



**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

№ 663-р/пк-ск від 25.04.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "СКАЙ ФАРМ"
бульв. Вадима Гетьмана, 1, м. Київ,
03057

Державна установа "Інститут патології
крові та трансфузійної медицини
АМН України"
вул. Генерала Чупринки, 45, м. Львів,
79044

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, розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "СКАЙ ФАРМ" (надалі – Скаржник) від 11.04.2013 № 54 (zareestrovanu в Комітеті 16 квітня 2013 року за № 8-20/1205-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державною установою "Інститут патології крові та трансфузійної медицини АМН України" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Ліки" 2 лоти [оголошення № 062693, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 13 лютого 2013 року № 12/9 (755/9)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить:

- 1) прийняти Скаргу до розгляду.
- 2) зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 16.04.2013 № 582-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 16.04.2013 № 20-29.3/03-1425-дз Замовник листом від 16.04.2013 № 232 надав завірени копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

Скаржник у Скарзі повідомив, що Замовником у лоти № 1 та 2 включено препарати, які можуть поставити обмежене коло учасників торгів, а саме:

Лот 1 – 21.20.11 Ліки з умістом пеніциліну та інших антибіотиків:

№	Міжнародна назва, зазначена Замовником	Зареєстрований в Україні препарат, виробник
1	Ертапенем, ліоф. пор. д/ін. 1 г	ИНВАНЗ® Ліофілізат для приготування розчину для ін'єкцій по 1 г у флаконах № 1, № 5, Лабораторії Мерк Шарп і Доум Шибре, Франція
4	Ідарубіцин, капс. 10 мг	ЗАВЕДОС Капсули по 10 мг № 1, Актавіс Італія С. п. А., Італія

Лот 2 – 21.20.13-80.00 Ліки з умістом алкалоїдів або їх похідних, але не гормонів чи антибіотиків:

№	Міжнародна назва, зазначена Замовником	Зареєстрований в Україні препарат, виробник
1	Адеметіонін, пор. д/і 400 мг	ГЕПТРАЛ® Порошок ліофілізований для приготування розчину для ін'єкцій по 400 мг у флаконах № 5 у комплекті з розчинником по 5 мл в ампулах № 5, Фармар С.А., Греція ФАМАР ЛЕГЛЬ, Франція
2	Апрепитант, капс. 125 мг та 2х80 мг	ЕМЕНД Комбі-упаковка № 3: капсули по 80 мг № 2 + капсули по 125 мг № 1, Мерк Шарп і Доум Б.В., Нідерланди Мерк Шарп і Доум Корп., США
3	Бендамустину гідрохлорид, пор. д/інф. 100 мг, пор. д/інф. 25 мг	РИБОМУСТИН Порошок для приготування концентрату для приготування розчину для інфузій по 100 мг у флаконах № 1, № 5, Лаборатор Тиссен С.А. (виробник готової лікарської форми (всі стадії виробництва, вторинна упаковка)), Бельгія Онкотек Фарма Продукціон ГмбХ (виробник готової лікарської форми (всі стадії виробництва, вторинна упаковка)), Німеччина Теммлер Верке ГмбХ (пакувальник (вторинна упаковка), випускаючий контроль), Німеччина
6	Децитабін, ліоф. пор. д/інф. 50 мг	ДАКОГЕН Ліофілізат для приготування розчину для інфузій по 50 мг у флаконах № 1, Янссен Фармацевтика Н.В., Бельгія Пі Сі Ейч Фармакеміе Б.В., Нідерланди
8	Іматиніб, табл. 400 мг	ГЛІВЕК® Таблетки, вкриті оболонкою, по 400 мг № 10х3 у блістерах, Новартіс Фарма Штейн АГ, Швейцарія
9	Ітраконазол, р-н 10 мг/мл фл. 150 мл	ОРУНГАЛ® Розчин для перорального застосування, 10 мг/мл по 150 мл у флаконах № 1 з дозатором, Янссен Фармацевтика Н.В., Бельгія

10	Каспофунгін, пор. д/ін. 50 мг, пор. д/ін. 70 мг	КАНСИДАЗ® Порошок ліофілізований для приготування розчину для інфузій по 70 мг, 50 мг у флаконах № 1, Мерк Шарп і Доум Б.В., Нідерланди ОСО БіоФармасьютикалз Мануфактуринг ЛЛС, США Мерк Шарп і Доум Корп., США Лабораторії Мерк Шарп і Доум Шибре, Франція
12	Ленограстім, пор. д/ін. 33,6 млн. МО	ГРЕНОЦИТ®34 Ліофілізат для розчину для ін'єкцій 33,6 млн. МО (263 мкг) у флаконах № 5 у комплекті з розчинником (вода для ін'єкцій) по 1 мл в ампулах № 5, Санофі Вінтроп Індастрія, Франція
13	Мікафунгін, р-н д/інф. 100 мг фл.	МІКАМІН Порошок для приготування розчину для інфузій по 100 мг у флаконах № 1, Астеллас Тояма Ко. Лтд (виробник готової лікарської форми (всі стадії виробництва, фасування в первинну упаковку)), Японія Астеллас Ірландія Ко. Лтд. (пакувальник (вторинна упаковка), випускаючий контроль), Ірландія
14	Нілотиніб, капс. 200 мг	ТАСИГНА Капсули тверді по 200 мг № 28 (14x2), № 28 (4x7), Новартіс Фарма Штейн АГ, Швейцарія
18	Цитарабін, пор. для приг. р-ну д/ін. 1000 мг	ЦИТОЗАР® Порошок ліофілізований для приготування розчину для ін'єкцій по 1000 мг у флаконах № 1, Пфайзер Італія С.р.л. (для упаковки з попереднім дизайном), Італія Актавіс Італія С.п.А., Італія

Оскільки, як зазначає Скаржник, виробники цих ліків мають певне коло дистриб'юторів, та не бажають його розширювати, тому наявність у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) вимоги щодо надання відповідного гарантійного листа від виробника товару обмежує коло учасників до числа дистриб'юторів виробників.

Скаржник зазначив, що не маючи гарантійних листів від виробників, з якими Скаржник не перебуває у договірних відносинах, неможливо запропонувати інші препарати, які входять до предмету закупівлі.

У своїх поясненнях Замовник повідомив, що визначення і формування предмета закупівлі відповідає статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та наказу Мінекономіки від 26.07.2010 № 921 "Про затвердження Порядку визначення предмета закупівлі".

Зі слів Замовника, у зв'язку з цим, учасникам Процедури закупівлі дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів як щодо предмета закупівлі в цілому, так і щодо визначених частин предмета закупівлі – лотів.

Замовник зазначив, що лот № 1 – 21.20.11 Ліки з умістом пеніциліну та інших антибіотиків, включає антибіотики широкого спектру дії для забезпечення лікування у онкохворих різноманітних госпітальних інфекцій в комбінаціях та в якості монотерапії. Враховуючи навантаження на онкохворих лікарськими засобами хіміотерапії, пригнічення імунітету, нормальній діяльності органів і систем, необхідно застосовувати препарати з високою ефективністю та з потенційно низьким рівнем побічної дії, з врахуванням безпечного переходу одного антибіотику на інший. Активна дія цих лікарських засобів спрямована безпосередньо на ракову пухлину. Тому, для забезпечення повноцінного циклу лікування необхідно закуповувати препарати єдиним лотом.

В лот № 2 – 21.20.13 Ліки з умістом алкалоїдів або їх похідних, але не гормонів чи антибіотиків, включені антинеопластичні та імуномодельючі засоби, які застосовують для проведення хіміотерапії та засоби, що впливають на травну систему і метаболізм,

протигрибкові засоби для системного застосування, засоби, що впливають на структуру і мінералізацію кісток, систему крові та гемопоез, які застосовуються для забезпечення усунення побічної дії хіміотерапії та в цілому забезпечують закінчений цикл лікування окремих патологій. Вказані лікарські засоби здатні пролонгувати дію лікарських засобів, які визначені в лоті № 1 і мінімізувати їх побічні ефекти. Тому, для забезпечення повноцінного циклу лікування необхідно закуповувати препарати єдиним лотом.

Замовник зазначив, що лікарські засоби на територію України поставляються не виробниками, а їх представниками, дисриб'юторами та іншими особами, які мають відповідні контракти/договори на придбання вказаних лікарських засобів.

Замовник повідомив, що якщо лікарський засіб представлено на ринку України лише єдиним виробником, це не може розглядатися як монополія та обмеження кола учасників, тому що виробники в Україні не практикують ексклюзивної дистрибуції, а в свою чергу, кожен виробник має не менше 10 дистриб'юторів, які мають можливість постачати лікарські засоби, що входять до предмету закупівлі, на території України.

У зв'язку з цим, як зазначає Замовник, такі представники, дистриб'ютори, теж мають можливість взяти участь у Процедурі закупівлі та запропонувати всі найменування лікарських засобів.

Також, Замовник просить прийняти до уваги, що стан надання високоспеціалізованої медичної допомоги хворих на множинну меланому, індолетні неходжкінські лімфоми, хронічну лімфоцитарну лейкемію, хронічну мієлоїдну лейкемію різних стадій розвитку напряду, залежить від забезпеченості Замовника антинеопластичними та імуномодельючими засобами. Спеціалісти Замовника мають 25 річний досвід надання невідкладної та планової медичної допомоги хворим на онкогематологічні захворювання, які обслуговують хворих з одинадцяти регіонів України, що складає 1200 осіб, які на сьогоднішній день залишились без лікарських засобів. Відсутність ліків з початку року повністю блокує надання високоспеціалізованої медикаментозної допомоги хворим на онкогематологічні захворювання, що призводить до виконання планових завдань поставлених перед клінікою Замовника Національною академією медичних наук.

Фактично, як зазначає Замовник, може бути спричинена непоправна шкода пацієнтам, хворим на вищезазначені онкогематологічні захворювання, оскільки несвоєчасна закупівля ліків ставить під загрозу результати проведеної попередньо терапії. Більш того, переривання терапії може призвести до погіршення стану пацієнтів та у певних випадків, спричинити смерть пацієнта.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 24 частини першої статті 1 Закону встановлено, що предмет закупівлі - товари, роботи чи послуги, які закуповуються замовником у межах єдиної процедури закупівлі, на участь в 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 заявки, або цінові пропозиції, або пропозиції на переговорах у разі застосування процедури закупівлі в одного учасника.

Відповідно до пункту 2.1 Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 06.08.2010 за № 623/17918 (зі змінами), предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 23 і 30 частини першої статті 1 Закону та на основі Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та

споживчої політики від 11.10.2010 № 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 Класифікатора (класифікаційні угруповання "підкатегорія" і "тип"), а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації предметом закупівлі є – "Ліки (2 лоти), Код 21.20.1".

Додатком 5 до документації конкурсних торгів визначені товари, зокрема, які є предметом закупівлі:

№	Міжнародна назва	Форма випуску, дозування	Од. вим	Кількість
Лот 1 - 21.20.11 Ліки з умістом пеніциліну та інших антибіотиків				
1	Ертапенем	ліоф. пор. д/ін 1г	фл	300
2	Доксорубіцин ШР	пор. д/ін. 50мг	фл	780
3	Дорипенем	пор. д/ін 500мг	фл	200
4	Ідарубіцин	капс. 10мг	капс.	40
5	Меропенем	пор. д/ін 1000мг	фл	1500
6	Тейкопланін	пор. д/і 400мг фл.	фл	500
Лот 2 -21.20.13-80.00 Ліки з умістом алкалоїдів або їх похідних, але не гормонів чи антибіотиків				
1	Адеметіонін	пор. д/і 400 мг	фл	1000
2	Апрепитант	капс. 125мг та 2х80мг	курс доза	100
3	Бендамустину гідрохлорид	пор. д/інф. 100мг	фл	180
		пор. д/інф. 25мг	фл	300
4	Бортезоміб	пор. д/інф. 3,5мг	фл	200
5	Вориконазол	пор. для приг р-ну д/ін. 200мг	фл	50
6	Децитабін	ліоф. пор д/інф. 50мг	фл	25
7	Езомепразол	пор. д/ін. 40мг фл	фл	500
		табл. 40мг	табл	1680
8	Іматиніб	табл 400 мг	табл	750
9	Ітраконазол	р-н 10мг/мл фл 150мл	фл	40
10	Каспофунгін	пор. д/ін 50мг	фл	26
		пор. д/ін 70мг	фл	2
11	Кислота золедронова	конц. д/п інф. р-ну 4мг фл. 5мл	фл	80
12	Леногратім	пор. д/ін 33,6млн МО	фл	800
13	Мікафунгін	р-н д/інф. 100мг фл	фл	20
14	Нілотиніб	капс. 200мг	капс	5852
15	Розчин електролітів для парентерального харчування	Р-н електролітів для парентерального харчування у поліетиленовому контейнері по 500 мл, 100мл містять: натрію хлориду 680мг, калію хлориду 30мг, магнію хлориду гексагідрату 20мг, кальцію хлориду дигідрату 37мг, натрію ацетату тригідрату 327 мг, кислоти L-малонової 67мг	поліетилен. контейнер	3000

16	Флударабін	ліоф. пор. д/приг р-ну д/інф.50мг	фл	300
17	Циклоспорин	капс. 100мг	капс.	3000
18	Цитарабін	пор.для приг р-ну д/ін. 1000мг	фл	200

Пунктом 7 розділу III Документації визначено, зокрема, що учасники повинні надати в складі пропозиції конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником, а саме: з метою запобігання закупівлі фальсифікатів та отримання гарантій на своєчасне постачання товару у кількості, якості та зі строками придатності, яких вимагає ця документація учасник надає оригінал гарантійного листа виробника (представництва, філії виробника якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України) або представника, дилера, дистриб'ютора, уповноваженого на це виробником, яким підтверджується можливість поставки товару, який є предметом закупівлі цих торгів та пропонується учасником, у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією та пропозицією учасника торгів.

При цьому, Скаржником не надано документально підтвердження неможливості надання гарантійних листів від виробників (представництв, філій виробника якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України) або представників, дилерів, дистриб'юторів, уповноважених на це виробниками.

Разом з цим, Скаржником не доведено, що формування предмету закупівлі Замовником у спосіб, передбачений Документацією порушує його права та законні інтереси та Скаржником документально не підтверджено неспроможність взяти участь у Процедурі 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.

Наведені вище обставини свідчать про відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити товариству з обмеженою відповідальністю "СКАЙ ФАРМ" у задоволенні його скарги від 11.04.2013 № 54.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК