



**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

№ 494-р/пк-ск від 04.04.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "Діагностичні
системи України"
вул. Багговутівська, 8/10, м. Київ,
04107

Броварська центральна районна
лікарня головного управління
охорони здоров'я Київської
облдержадміністрації
вул. Шевченка, 14, м. Бровари,
Київська обл., 07400

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 "Діагностичні системи України" (надалі – Скаржник, ТОВ "Діагностичні системи України") від 20.02.2013 № 58 (zareєстровану в Комітеті 21 лютого 2013 року за № 8-20/530-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Броварською центральною районною лікарнею головного управління охорони здоров'я Київської облдержадміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Препарати фармацевтичні різні – 15 лотів" [оголошення

№ 019506, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 21 січня 2013 року № 6 (749)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

1. Прийняти Скаргу до розгляду.
2. Призупинити Процедуру закупівлі.
3. Зобов'язати Замовника внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 21.02.2013 № 225-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 21.02.2013 № 20-29.3/03-579-дз Замовник листами від 25.02.2013 № 537, від 15.03.2013 № 752 та від 27.03.2013 № 889 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.

1. ТОВ "Діагностичні системи України" у Скарзі повідомило, що Додаток 1 до документації конкурсних торгів не відповідає вимогам статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), оскільки в даному додатку відсутній детальний опис товарів, які є предметом закупівлі, що не дає можливості учаснику підготувати свою пропозицію конкурсних торгів.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону документація конкурсних торгів повинна містити, зокрема, інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, в тому числі відповідну технічну специфікацію (у разі потреби - плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі). При цьому технічна специфікація повинна містити: детальний опис товарів, робіт, послуг, що закуповуються, в тому числі їх технічні та якісні характеристики; вимоги щодо технічних і функціональних характеристик предмета закупівлі, у разі якщо опис скласти неможливо або якщо доцільніше зазначити такі показники; посилання на стандартні характеристики, вимоги, умовні позначення та термінологію, пов'язану з товарами, роботами чи послугами, що закуповуються, передбачені існуючими міжнародними або національними стандартами, нормами та правилами.

Додатком 1 до документації конкурсних торгів визначені медико-технічні вимоги, які містять опис товарів.

Разом з цим, Замовник рішенням комітету з конкурсних торгів від 06.02.2013 № 14 вніс зміни до документації конкурсних торгів, згідно з якими деякі позиції Додатку 1 викладено в наступній редакції:

№ п/п	Вимоги документації конкурсних торгів	Вимоги документації конкурсних торгів із змінами
	<i>Лот-1 перев'язувальні матеріали</i>	<i>Лот-1 перев'язувальні матеріали</i>
6	Марля медична бавовно паперова вибілена шириною 90 см – 18000 рул.	Марля медична бавовно паперова вибілена шириною 90 см – 18000 м
9	Пластирі бактерицидні тип Водостійкий (на ПВХ основі)	Пластирі бактерицидні тип Водостійкий (на ПВХ основі) (розміри 1,9х7,2 см або 2,5х7,6 см)

10	Пластирі бактерицидні тип Еластик (на основі еластичної тканини)	Пластирі бактерицидні тип Еластик (на основі еластичної тканини) (розміри 1,9х7,2 см або 2,5х7,6 см)
	<i>Лот-3 виробу гумові</i>	<i>Лот-3 виробу гумові</i>
1	Грілка комбінована типу А3; Б 3	Грілка комбінована типу Б 3
4	Пузир для льоду	Пузир для льоду № 2
	<i>Лот-6 одяг та виробу медичного призначення одноразового використання</i>	<i>Лот-6 одяг та виробу медичного призначення одноразового використання</i>
1	Бахіли одноразові (з нетканого матеріалу) 900 шт	Бахіли одноразові (з нетканого матеріалу) 1900 шт Матеріал – поліетилен Товщина не менш, ніж 0,04 мм Розтяг 60-120 % Розмір, висота та довжина 15х39 см
2	Комплект для немовлят	Комплект для немовлят, стерильний, у складі: Пелюшка 60х80 см, спанлейс – 2 шт. Серветка 20х20 см, спанлейс – 2 шт. Пелюшка 40х60 см поглинаюча – 1 шт.
3	Комплект одягу для роділля, стерильний	Комплект одягу для роділля, стерильний, у складі: Сорочка СМС – 1 шт. Бахіли-міні – 1 п. Берет Шарлот – 1 шт.
4	Комплект акушерський № 3, стерильний	Комплект акушерський № 3, стерильний, у складі: Простирadlo 120х80 см – 1 шт. Пелюшка 60х80 см – 2 шт. Пелюшка 40х60 см поглинаюча – 1 шт. Сорочка для породіллі – 1 шт. Бахіли-міні – 1 п. Берет Шарлот – 1 шт. Прокладка гінекологічна – 1 шт.
5	Комплект одягу захисного протичумний	Комплект одягу захисного протичумний, не стерильний, у складі: Халат – 1 шт. Піжама – 1 шт. Косичка-шолом – 1 шт. Бахіли високі – 1 п. Рушник – 1 шт. Респіратор – 1 шт.
6	Комплект одягу захисного Анті-Снід	Комплект одягу захисного Анті-Снід, у складі: Халат хірургічний непромокальний – 1 шт. Фартух непромокальний – 1 шт. Бахіли непромокальні – 1 шт. Шолом – 1 шт. Нарукавники непромокальні – 1 п. Маска тришарова – 6 шт.
8	Набір для гінекологічного огляду № 4	Набір для гінекологічного огляду № 4, у складі: Серветка 50х40 – 1 шт. Дзеркало – 1 шт.

		Шпатель фолькмана – 1 шт. Щіточка ендоцервікальна – 1 шт. Оглядова рукавичка – 1 пара Скло предметне – 2 шт. Бахіли полет – 1 пара
10	Комплект для абортів, стерильний	Комплект для абортів, стерильний Покриття 80х140 операційне Покриття 70х80 операційне Пелюшка поглинаюча 60х60 Бахіли полет – 1 пара Серветка поглинаюча 15020 – 2 од.
11	Бахіли одна розові (з нетканого матеріалу) – 1000 шт.	виключено
	<i>Лот 9 реагенти для клініко-діагностичної лабораторії</i>	<i>Лот 9 реагенти для клініко-діагностичної лабораторії</i>
1	Антиген кардіоліпіновий для РЗК – 65 упак.	4 упак.
2	Антиген кардіоліпіновий для РМП – 4 упак.	65 упак.

На підтвердження зазначеного Замовник надав копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 06.02.2013 № 14 та зміни до документації конкурсних торгів.

На засідання Колегії, яке відбулось 13.03.2013, представник Скаржника Синьова К. С. погодилась із зазначеними змінами до документації конкурсних торгів.

2. У Скарзі ТОВ "Діагностичні системи України" повідомило, що вимога, встановлена Замовником у пункті 7 розділу III документації конкурсних торгів, стосовно надання оригіналів гарантійних листів безпосередньо виробником, є дискримінаційною.

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів визначено, зокрема, що інформація про відповідність запропонованих товарів медико-технічним вимогам цієї документації повинна бути підтверджена "оригіналами (оригіналом) гарантійних (гарантійного) листів (листа), наданих безпосередньо виробником (якщо Учасник не є виробником, який підтверджує можливість поставки товару, що є предметом закупівлі цих торгів, у необхідній кількості, необхідної якості та в потрібні терміни, зазначеного в Додатку 1 стосовно тієї частини предмету закупівлі, яку Учасник пропонує постачати за договором), в листі (листах) повинно бути вказано також № вісника та номер оголошення Замовника про проведення відкритих торгів на дату закупівлі)".

Разом з цим, Замовник рішенням комітету з конкурсних торгів від 06.02.2013 № 14 вніс зміни до документації конкурсних торгів, згідно з якими пункт 7 розділу III документації конкурсних торгів викладено в наступній редакції:

"оригіналами (оригіналом) гарантійних (гарантійного) листів (листа) від виробників (виробника), представництв (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 документацією конкурсних торгів та пропозицією учасника торгів, зазначеного в Додатку 1 стосовно тієї частини предмету закупівлі, яку Учасник пропонує постачати за договором (в листі (листах) повинно бути вказано також № вісника та номер оголошення Замовника про проведення відкритих торгів на дану закупівлю)".

На підтвердження зазначеного Замовник надав копію протоколу засідання комітету з конкурсних торгів від 06.02.2013 № 14 та зміни до документації конкурсних торгів.

На засіданні Колегії, яке відбулось 13.03.2013, представник Скаржника Синьова К. С. не погодилась із зазначеними змінами до документації конкурсних торгів.

Листом від 14.03.2012 № 74 Скаржник надав доповнення до Скарги, в яких повідомив, що позиція № 12 Лоту № 12 Додатку 1 до документації конкурсних торгів обмежує конкуренцію та призводить до дискримінації учасників, оскільки даній позиції відповідає лише один єдиний зареєстрований в Україні швидкий імунохроматографічний тест для діагностики мульти-інфекцій, а саме: швидкі тести імунохроматографічні для діагностики особливо небезпечних інфекційних захворювань "New Vision Diagnostis "Профітест" "Швидкий тест для діагностики мільти-інфекції (ВІЛ, гепатит С, гепатит В HBsAg, сифіліс), тест-картки (цільна кров/сироватка/плазма)" виробництва InTec PRODUCTC.INC, China (Китай).

Скаржник зазначив, що єдиним представником виробника InTec PRODUCTC.INC, China (Китай) в Україні є компанія ТОВ "Нью Віжн Солюшнз", яка являється одним із структурних підрозділів New Vision Holding, що об'єднує під єдиним управлінням виробництво та поставки.

Скаржник повідомив, що звернувся до компанії ТОВ "Нью Віжн Солюшнз", яка є офіційним представником виробника InTec PRODUCTC.INC, China, щодо надання гарантійного листа для участі у Процедурі закупівлі, на що отримав відмову, аргументуючи це тим, що було вже надано гарантійного листа для участі саме у цій процедурі закупівлі певній компанії.

Скаржник зазначає, що дистриб'юторами продукції, виробництва InTec PRODUCTC.INC, China, зі слів співробітника ТОВ "Нью Віжн Солюшнз", є: ТОВ "НВП Хімек", ТОВ "Формед", ТОВ "Прогресивні Медтехнології". Скаржник звернувся до зазначених компаній з проханням надати гарантійний лист, але дані листи були залишені без розгляду.

При цьому, як повідомляє Скаржник, лише один дистриб'ютор, а саме – ТОВ "Прогресивні Медтехнології", надало письмово відмову, в якій посилаючись на представництво виробника, зазначило про видачу лише одного гарантійного листа для участі у цих торгах.

На підтвердження зазначеної інформації Скаржник надав на розгляд Колегії, зокрема, копію листа ТОВ "Прогресивні Медтехнології" від 24.01.2013 № 2.

Таким чином, Скаржник вважає, що зазначені зміни до документації конкурсних торгів, стосовно надання гарантійних листів, є дискримінаційними та такими, що обмежують конкуренцію.

На засіданні Колегії, яке відбулось 22.03.2013, представник Скаржника Синьова К. С. повідомила, що не може надати гарантійний лист тільки по позиції № 12 лоту № 12.

Замовник з цього питання повідомив, що гарантійний лист – це гарантія Замовнику постачання необхідних для лікувального фармацевтичних препаратів.

Замовник повідомив, що звернувся до всіх суб-дистриб'юторів, до яких звертався Скаржник, з офіційними листами стосовно звернення до них Скаржника за гарантійним листом щодо можливості поставки товару "Швидкий тест імунохроматографічний для діагностики мульти-інфекції (ВІЛ, гепатит С, гепатит В HbsAg, сифіліс)". Замовник отримав офіційну відповідь від ТОВ "НВП Хімек", ТОВ "Терра-Мед" та ТОВ "Формед" про те, що Скаржник за гарантійним листом до них не звертався.

Зі слів Замовника, єдиний суб-дистриб'ютор – ТОВ "Прогресивні Медтехнології" підтвердив, що Скаржник звертався за наданням гарантійного листа.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів із змінами від 06.02.2013 визначено, зокрема, що інформація про відповідність запропонованих товарів медико-технічним вимогам цієї документації повинна бути підтверджена "оригіналами (оригіналом) гарантійних (гарантійного) листів (листа) від виробників (виробника), представництв (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 документацією конкурсних торгів та пропозицією учасника торгів, зазначеного в Додатку 1 стосовно тієї частини предмету закупівлі, яку Учасник пропонує постачати за договором (в листі (листах) повинно бути вказано також № вісника та номер оголошення Замовника про проведення відкритих торгів на дану закупівлю)".

Замовник надав на розгляд Колегії, зокрема, такі документи:

1) копію листа від 19.03.2013 № 782, відповідно до якого Замовник просить "New Vision Solutions Limited" (Гонконг) надати інформацію щодо того, чи надає "New Vision Solutions Limited" (Гонконг), як утримувач ексклюзивних прав дистрибуції на території України, гарантійний лист потенційним учасникам конкурсних торгів щодо можливості поставки швидких тестів імунохроматографічних для діагностики мільти-інфекції;

2) копію листа "New Vision Solutions Limited" (Гонконг) від 20.03.2013 б/н, в якому "New Vision Solutions Limited" підтвердило, що надає гарантійні/авторизаційні листи для участі у конкурсних торгів своїм авторизованим суб-дистриб'юторам, які підтвердили спроможність виконання обов'язків по забезпеченню продаж на території України;

3) копію листа від 20.03.2013 № 791, відповідно до якого Замовник просить "New Vision Solutions Limited" (Гонконг) вказати, хто являється авторизованими суб-дистриб'юторами на території України;

4) копію листа "New Vision Solutions Limited" (Гонконг) від 22.03.2013 б/н, в якому "New Vision Solutions Limited" повідомило, що суб-дистриб'юторами є:

- ТОВ "НВП "ХіМеК";
- ТОВ "Трансмед";
- ТОВ "Прогресивні Медтехнології";
- ТОВ "Терра-Мед";
- ТОВ "Формед",

але перелік не обмежується зазначеними компаніями;

5) копії листів від 21.03.2013 № 812, від 21.03.2013 № 814, від 21.03.2013 № 811 та від 21.03.2013 № 813, відповідно до яких Замовник просить ТОВ "Формед", ТОВ "Терра-Мед", ТОВ "НВП "ХіМеК" та ТзОВ "Прогресивні Медтехнології" надати інформацію стосовно того, чи звертався Скаржник за гарантійним листом щодо можливості поставки товару "Швидкий тест імунохроматографічний для діагностики мульти-інфекції (ВІЛ, гепатит С, гепатит В HbsAg, сифіліс)";

6) копії листів ТОВ "Формед", ТОВ "Терра-Мед", ТОВ "НВП ХімеК", в яких зазначені компанії повідомили, що Скаржник за гарантійним листом щодо можливості поставки товару "Швидкий тест імунохроматографічний для діагностики мульти-інфекції (ВІЛ, гепатит С, гепатит В HbsAg, сифіліс)" не звертався;

7) копію листа ТОВ "Прогресивні Медтехнології", в якому ТОВ "Прогресивні Медтехнології" повідомило, що Скаржник звертався щодо гарантійного листа відносно поставки товару, визначеного документацією конкурсних торгів Замовника.

При цьому, Додатком 1 до документації конкурсних торгів визначені медико-технічні вимоги до предмету закупівлі.

Пунктом 7 розділу III документації конкурсних торгів визначено, зокрема, що з метою підтвердження можливості поставки товару у відповідності до пропозиції конкурсних торгів учасникам необхідно надати копію ліцензії на право здійснення учасником оптової торгівлі лікарськими засобами (ліцензії на виробництво лікарських засобів, якщо учасник є виробником запропонованого товару), якщо реалізація товару потребує наявності такої ліцензії згідно з чинним законодавством.

Пунктом 2 розділу VI документації конкурсних торгів визначені істотні умови договору, які обов'язково включаються до договору про закупівлі, в яких, зокрема, зазначено, що "у разі затримки товару або поставки не в повному обсязі, заявленому Замовнику, Учасник сплачує неустойку у розмірі подвійної облікової ставки НБУ від суми непоставленого товару за кожен день затримки".

Таким чином, відповідно до зазначених вище умов документації конкурсних торгів відповідальність за своєчасність поставки та якості препаратів несе учасник, а не безпосередньо виробник, представник, філія виробника (якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України) або представник, дилер, дистриб'ютор, уповноважений на це виробником.

Замовник не обґрунтував встановлення зазначеної вище вимоги у пункті 7 розділу III документації 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 зазначеної вище умови 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, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

Відповідно до частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, 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 в межах отриманої за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

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

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 Броварську центральну районну лікарню головного управління охорони здоров'я Київської облдержадміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "Препарати фармацевтичні різні – 15 лотів" [оголошення № 019506, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 21 січня 2013 року № 6 (749)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК