



**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

№ 134-р/пк-ск

від 11.02.2015

вих. лист від

№

Державне українське об'єднання
"Політехмед"

вул. Нагірна, 25/27,
м. Київ, 04107

Комунальний заклад "Луцька міська
клінічна лікарня" Волинської області

просп. Відродження, 13, м. Луцьк,
Волинська обл., 43024

Уповноважений орган з питань
державних закупівель

Державна казначейська служба
України

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу державного українського об'єднання "Політехмед" (надалі – Скаржник, ДУО "Політехмед") від 30.01.2015 № 01-19/21 (zareєстровану в Комітеті 30.01.2015 за № 8-20/195-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом "Луцька міська клінічна лікарня" Волинської області (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні (лот № 1 - витратні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу; лот № 2 - лікарські засоби та допоміжні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу; лот № 3 - витратні матеріали для перитонеального діалізу)" [оголошення № 226732, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 30.12.2014 № 161(30.12.2014)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду;
- призупинити Процедуру закупівлі;

- зобов'язати Замовника привести документації конкурсних торгів до вимог чинного законодавства.

Рішенням Колегії від 31.01.2015 № 84-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 31.01.2015 № 20-29.3/06-216-дз Замовник листом від 04.02.2015 № 167/2.8.15 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. ДУО "Політехмед" у Скарзі повідомляє, що до лоту № 1 Замовником включено комплекти витратних матеріалів для проведення бікарбонатного аналізу, комплекти витратних матеріалів для проведення ацетатного аналізу з низькопоточними, середньопоточними та високопоточними діалізаторами до різних апаратів для гемодіалізу різних виробників (компаній Gambro та Nipro), ультрафільтри для надтонкої очистки води для приготування діалізного розчину для використання в апаратах Nipro Surdial X та картриджі для декальцифікації сумісні з апаратами АК виробництва Gambro

За твердженням Скаржника, до комплектів витратних матеріалів для проведення сеансів гемодіалізу зазвичай входять діалізатори, кровопровідні магістралі, фістульні голки, сухий бікарбонат в картриджах та рідкі концентрати: кислотний та ацетатний, призначені для проведення сеансів гемодіалізу хворим і які можуть поставлятися різними виробниками.

Разом з тим, за твердженням Скаржника, Замовником до зазначеного предмета закупівлі з метою уникнення конкурентного середовища неправомірно включені ультрафільтри для надтонкої очистки води для приготування діалізного розчину для використання в апаратах Nipro Surdial X та картриджі для декальцифікації сумісні з апаратами АК виробництва Gambro.

Скаржник стверджує, що ультрафільтри для надтонкої очистки води використовуються лише в апаратах Nipro Surdial X і можуть поставлятися тільки певними учасниками, які мають повноваження відповідного виробника, що є, на думку Скаржника, дискримінаційною вимогою.

За твердженням Скаржника, картриджі для декальцифікації застосовуються для проведення декальцифікації апаратів для гемодіалізу виробництва Gambro, і не мають безпосереднього відношення для проведення сеансів процедури гемодіалізу хворим.

Зазначені картриджі є специфічними виробами, які можуть бути поставлені тільки єдиним виробником до визначених в МТВ апаратів для гемодіалізу, а саме – компанією Gambro. В спеціальних вимогах Замовник забороняє подання пропозицій стосовно окремих частин предмета закупівлі. Зважаючи на зазначене, учасниками Процедури закупівлі можуть бути компанії, які запропонують весь перелік найменувань предмета закупівлі. Таким чином Замовник штучно звужує коло ймовірних учасників зазначеної закупівлі, чим порушує принципи добросовісної конкуренції та недискримінації учасників.

Зважаючи на зазначене, Скаржник вважає за необхідне дозволити подавати свої пропозиції щодо окремих найменувань предмета закупівлі за лотом № 1, що на його думку розширить коло учасників Процедури закупівлі та підвищить конкуренцію серед учасників і, як наслідок, дозволить більш ефективно та раціонально використати державні кошти.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що він розробляв умови до предмету закупівлі (витратних матеріалів для гемодіалізу) на основі рекомендацій МОЗ України, затверджених наказом Міністерства охорони здоров'я України від 25.09.2013 № 829 "Про затвердження методичних рекомендацій планування та розрахунку кількості лікарських засобів, виробів медичного призначення, що закуповуються за рахунок коштів державного та місцевого бюджетів для забезпечення визначених груп населення, на основі відповідних реєстрів". Замовник стверджує, що він використовував документації конкурсних

торгів з аналогічних предметів закупівель, які проводило МОЗ протягом 2014 року, як взірць для формування документації конкурсних торгів. Зазначені Рекомендації МОЗ України говорять про те, що планування та розрахунки потреби у виробх медичного призначення для лікування дітей, хворих на хронічну та гостру ниркову недостатність для лікування методами програмного гемодіалізу та гемодіафільтрації здійснюються комплексно.

Замовник стверджує, що має в розпорядженні апарати для гемодіалізу від декількох виробників: Nipro (Японія) та Gambro (Швеція). Відповідно до інструкцій з експлуатації вказаних апаратів для роботи апаратів Nipro Surdial X потрібні ультрафільтри, без яких неможливо проведення процедур гемодіалізу. Ці ультрафільтри встановлюються в апарати та мають бути замінені через певний час роботи на вимогу апарату. Таким чином, Замовник вважає, що ультрафільтри – це такі самі витратні матеріали для гемодіалізу, які мають закуплятися разом із іншими витратними матеріалами.

На думку Замовника, картриджі для декальцифікації, які також є складовою предмету закупівлі, мають безпосереднє відношення для проведення сеансів гемодіалізу, адже відповідно до інструкції користувача до апаратів Gambro AK для проведення декальцифікації апаратів після декількох процедур мають використовуватись відповідні картриджі. Без проведення декальцифікації подальша робота апаратів неможлива. В Україні зареєстровані картриджі для декальцифікації щонайменш чотирьох виробників: GAMBRO LUNDIA AB (Швеція), Haidylena for Advanced Medical Industries (Єгипет), Медікалгруп-Україна (Україна), Allmed Medical GmbH (Німеччина). Тому існує вільна конкуренція серед виробників і учасників ринку, які можуть запропонувати подібні вироби.

Замовник стверджує, що без названих ультрафільтрів та картриджів для декальцифікації неможливо забезпечити безперебійне проведення процедур гемодіалізу через порушення санітарно-гігієнічних норм використання апаратів. Незакупівля цих складових, яка може статися внаслідок виключення цих виробів із предмету закупівлі за лотом № 1, як просить Скаржник, може привести до неможливості проведення процедур гемодіалізу взагалі та загрожує життю 160 хворих Волинської області.

Замовник вважає, що умови до предмету закупівлі, визначені ним у документації конкурсних торгів, сформульовані вірно, є доцільними, відповідають чинному законодавству України та практиці проведення закупівель провідними установами, як то Міністерство охорони здоров'я України та Інститут Нефрології АМН України.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 2 розділу III документації конкурсних торгів (надалі – Документація) пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації медико-технічні вимоги до предмета закупівлі зазначені у додатку 5 Документації.

У додатку 5 Документації визначені медико-технічні вимоги до предмету закупівлі.

Згідно з пунктами 9 та 10 додатку 5 Документації Замовником, серед іншого, закуповується "ультрафільтр для надтонкої очистки води для приготування діалізного розчину для використання в апаратах Nipro Surdial X та картридж для декальцифікації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro".

Відповідно до листа державної установи "Інститут нефрології НАМН України" від 19.01.2015 № 1-01/28 закупівлю витратних матеріалів для проведення сеансів гемодіалізу доцільно здійснювати як комплект відповідно до типів (виробників) апаратів "штучна нирка" та забезпечення адекватного моніторингу процедури і безпеки пацієнтів.

Крім цього, у вищевказаному листі зазначено, зокрема, що обласні або міські лікарні закуповують витратні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу як комплекти, виходячи з положень методичних рекомендацій, затверджених Наказом.

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 11.02.2015, представник державної установи "Інститут нефрології НАМН України" зазначив, зокрема, що згідно з Наказом закупівля витратних матеріалів для гемодіалізу повинна проводитись комплектно, а також повідомив, що відповідно до листа державної установи "Інститут нефрології НАМН України" від 19.01.2015 № 1-01/28 закупівлю витратних матеріалів для проведення сеансів гемодіалізу доцільно здійснювати комплектами.

Разом з цим, ДУО "Політехмед" не довело та документально не підтвердило, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

Таким чином, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що в умови Документації Замовник включив вимогу стосовно того, що учасник має гарантувати проведення безкоштовного поточного ремонту і технічного обслуговування обладнання для гемодіалізу, наявного в центрах Замовника на момент проведення Процедури закупівлі.

На думку Скаржника, дана вимога є дискримінаційною, оскільки ремонт та технічне обслуговування обладнання відноситься до іншого предмета закупівлі і не має відношення до зазначеного в оголошенні про проведення закупівлі. Крім того, ремонт та технічне обслуговування обладнання можуть здійснювати спеціалісти, що сертифіковані виробниками обладнання, а саме компаніями Gambro та Nipro, що взагалі унеможливує прийняття участі в зазначених торгах інших учасників з аналогічною продукцією інших виробників.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що у бюджеті не передбачені кошти на проведення періодичного технічного обслуговування, ремонту і оновлення парку діалітичних апаратів. Технічне обслуговування і ремонт складної техніки для гемодіалізу вартістю біля 500 тисяч гривень за один апарат можна довірити тільки кваліфікованим спеціалістам, які пройшли навчання у виробників апаратів, тому Замовник вимагає надання документів, які підтверджують таку кваліфікацію.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 21 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закуповуються замовником у межах єдиної процедури закупівлі, на які учасникам дозволяється подавати пропозиції конкурсних торгів (кваліфікаційні, цінові пропозиції) або пропозиції на переговорах (у разі застосування переговорної процедури закупівлі).

Предметом Процедури закупівлі є продукція – ДК 016-2010 код 32.50.1 – інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні.

Відповідно до пункту 27 частини першої статті 1 Закону товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, вироби, устаткування, технології, предмети у твердому, рідкому і газоподібному стані, а також послуги, пов'язані з постачанням товарів, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих товарів.

У додатку 5 Документації зазначено, зокрема, що "учасник має гарантувати проведення безкоштовного поточного ремонту і технічного обслуговування обладнання для гемодіалізу, наявного в центрах Замовника на момент проведення процедури закупівлі".

При цьому, проведення безкоштовного поточного ремонту і технічного обслуговування обладнання для гемодіалізу, що експлуатується Замовником, не відносяться до предмета закупівлі, а отже зазначена вимога не може бути включена до Документації.

Замовником не доведено та необґрунтовано необхідність встановлення зазначених вище вимог у Документації.

Наведена вимога є дискримінаційною по відношенню до учасників Процедури 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) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників та свобода надання послуг.

Враховуючи викладене, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

3. ДУО "Політехмед" у Скарзі повідомляє, що в порушення вимог "Порядку визначення предмета закупівлі", затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26 липня 2010 року № 921, Замовником до визначеного предмету закупівлі включена продукція, що відноситься до інших предметів закупівлі. Так до предмета закупівлі включено Лот № 2 до переліку якого входять лікарські засоби поз 1, 2 код ДК 016:2010-21.20.1, Препарати фармацевтичні, інші, поз. 4, код за ДК-016:2010 - 21.20.2 - (21.20.24-40.00 - Вата, марля та подібні вироби, вкриті фармацевтичними речовинами, розфасовані для роздрібної торгівлі, н. в. і. у, предмети одягу та аксесуари одягу з вулканізованої Гуми (крім виготовлених з твердої гуми), поз. 5, код ДК 016:2010-22.19.6 (22.19.60-00.00 - Одяг та аксесуари з вулканізованої гуми (крім виготовлених з твердої гуми) (рукавички оглядові). Зазначена продукція, на думку Скаржника має закуповуватися окремо за іншими процедурами закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги зазначає, що закупівля товарів за лотом № 2 включає в себе п'ять найменувань - три види лікарських засобів (гепарин, розчин NaCl, спирт саліциловий) та два види допоміжних матеріалів (вата, рукавички оглядові латексні нестерильні). Дане об'єднання в один лот, а саме - "лікарські засоби та допоміжні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу", за твердженням Замовника, було зроблено через те, що кошти для проведення сеансів гемодіалізу та перитонеального діалізу надаються із субвенції обласного бюджету.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації предметом закупівлі є інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні (лот № 1 - витратні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу; лот № 2 - лікарські засоби та допоміжні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу; лот № 3 - витратні матеріали для перитонеального діалізу) код ДК 016:2010 – 32.50.1.

У додатку 5 Документації зазначено, що лот № 2 включає в себе:

№ п/п	Найменування	Один. Вим.	К-сть
1	Гепарин амп. 5000 од. 5 мл № 5	упак	1 440
2	Розчин Na Cl 0,9% 400 мл	флак.	33 000
3	Спирт саліциловий 1% 40 мл	флак	4 500
4	Вата 100,0	шт	250
5	Рукавички оглядові латексні нестерильні розмір М	шт	60 000

Слід зазначити, що, зокрема, спирт саліциловий, вата та рукавички оглядові латексні нестерильні не відносяться до коду ДК 016:2010 – 32.50.1.

Разом з цим, Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином дії Замовника в частині визначення предмета закупівлі (у тому числі, враховуючи, що зазначений вище товар виділено в окремий лот), порушують його права та законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у підпункті 2 мотивувальній частині цього рішення, Колегія встановила, що Замовник вчинив порушення, які можуть бути усунені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Відповідно до абзаців першого та другого частини десятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника, генерального замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів, кваліфікаційної документації), привести документацію конкурсних торгів (кваліфікаційну документацію, запит цінкових пропозицій) у відповідність із вимогами законодавства, або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель".

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, статтею 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 комунальний заклад "Луцька міська клінічна лікарня" Волинської області внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні (лот № 1 - витратні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу; лот № 2 - лікарські засоби та допоміжні матеріали для проведення сеансів гемодіалізу; лот № 3 - витратні матеріали для перитонеального діалізу)" [оголошення

№ 226732, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 30.12.2014 № 161(30.12.2014)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ