



**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

№ 1041-р/пк-ск від 25.06.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ"
Харківське шосе, 201-203,
поверх 5, каб. 10, м. Київ, 02121

Департамент охорони здоров'я
Херсонської обласної державної
адміністрації
вул. 295 Стрілецької дивізії, 21,
м. Херсон, 73000

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 "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" (надалі – Скаржник, ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ") від 28.05.2013 № 28/05-01 (зареєстровану в Комітеті 29.05.2013 за № 8-20/1675-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Департаментом охорони здоров'я Херсонської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "ліки [препарати для лікування цукрового та нецукрового діабету]"

[оголошення № 121807, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 29.04.2013 № 34/2 (777/2)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника усунути дискримінаційні умови, а у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 29.05.2013 № 838-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 29.05.2013 № 20-29.2/06-2084-дз Замовник листом від 10.06.2013 № 11-03-2373 надав копії документів та пояснення по суті Скарги.

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

У Скарзі ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" повідомляє, що Скаржник є ексклюзивним представником компанії БІОТОН С.А. (Польща), яка є виробником генно-інженерних рекомбінантних інсулінів людини під торговою маркою "Генсулін".

За словами Скаржника, під час складання Технічного завдання (Додаток 1 документації конкурсних торгів), Замовником було вказано додаткові вимоги до предмета закупівлі, а саме – наявність у картриджних форм інсулінів різьби для голок (лоти №№ 18, 20, 22) та картриджних форм інсулінів у багатодозовій одноразовій шприц-ручці (лоти №№ 28, 29).

На думку Скаржника, Замовником описано предмет закупівлі за даними лотами за додатковими параметрами, які значно здорожчують закупівлю та носять дискримінаційний характер, оскільки дані параметри притаманні певним виробникам, чим участь ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ" за цими, лотами стає неможливою.

У своїх поясненнях по суті Скарги Замовник зазначає, що компанія "Біотон" є виробником людських генно-інженерних інсулінів під торгівельною маркою інсулінів "Генсулін Р", "Генсулін М 30", "Генсулін Н" (форма випуску – флакони по 10 мл та картриджі по 5 мл та 3 мл). Як зазначає Замовник, в документації конкурсних торгів інсуліни "Генсулін" відносяться до лотів №№ 30-32 (флаконна форма випуску).

Іншими виробниками людських генно-інженерних інсулінів на території України є ПрАТ "Індар", "ФАРМАК" (форма випуску – флакони по 10 мл та картриджі по 5 мл та 3 мл). В документації конкурсних торгів інсуліни під торговельною маркою "Хумодар" або еквівалент та "Фармасулін" або еквівалент відносяться до лотів №№ 1-15.

За словами Замовника, нараховується три виробники людських генно-інженерних інсулінів разом із фірмою "Біотон", які мають форму випуску флаконів по 10 мл, картриджів по 3 мл та 5 мл, що не призводить до дискримінації Скаржника як учасника Процедури закупівлі.

Замовник повідомив, що Скаржник не міг брати участь у Процедурі закупівлі, оскільки лікарські засоби, які представляє ТОВ "УКРБІОТЕХНОЛОГІЯ-ТМ", не можна застосовувати для лікування хворих на цукровий діабет через відсутність реєстраційного посвідчення Міністерства охорони здоров'я України, яке повинне бути невід'ємною частиною медико-технічних вимог документації конкурсних торгів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 24 частини першої статті 1 Закону предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закупаються 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.

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 № 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.

Згідно з пунктом 2 розділу III документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 25.04.2013 № 6 (надалі – Документація), пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з технічної частини.

Відповідно до підпункту 2 пункту 2 розділу III Документації у складі технічної частини пропозиції конкурсних торгів учасник Процедури закупівлі повинен надати, зокрема, документально підтверджену інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, встановлені Замовником у Документації згідно зі специфікацією (Додаток 1) та пунктом 7 розділу III Документації.

Пунктом 7 розділу III Документації передбачено надання учасниками Процедури закупівлі у складі своїх пропозицій конкурсних торгів (технічна частина) документів згідно зі специфікацією (Додаток 1), які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим Замовником.

У Додатку 1 Документації Замовником наведена специфікація предмета закупівлі, зокрема за лотами №№ 18, 20, 22, 28 та 29:

№ лоту	Назва препарату	Одиниця виміру (флакони, картриджі, багатодозова одноразова шприц-ручка, упаковки)
18	Лот 18 - Інсулін людський генно-інженерний короткої дії у картриджах 3,0 мл (300 МО у картриджі) з різьбою для голок (Актрапід НМ Пенфіл або еквівалент)	картриджі

20	Лот 20 - Інсулін людський генно-інженерний тривалої дії у картриджах 3,0 мл (300 МО у картриджі) з різьбою для голок (Протафан НМ Пенфіл або еквівалент)	картриджі
22	Лот 22 - Інсулін людський генно-інженерний суміш інсулінів короткої та тривалої дії у картриджах 3,0 мл (300 МО у картриджі) з різьбою для голок (Мікстард 30 НМ Пенфіл або еквівалент)	картриджі
28	Лот 28 - Інсулін людський генно-інженерний короткої дії у багатодозовій одноразовій шприц-ручці 3,0 мл (300 МО в одній шприц-ручці) (Хумулін Р Квік Пен або еквівалент)	багатодозова одноразова шприц-ручка
29	Лот 29 – Інсулін людський генно-інженерний середньої тривалості в багатодозовій одноразовій шприц-ручці 3,0 мл (300 МО в одній шприц-ручці) (Хумулін НРХ Квік Пен або еквівалент)	багатодозова одноразова шприц-ручка

Замовник не обґрунтував та не надав документального підтвердження необхідності встановлення таких параметрів до картриджних форм інсулінів за лотами №№ 18, 20, 22 як наявність різьби для голок та за лотами №№ 28,29 щодо інсулінів у багатодозовій одноразовій шприц-ручці.

Виходячи з наведеного вище, Колегією встановлено, що Замовник має внести відповідні зміни у Додаток 1 Документації за лотами №№ 18, 20,22,28 та 29.

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 Додатку 1 Документації за лотами №№ 18, 20,22,28 та 29 порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та один з принципів здійснення закупівель, визначених статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

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 частково.

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 Херсонської обласної державної адміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "ліки [препарати для лікування цукрового та нецукрового діабету]" [оголошення № 121807, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 29.04.2013 № 34/2 (777/2)], з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК