



**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

№ 821-р/пк-ск від 27.05.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"КОМПАНІЯ УКРОПТПОСТАЧ"
вул. Фурманова, 17, м. Київ, 03049

Комунальна установа "Обласна база
спеціального медичного
постачання" Житомирської облради
вул. Комерційна, 2, м. Житомир,
10019

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 "КОМПАНІЯ УКРОПТПОСТАЧ" (надалі – Скаржник, ТОВ "КОМПАНІЯ УКРОПТПОСТАЧ") від 23.04.2013 № 180 (зарєєстровану в Комітеті 24.04.2013 за № 8-20/1302-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальною установою "Обласна база спеціального медичного постачання" Житомирської облради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "ліки - 36500 од." [оголошення № 104596, опубліковане в

інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 08.04.2013 № 28 (771)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника усунути допущенні порушення шляхом надання дозволу учасникам закупівлі подавати пропозиції конкурсних торгів за кожною позицією окремо.

Рішенням Колегії від 25.04.2013 № 653-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 25.04.2013 № 20-29.3/03-1608-дз, Замовник листом б/д б/н (zareestrovaniy в Комітеті 07.05.2013 за № 8-20/1392-ДЗ) надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході ознайомлення з наданими Замовником документами та поясненнями, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

1. ТОВ "КОМПАНІЯ УКРОПТПОСТАЧ" у Скарзі повідомляє, що пропозицію конкурсних торгів за всіма позиціями предмету закупівлі може подати лише обмежене коло учасників торгів, оскільки перелік препаратів містить одну позицію, яка не має в Україні еквівалентів. Зокрема, Скаржник зазначає, позицію:

№ п/п	МНН	Торгівельна назва, лікарська форма, упаковка	Торгівельна назва еквіваленту	Виробник
14	Надропарин кальцію	ФРАКСИПАРИН або еквівалент розчин для ін'єкцій 9500 МО анти - Ха/ мл по 0,3 мл (2850 МО анти – Ха в шприці № 10)	ФРАКСИПАРИН ® розчин для ін'єкцій 9500 МО анти - Ха/ мл по 0,3 мл (2850 МО анти – Ха) або по 0,4 мл (3800 МО анти – Ха) у попередньо заповнених шприцах № 10	Глаксо Веллком Продакшн, Франція

Скаржник зазначає, що має змогу запропонувати Замовнику 17 позицій препаратів за привабливими цінами.

Скаржник повідомляє, що копії гарантійних листів станом на 23 квітня 2013 року додаються. Решту буде надіслано додатково.

За твердженням Скаржника, за 14 позицією отримати гарантійний лист від виробника Глаксо Веллком Продакшн, Франція неможливо, а офіційної відмови названий виробник також не дає.

Скаржник зауважує, що у разі коли деякі препарати об'єднано в один предмет закупівлі без розподілу їх на лоти, за обставин, що хоча б один препарат може бути поставлений лише одним виробником, виробники інших товарів, що входять до предмету закупівлі, не можуть взяти участь у торгах.

Як зазначає Скаржник, в переліку препаратів оскаржуваної Процедури закупівлі є ексклюзивний препарат, який не має аналогів в Україні. За твердженням Скаржника, ця обставина не дозволяє усім бажаючим прийняти участь у даній процедурі закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях зазначає, відповідно до Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26 липня 2010 року № 921, предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 23 і 30 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі –

Закон) 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.

Замовник стверджує, що:

- всі позиції за лотом, про який йде мова у вимозі Скаржника, відповідають ДК 016-2010 21.20.1 (Ліки);
- окремі частини предмета закупівлі (лоти), визначені Замовником за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, тому не підлягають ще більшому поділу на окремі частини.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу 3 документації конкурсних торгів учасники процедури закупівлі повинні надати в складі пропозиції конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника, технічним, якісним вимогам та іншим вимогам до предмета закупівлі (дивись Технічні вимоги до предмету закупівлі зазначені в Додатку 1).

Додатком 1 документації конкурсних торгів Замовник встановив технічні вимоги до предмета закупівлі, зокрема, за позицією 14:

14	Надропарин кальцію	ФРАКСИПАРИН або еквівалент	розчин для ін'єкцій 9500 МО анти-Ха/ мл по 0,3 мл (2850 МО анти – Ха в шприці № 10
----	--------------------	----------------------------	---

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. 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, визначено, що 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 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.

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

Листом від 30.04.2013 № 20-29.3/03-1693-дз Колегією було надіслано лист до державного підприємства "Державний експертний центр" Міністерства охорони здоров'я України (надалі – ДП "Державний експертний центр" МОЗ України) щодо надання переліку суб'єктів господарювання, які здійснюють реалізацію на території України зазначених вище препаратів та переліку виробників зазначених препаратів, зареєстрованих в Україні у встановленому порядку.

У відповідь на зазначений вище лист Колегії ДП "Державний експертний центр" МОЗ України листом від 08.05.2013 № 14/137/Б, зокрема, надало перелік лікарських засобів, зареєстрованих в Україні та внесених до Державного реєстру лікарських засобів України, які містять в якості діючої речовини надропарин, станом на 01.05.2013:

№	Торгова назва	Форма випуску	Склад діючих речовин	Заявник	Виробник
1	ФРАКСИПАРИН®	розчин для ін'єкцій 9500 МО анти - Ха/ мл по 0,3 мл (2850 МО анти - Ха) або по 0,4 мл (3800 МО анти - Ха) у попередньо заповнених шприцах № 10	1 мл розчину містить 9500 МО анти - Ха - надропарину кальцію	ГлаксоСмітКляйн Експорт Лімітед, Великобританія	Глаксо Веллком Продакшн, Франція

З інформації, наданої ДП "Державний експертний центр" МОЗ України, випливає, що в Україні серед лікарських засобів, які містять в якості діючої речовини надропарин, зареєстрований тільки один препарат ФРАКСИПАРИН (виробництва Глаксо Веллком Продакшн, Франція).

Враховуючи, що продукція, яку закуповує Замовник, об'єднана в один предмет закупівлі без розподілу на лоти, участь у Процедурі закупівлі зможуть прийняти лише ті суб'єкти господарювання, які мають можливість запропонувати продукцію одного виробника – Глаксо Веллком Продакшн, Франція.

Пропозиції інших учасників, у тому числі Скаржника, не будуть відповідати умовам Документації та повинні бути відхилені Замовником на підставі статті 29 Закону.

Таким чином, встановивши наведені вище умови документації конкурсних торгів, Замовник не дотримався принципів здійснення закупівель, передбачених статтею 3 Закону, а саме – добросовісна конкуренція серед учасників та недискримінація учасників конкурсних торгів, та, як наслідок, обмежив коло та право потенційних учасників на участь у Процедурі закупівлі, у тому числі, Скаржника.

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 зазначених вище умов документації конкурсних торгів) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, а також відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель.

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 неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим

Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів).

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 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 комунальну установу "Обласна база спеціального медичного постачання" Житомирської облради внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю "ліки - 36500 од." [оголошення № 104596, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 08.04.2013 № 28 (771)], з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ