



**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

№ 629-р/пк-ск від 22.04.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"Укрбіотехнологія-ТМ"

Харківське шосе, буд. 201-203,
пов. 5, каб. 10,
м. Київ, 02121

Вільнянська центральна районна
комунальна лікарня Запорізької
області

пров. Гнаровської, 6, м. Вільнянськ,
Запорізька обл., 70002

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 товариства з обмеженою відповідальністю "Укрбіотехнологія-ТМ" (надалі – Скаржник, ТОВ Укрбіотехнологія-ТМ) від 26.03.2013 № 26/03-04 (zareestrovanu в Комітеті 27.03.2013 за № 8-20/915-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Вільнянською центральною районною комунальною лікарнею Запорізької області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю "ліки" [оголошення № 063276, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25.02.2012 № 16 (759)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій 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 (ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 27.03.2013 № 432-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 27.03.2013 № 20-29.3/03-1095 Колегією до Замовника був надісланий запит про надання пояснень, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 29.03.2013 № 835 Замовник надав відповідь на запит Колегії.

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

Скаржник у Скарзі зазначає, що предмет закупівлі розділений Замовником на 2 лоти. Скаржник має намір взяти участь у Процедурі закупівлі за лотом № 2, проте, за словами Скаржника, він не може брати участь у Процедурі закупівлі, оскільки є ексклюзивним дистриб'ютором лише товарів для лікування цукрового діабету (інсулінів та цукрознижуючих препаратів у таблетованих формах), насамперед, виробництва ТОВ "Кусум Фарм", а саме тих, що включені до предмету закупівлі даного лоту виробництва ТОВ "Кусум Фарм" та, які має можливість запропонувати як еквівалентні до певних товарів предмету закупівлі із тою самою діючою речовиною, а саме:

Таблиця 1

№ з/п	Найменування лікарських препаратів (або еквівалент)	Одиниця виміру
	141. Гліменірид А10В В12	
2	Дуглімакс, таблетки 500 мг/2 мг у блістері № 30 (виробництва ТОВ "Кусум Фарм")	упаковка
	421. Метформін А10В А02	
3	Сіофор 1000 табл. в/о 1000 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
4	Метамін табл 500 мг № 30 (виробництва ТОВ "Кусум Фарм")	упаковка
5	Діаформін табл. 500 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
6	Діаформін табл. 850 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
7	Глюкофаж табл. в/плівк. обол. 850 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
	141. Гліменірид А10В В12	
11	Амарил табл. 4 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
12	Амарил табл. 3 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
13	Глімакс табл 4 мг № 30 (виробництва ТОВ "Кусум Фарм")	упаковка
14	Діапірид 4 мг таб № 30 (як еквівалент)	упаковка
15	Діапірид 3 мг таб № 30 (як еквівалент)	упаковка
16	Олтар 2 мг табл. 2 мг № 30 (як еквівалент)	упаковка
	521. Піоглітазон А10В С03	
17	Глютазон табл 15 мг № 28 (виробництва ТОВ "Кусум Фарм")	упаковка

Таким чином, Скаржник зазначає, що він не має змоги брати участь у Процедурі закупівлі із товарами, які має можливість запропонувати за конкурентними цінами. Скаржник вважає за доцільне визначити предмет закупівлі за принципом "одна позиція – один лот".

Замовник щодо зазначеного питання повідомляє, що предмет закупівлі визначений ним відповідно до вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) за показником п'ятого знака Державного класифікатора продукції і послуг 016:2012, з урахуванням потреб лікарні.

Замовник повідомляє, що Скаржник є ексклюзивним дистриб'ютором вузького кола виробників препаратів для лікування цукрового діабету, зокрема, ТОВ "Кусум Фарм", що становить лише 20% переліку цукрознижувальних препаратів, зазначених в специфікації до документації конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 24 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закуповуються замовником в межах єдиної процедури закупівлі, на участь у якій учасниками подаються пропозиції конкурсних торгів (кваліфікаційні, цінові пропозиції) або пропозиції на переговорах (у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника), або заявки (у разі застосування процедури електронного реверсивного аукціону). Предмет закупівлі визначається замовником у порядку, встановленому Уповноваженим органом.

Згідно з пунктом 35 частини першої статті 1 Закону частина предмета закупівлі (лот) - визначена замовником частина товарів, робіт чи послуг, на яку в межах єдиної процедури закупівлі учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів, або цінові пропозиції, або пропозиції на переговорах у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника. Для проведення процедури закупівлі на кожен окрему частину предмета закупівлі (лот) має бути не менше двох пропозицій, крім випадків застосування замовником процедури закупівлі в одного учасника.

Абзацом першим та другим пункту 2.1 розділу II Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921, зазначено, що предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 23 і 30 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" та на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 11 жовтня 2010 року N 457, за показником п'ятого знака (класифікаційне угруповання "категорія") із зазначенням у дужках конкретної назви товару чи послуги.

При цьому замовник може визначити окремі частини предмета закупівлі (лоти) за показниками шостого - десятого знаків зазначеного Класифікатора, а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Додатком 1 до документації конкурсних торгів визначений перелік ліків, що закуповуються Замовником за лотом № 2 (цукрознижувальні препарати).

Таблиця 2

№ з/п	Найменування лікарських препаратів (або еквівалент)	Одиниця виміру	Кількість	Ціна за одиницю, грн.
	140. Гліказид A10B			
1	Діаглізид MR табл. з модиф. вивільн. 30 мг № 30	упаковка	80	
	141. Гліменіпід A10B B12			
2	Дуглімакс, таблетки 500 мг/2 мг у блістері № 30	упаковка	10	

	421. Метформін A10B A02			
3	Сіофор 1000 табл. в/о 1000 мг № 30	упаковка	1700	
4	Метамін табл 500 мг №30	упаковка	1300	
5	Діаформін табл. 500 мг № 30	упаковка	3740	
6	Діаформін табл. 850 мг № 30	упаковка	1280	
7	Глюкофаж табл. в/плівк. обол. 850 мг № 30	упаковка	40	
	138. Глібенкламід A10B			
8	Глібенкламід табл. 5 мг № 100	упаковка	200	
9	Манініл 5 табл. 5 мг № 120	упаковка	20	
	140. Гліказид A10B B09			
10	Діабетон MR 60 мг табл. з модиф. вивільн. 60 мг № 30	упаковка	60	
	141. Гліменірид A10B B12			
11	Амарил табл. 4 мг № 30	упаковка	100	
12	Амарил табл. 3 мг № 30	упаковка	40	
13	Глімакс табл 4 мг №30	упаковка	180	
14	Діапірид 4 мг таб №30	упаковка	80	
15	Діапірид 3 мг таб №30	упаковка	60	
16	Олтар 2 мг табл. 2 мг № 30	упаковка	80	
	521. Піоглітазон A10B C03			
17	Глютазон табл 15 мг №28	упаковка	4	
	571. Репанглінід A10B X02			
18	Новонорм табл. 1 мг № 30	упаковка	20	
19	Новонорм табл. 2 мг № 30	упаковка	649	
	139. Гліквідон A10B B09			
20	Глюренорм табл. 30 мг блістер № 60	упаковка	2	

На адресу Колегії надійшов додаток до Скарги від 19.04.2013 № 19/04-01, у якому Скаржник надав на розгляд Колегії лист ТОВ "Кусум Фарм" б/д б/н, відповідно до якого ТОВ "Кусум Фарм" підтвердило, що Скаржник є ексклюзивним дистриб'ютором цукрознижуючих препаратів виробництва ТОВ "Кусум Фарм" для бюджетних продажів в Україні під торговими марками Метамін, Метамін SR, Глімакс, Дуглімакс та Глютазон.

Враховуючи надані документи та виходячи із пояснень Скаржника, ТОВ Укрбіотехнологія-ТМ" має змогу запропонувати препарати по позиціям №№ 2, 3-7, 11-17 за лотом № 2.

Таким чином, дистриб'ютори лікарських препаратів (включених до складу лоту № 2), які займаються дистрибуцією лікарських препаратів одного виробника товару і представляють цього виробника на ринку, не зможуть подати свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі.

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

Дії Замовника щодо формування лоту № 2 порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з основних принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має привести Документацію у відповідність до вимог Закону, зокрема, принципів: недискримінація учасників і відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

Виходячи з наведеного вище та наданих Скаржником документів, Колегією встановлено, що Замовник має внести відповідні зміни у Додаток 1 за позиціями №№ 2, 3-7, 11-17 лоту № 2.

Враховуючи викладене, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності 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 Вільнянську центральну районну комунальну лікарню Запорізької області внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю "ліки" [оголошення № 063276, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25.02.2012 № 16 (759)], з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК