗ України на протязі останніх 10 років. За час застосування препарат "Клацид" продемонстрував високу ефективність при лікуванні септичних ускладнень при полі хіміотерапії у дітей з тяжкими онкогематологічними захворюваннями (лейкози та лімфоми), особливо у випадках фебрильної нейтропенії, що супроводжується легеневою симптоматикою. За час використання у пацієнтів Центру ДОГіТКМ побічних реакцій, що мали б клінічне значення, не зареєстровано, тобто препарат є клінічно безпечним у використанні у пацієнтів різного віку при даних захворюваннях".

Враховуючи викладене, Скаржник та ТОВ "Фра-М" не порушили вимоги Документації в цій частині, у зв'язку з чим їх Пропозиції за лотом № 5 були відхилені Замовником неправомірно з вищенаведеної підстави.

2. Щодо лотів №№ 19, 20.

У складі Пропозиції ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ", містяться відгуки щодо досвіду використання препарату "Авелокс" (який був запропонований Скаржником до закупівлі за лотами №№ 19, 20), а саме:

- 1) від Миколаївського обласного онкологічного диспансеру від 05.09.2014 № 12-969/01;
- 2) від комунального закладу "Клінічний онкологічний диспансер" Дніпропетровської обласної ради" від 03.09.2014 № 548/14;
- 3) від Полтавської обласної клінічної лікарні ім. М. В. Скліфосовського від 05.09.2014 № 2154;
- 4) від комунального закладу "Херсонський обласний онкологічний диспансер" Херсонської обласної ради від 08.09.2014 № 04-4/186;
- 5) від Українського науково-медичного товариства онкологів б/д б/н;
- 6) від комунального закладу "Рівненський обласний онкологічний диспансер" Рівненської обласної ради від 03.09.2014 № 869/01-07/14;
- 7) від комунальної установи "Одеський обласний онкологічний диспансер" Управління охорони здоров'я Одеської обласної державної адміністрації від 08.09.2014 № 599.

У вищевказаних відгуках відсутня інформація щодо проведених клінічних досліджень під час реєстрації зазначеного препарату та/або позитивний досвід його використання, у тому числі в Україні, у дітей з онкологічними захворюваннями.

Таким чином, Пропозиція ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ" за лотами №№ 19, 20 була відхилена Замовником правомірно з наведеної вище підстави.

Враховуючи, що Процедура закупівлі за лотами №№ 19, 20 була відмінена, а Пропозиція Скаржника за лотами №№ 19, 20 була відхилена Замовником правомірно, подальші дії Замовника, зокрема, стосовно відміни Процедури закупівлі за лотами №№ 19, 20 не порушують права та законні інтереси ТОВ "ЛЮДМИЛА-ФАРМ", у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Виходячи з інформації, наведеної у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі за лотом № 5 та завершити Процедуру закупівлі за лотом № 5 відповідно до вимог Закону.

Відповідно до частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність порушення процедури закупівлі (в 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 у 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 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 Міністерство охорони здоров'я України скасувати всі рішення, прийняті після розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників процедури закупівлі – "21.20.1. Лікарські засоби для лікування дітей, хворих на онкологічні та онкогематологічні захворювання (44 лоти)" [оголошення № 159886, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 29.08.2014 № 74 (29.08.2014)] за лотом № 5 та завершити Процедуру закупівлі за лотом № 5 відповідно до вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель".

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ