



**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

№ 240-р/пк-ск від 22.02.2013

вих. лист від

№

Приватне акціонерне товариство
"По виробництву інсулінів "Індар"

вул. Зрошувальна, 5,
м. Київ, 02099

Департамент охорони здоров'я
Івано-Франківської обласної
державної адміністрації
вул. Грушевського, 21,
м. Івано-Франківськ, 76004

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного бюлетеня
"Вісник державних закупівель"

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 24.01.2013 № 73/114-05-1310 (zareestrovano в Комітеті 25.01.2013 за № 8-20/223-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом охорони здоров'я Івано-Франківської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю "Препарати лікарські (з вмістом інсулінів та їх аналоги)" [оголошення № 358979, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 31.12.2012 № 141 (743)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

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

2) 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 (у тому числі ті, що зазначені у медико-технічній частині, які є складовою частиною документації з конкурсних торгів), або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 28.01.2013 № 95-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 28.01.2013 № 20-29.3/03-248-дз Колегією надісланий запит Замовнику щодо надання документів та пояснень по суті Скарги.

У відповідь на запит Колегії Замовник листами від 30.01.2013 № 334/03-14/09 та від 06.02.2013 № 250/03-04/60 надав документи та пояснення по суті Скарги.

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

1. ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" у Скарзі повідомляє, що відповідно до оголошення про проведення Процедури закупівлі та документації конкурсних торгів, Замовником визначено предмет закупівлі, як "24.42.1. Препарати лікарські (з вмістом інсулінів та їх аналоги)", що є порушенням, так як згідно з Додатком 5 документації конкурсних торгів "Медико-технічні вимоги" до найменувань предмету закупівлі включені та поділені за лотами види інсулінів, які відносяться за кодом Державного класифікатора до категорії 24.41.5 "Вітаміни, гормони, алкалоїди та антибіотики", до якого також можна було б віднести лот № 32 (Глюкаген 1 мг Гіпокит - порошок ліофілізований для приготування розчину для ін'єкцій по 1 мг (ІМО) у флаконах № 1 у комплекті з розчинником по 1 мл у шприцах № 1.

За твердженням Скаржника, в порушення пункту 24 частини 1 статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та пункту 2.1 Порядку визначення предмету закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06.08.2010 за № 623/17918, предмет закупівлі Замовником визначено не у порядку, встановленому законодавством у сфері державних закупівель.

Листом від 06.02.2013 № 250/03-04/60 Замовник надіслав на адресу Колегії проект змін від 06.02.2013 № 248/03-14/60 до документації конкурсних торгів Процедури закупівлі, в яких зазначено, що предмет закупівлі 24.42.1 Препарати лікарські (з вмістом інсулінів та їх аналоги) змінити та визначити як: 21.20.1 (код за ДК 016:2010) "Ліки".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" у Скарзі не надав підтвердження, яким чином внаслідок зазначеного визначення Замовником предмета закупівлі порушуються його права та законні інтереси та не підтвердив свою неспроможність, внаслідок визначення Замовником предмету закупівлі, як "препарати лікарські", взяти участь у Процедурі закупівлі.

Разом з цим, Замовник надав проект змін до документації конкурсних торгів від 06.02.2013 № 248/03-14/60, в яких він вирішив визначити предмет закупівлі як: 21.20.1 (код за ДК 016:2010) "Ліки".

Відповідно до Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016-2010 код 21.20.1 включає в себе, зокрема, ліки з вмістом інсуліну.

2. Скаржник зазначає, що на сьогоднішній день на ринку України препарати інсуліну представлені шістьма виробниками: 4 іноземними компаніями та 2 вітчизняними. Вітчизняні компанії – це ПрАТ "Індар" та ВАТ "Фармак".

Препарати інсуліну поділяються на три види за тривалістю дії: короткої дії, середньої дії та комбіновані, або в залежності від способу введення, на форми випуску – у флаконах або картриджах. Саме ці показники є визначальними під час призначення хворим на цукровий діабет лікування в залежності від перебігу захворювання.

Усі препарати, що представлені на вітчизняному ринку, сертифіковані в Україні, мають реєстраційні посвідчення, та за своїми властивостями відповідають визначеним в Україні державним стандартам фармакології. Тобто, усі препарати мають однакові фармакологічні властивості, і спрямовані на підтримку належного рівня цукру в крові інсулінозалежних хворих. Відмінність препаратів полягає лише в назвах зареєстрованих торгових марок, пакуванні, формі фасування, терміном придатності після першого відкриття препарату, способі введення - тобто, за додатковими параметрами. Деякі з препаратів мають додаткові пристрої для введення.

За твердженням Скаржника, препарати іноземного походження значно дорожчі під час закупівлі (Додаток 5 "Медико-технічні вимоги" документації конкурсних торгів, якими Замовник нав'язує ціни учасникам Процедури закупівлі на кожен Лот окремо).

Скаржник стверджує, що Замовником під час складання Технічних вимог документації конкурсних торгів за кожним Лотом було вказано термін придатності препарату після першого відкриття (28 днів у картриджах та 42 дні у флаконах), який є завищений, необґрунтований та дискримінаційний. За твердженням ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар", вказані терміни придатності значно перевищують необхідний термін придатності після першого відкриття препарату та зменшують коло потенційних учасників на кожний конкретний Лот.

За твердженням Скаржника, згідно з фінансово-економічним обґрунтуванням цільових коштів на забезпечення хворих на цукровий діабет лікарськими засобами, виробами медичного призначення та медичним обладнанням на 2013 рік, потреба хворих на цукровий діабет у препаратах інсуліну з розрахунку на одного дорослого хворого становить в середньому 50 ОД на добу, для дітей віком до 18 років з розрахунку на одну дитину - в середньому 40 ОД на добу. Тобто, обґрунтований строк придатності після першого відкриття препарату у картриджах (300 ОД) складає 8 днів, у флаконах (1000) ОД - до 21 дня.

Зазначені розрахунки, за словами Скаржника, свідчать, що достатній термін придатності препаратів інсулінів після першого використання становить 21 день.

Скаржник стверджує, що продукція, яку він пропонує має строк придатності після першого відкриття препарату 21 день у картриджі та 42 дні у флаконі, але оскільки Замовником визначені інші строки придатності препарату після його відкриття (в деяких випадках навіть гірші ніж виробництва ПрАТ "Індар"), то це все унеможливорює участь Скаржника у багатьох лотах предмету закупівлі, що в свою чергу призводить до дискримінації учасників Процедури закупівлі.

ПрАТ "По виробництву інсулінів "Індар" вважає, що під час підготовки та затвердження документації конкурсних торгів Замовником включено в умови, що дискримінують Скаржника – українського виробника інсулінів, як учасника Процедури закупівлі. І, як наслідок, такі рішення, дії чи бездіяльність Замовника, які суперечать законодавству у сфері державних закупівель, порушують право та законний інтерес Скаржника.

Листом від 06.02.2013 № 250/03-04/60 Замовник надіслав на адресу Колегії проект змін від 06.02.2013 № 248/03-14/60 до документації конкурсних торгів Процедури закупівлі, відповідно до яких Замовником виключено посилання на ціни товару та термін придатності препарату інсуліну після першого відкриття (картриджу/флакону).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У додатку 5 документації конкурсних торгів визначені медико-технічні вимоги, де, зокрема, вказані ціни за одиницю товару, вартість з урахуванням кількості, які учасники Процедури закупівлі повинні зазначити у своїх пропозиціях конкурсних торгів (відповідно до документації конкурсних торгів, розміщеної на сайті Уповноваженого органу) та терміни придатності препарату інсуліну (картриджу/флакону) після першого відкриття.

Слід зазначити, що за умови, якщо хоча б один технічний параметр обладнання, яке пропонується учасниками Процедури закупівлі, не відповідає технічним вимогам документації конкурсних торгів, пропозиція конкурсних торгів такого учасника не буде відповідати умовам документації конкурсних торгів, що є підставою для відхилення Замовником такої пропозиції конкурсних торгів.

Замовником не обґрунтовано встановлення в документації конкурсних торгів зазначених вище вимог.

Встановлення наведених в документації конкурсних торгів вимог призводить до неможливості участі у Процедурі закупівлі учасників, зокрема, Скаржника, які мають інші характеристики, ніж передбачено документацією конкурсних торгів.

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 конкурсних торгів) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, з урахуванням зазначеного вище та інформації, наданої Замовником у листі від 06.02.2013 № 250/03-04/60, Замовник має привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог Закону, зокрема, принципів: недискримінація учасників і відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутність 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.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

З огляду на викладене, наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та частиною четвертою статті 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 Івано-Франківської обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю "Препарати лікарські (з вмістом інсулінів та їх аналоги)" [оголошення № 358979, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 31.12.2012 № 141 (743)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК