



**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

№ 493-р/пк-ск від 04.04.2013

вих. лист від

№

Приватне акціонерне товариство
"По виробництву інсулінів "Індар"
вул. Зрошувальна, 5, м. Київ, 02099

Департамент охорони здоров'я
виконавчого органу Київської
міськради
(Київської міськдержадміністрації)
вул. Прорізна, 19, м. Київ, 01001

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) від 06.03.2013 № 276/114-03-1310 (zareestrovanu в Комітеті 11 березня 2013 року за № 8-20/694-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Департаментом охорони здоров'я виконавчого органу Київської міськради (Київської міськдержадміністрації) (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "21.20.1. Ліки (інсулін та його аналоги)" (24 лоти) за державні кошти [оголошення № 067980, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 лютого 2013 року № 16 (759)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі, зокрема, в частині встановлення дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів і просить:

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

- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність із вимогами чинного законодавства та усунути будь-які дискримінаційні умови.

Рішенням Колегії від 11.03.2013 № 308-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 11.03.2013 № 20-29.2/03-796-дз, Замовник листом від 18.03.2013 № 061-603/08 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. Скаржник повідомив, що відповідно до Технічних вимог Замовник здійснив поділ предмета закупівлі на лоти, які містять посилання на конкретні торгівельні марки різних виробників, із конкретним зазначенням термінів придатності препарату інсуліну після першого відкриття флакону (картриджу).

У зв'язку з чим, Скаржник зробив висновок, що Замовник передбачає закупівлю саме цих найменувань препаратів у вказаних кількостях.

За словами Скаржника, на сьогоднішній день на ринку України інсулін представлено шістьма виробниками: 4 іноземні компанії та 2 вітчизняні, а саме: Скаржник і ВАТ "Фармак".

При цьому, Скаржник зауважив, що препарати інсуліну поділяються на три види за тривалістю дії: короткої дії, середньої дії та комбіновані; а також, в залежності від потрібної дози для хворого на спосіб фасування: в ампули або картриджі.

На думку Скаржника, саме ці показники є визначальними під час призначення препаратів хворим на цукровий діабет, в залежності від тяжкості захворювання.

Скаржник зазначив, що всі препарати мають однакові фармакологічні властивості та спрямовані на підтримку належного рівня цукру в крові інсулінозалежних хворих.

При цьому, Скаржник вважає, що відмінність препаратів полягає лише в назвах зареєстрованих торгових марок, пакуванні, формі фасування, терміні придатності після першого відкриття, способі введення, тобто, за додатковими параметрами.

Скаржник повідомив, що Замовник встановив вимоги у Технічному завданні документації конкурсних торгів щодо кожного лоту, а саме: термін придатності препарату після першого відкриття (переважна більшість – 28 днів у картриджах та 42 дні у флаконах).

Як стверджує Скаржник, такий показник терміну придатності є завищеним, необґрунтованим, дискримінаційним, та таким, що зменшує коло потенційних учасників Процедури закупівлі.

За словами Скаржника, згідно з Фінансово-економічним обґрунтуванням цільових коштів на забезпечення хворих на цукровий діабет лікарськими засобами, виробами медичного призначення та медичними 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 – 40 ОД на добу.

У зв'язку із наведеним, Скаржник зробив висновок, що "необхідно розумний" строк придатності після відкриття препарату на 300 ОД складає 8 днів, а на 1 000 ОД – до 21 дня.

Скаржник повідомив, що оскільки продукція його виробництва має строк придатності після відкриття препарату 21 день у картриджі та 42 дні у флаконі, визначені Замовником у документації показники строку придатності препарату після його відкриття унеможливають участь Скаржника у Процедурі закупівлі за багатьма лотами, чим

порушують його права та законні інтереси, а також дискримінують Скаржника, як учасника Процедури закупівлі.

Замовник повідомив, що еквівалентність препаратів інсуліну може бути встановлена лише на основі спеціальних досліджень з результатами біологічної, токсикологічної, фармацевтичної та терапевтичної еквівалентності. Оскільки при реєстрації препаратів інсуліну в Україні бралась до уваги тільки терапевтична еквівалентність референтному препарату, встановлена лише у відкритих порівняльних дослідженнях (згідно з чинним законодавством), препарати різних видів інсуліну різних виробників не можна вважати еквівалентними відповідно до положень регуляторних органів ЄС та США.

Замовник зауважив, що Скаржник у Скарзі навів помилкові розрахунки стосовно проведення замісної терапії, оскільки не врахував необхідність використання одночасно препаратів короткої та подовженої дії (у середньому в співвідношенні 50 % на 50 %).

Як зазначив Замовник, рекомендована для розрахунків потреба одного хворого в інсуліні складає приблизно 50 ОД на добу: 25 ОД інсуліну короткої та 25 ОД подовженої дії. Отже, з терміном придатності після першого відкриття препарату "42 дні – використовується 1050 ОД – повністю всі 1 000 ОД у флаконі одного виду препарату".

Замовник стверджує, що існує потреба в закупівлі різних видів інсуліну різних виробників відповідно до призначень лікарів.

За словами Замовника, розрахунки для закупівлі препаратів інсуліну формуються відповідно до складеного районними ендокринологами оперативного реєстру хворих на цукровий діабет, які отримують інсулінотерапію.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Абзацом п'ятим частини першої статті 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

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

У Технічних вимогах, наведених у додатку 4 до документації конкурсних торгів, Замовник вказав конкретні торгівельні марки інсулінів і передбачив можливість надання учасниками Процедури закупівлі їх еквівалентів.

При цьому, у додатку 4 до документації конкурсних торгів викладені Технічні вимоги, зокрема, щодо терміну придатності після першого відкриття, а саме:

- лот №№ 1-3, 5-7, 11-13, 16, 19-21, 24 – 28 днів;
- лот №№ 4, 10, 17-18 – 42 дні;
- лот №№ 8-9, 14-15, 22-23 – 21 день.

Встановлення наведених в документації конкурсних торгів вимог в частині терміну придатності після першого відкриття призводить до неможливості взяти участь у Процедурі закупівлі учасників, зокрема, Скаржника, наприклад, за лотами №№ 1-3, 5-7, 11-13, 16, 19-21, 24, які мають препарати з характеристиками, відмінними від визначених у документації конкурсних торгів.

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

Зазначені вище дії Замовника порушують вимоги абзацу п'ятого частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону, якими передбачена

недискримінація учасників, і порушують права та законні інтереси, зокрема, Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі.

Отже, Замовник має внести зміни до документації конкурсних торгів у цій частині.

2. Скаржник повідомив, що в оголошенні про проведення Процедури закупівлі і в "Істотних умовах договору" Замовник визначив місцем поставки: м. Київ, вул. Пшенична, 16, аптечна база комунального підприємства "Фармація".

Однак, як зауважив Скаржник, Замовник не вказав, що "дана процедура" здійснюється на безоплатній основі.

За словами Скаржника, він неодноразово був переможцем процедур закупівель, проведених Замовником, і перш ніж здійснити поставку на КП "Фармація" переможець торгів має сплатити вартість за зберігання продукції, яка фактично є власністю Замовника.

Скаржник стверджує, що такі дії Замовника не дають змоги учаснику Процедури закупівлі спрогнозувати всі витрати на здійснення поставки та призводять до додаткових витрат.

Як вважає Скаржник, дана вимога Замовника суперечить принципу "запобігання корупційним діям і зловживанням".

Замовник повідомив, що в оголошенні окремим пунктом повідомляється про обов'язкове надання листа (оригіналу) щодо гарантування учасником Процедури закупівлі сплати коштів (відшкодування витрат) за зберігання інсулінів на аптечній базі КП "Фармація" та розподілу їх через аптечну мережу КП "Фармація" відповідно до наданого розрахунку витрат.

За словами Замовника, витрати на зберігання не повинні впливати на вартість продукції.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

У пункті 1.3 розділу 1 та підпункті 5.2 "Істотних умов, які обов'язково включаються до договору про закупівлю" розділу 6 документації конкурсних торгів Замовник визначив місцем поставки: "м. Київ, вул. Пшенична, 16, аптечна база комунального підприємства "Фармація".

Разом з цим, оголошення про Проведення процедури закупівлі та документація конкурсних торгів не містять інформації щодо необхідності понесення учасником Процедури закупівлі – переможцем зазначених витрат.

Отже, у Колегії відсутні підстави для зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів у цій частині.

Враховуючи викладене у пункті 1 цього рішення, Колегією встановлено, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацом двадцять першим 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.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для часткового задоволення Скарги.

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.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, 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 виконавчого органу Київської міськради (Київської міськдержадміністрації) внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "21.20.1. Ліки (інсулін та його аналоги)" (24 лоти) за державні кошти [оголошення № 067980, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 25 лютого 2013 року № 16 (759)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК