



**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

№ 162-р/пк-ск

від 18.02.2015

вих. лист від

№

Державне українське об'єднання
"Політехмед"

вул. Нагірна, 25/27, м. Київ, 04107

Комунальний заклад
Тернопільської обласної ради
"Тернопільська університетська лікарня"
вул. Клінічна, 1, м. Тернопіль, 46002

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 (надалі – Колегія), розглянувши скаргу державного українського об'єднання "Політехмед" (надалі – Скаржник) від 06.02.2015 № 01-19/35 (zareestrovany в Комітеті 06.02.2015 за № 8-20/246-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом Тернопільської обласної ради "Тернопільська університетська лікарня" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1.

Устаткування для гемодіалізу (2 лоти)" [оголошення № 021316, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.01.2015 № 176 (26.01.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних умов у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів (надалі – Документація) у відповідність до вимог чинного законодавства, а у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 09.02.2015 № 116-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 09.02.2015 № 20-29.3/06-306-дз Замовник листом від 12.02.2015 № 01-2/356 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 Замовник до предмету закупівлі за лотом № 1 включив картриджі для депротейнізації та для декальцифікації, сумісні з апаратами АК виробництва Gambro, а також фільтри для тонкого очищення діалізату на апаратах Nipro (типу Surdial X).

Скаржник зазначає, що вказані картриджі застосовуються для технічного обслуговування апаратів для гемодіалізу та не мають відношення до проведення сеансів гемодіалізу хворим. ДУО "Політехмед" повідомляє, що зазначені картриджі підходять лише для апаратів певної торгової марки, а саме виробництва Gambro або Nipro.

Скаржник також зазначає, що фільтри для тонкого очищення діалізату на апаратах типу Surdial X є специфічними виробами, які можуть бути поставлені лише певними учасниками, що мають повноваження відповідного виробника.

На думку ДУО "Політехмед", виходячи з умов Документації, взяти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише ті учасники, які запропонують весь перелік найменувань предмета закупівлі за лотом № 1.

Скаржник вважає за необхідне виділити кожен комплект предмету закупівлі в окрему частину (лот).

Замовник з цього питання повідомив, що картриджі для депротейнізації та для декальцифікації, які включені до предмету закупівлі за лотом № 1, безпосередньо пов'язані з процедурами гемодіалізу і повинні закуповуватись одночасно з іншими витратними матеріалами для гемодіалізу, щоб забезпечити якісне та безперебійне проведення процедур гемодіалізу.

За інформацією Замовника, в Україні зареєстровані щонайменше чотири виробника, які виробляють вищевказані картриджі, а саме: Allmed Medical GmbH (Німеччина), ТОВ "Медікалгруп-Україна" (Україна), Haidylena for Advanced Medical Industries (Єгипет), Gambro Lundia AB (Швеція).

Стосовно фільтрів для тонкого очищення діалізату Замовник зазначив, що відповідно до інструкцій з експлуатації апаратів Nipro Surdial X для роботи цих апаратів необхідні ультрафільтри, без яких проведення процедур гемодіалізу є неможливим.

Крім цього, Замовник повідомив, що вимоги до предмету закупівлі розроблені ним згідно з методичними рекомендаціями планування та розрахунку потреби у виробі медичного призначення для лікування дітей, хворих на хронічну та гостру ниркову недостатність, затвердженими 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 закупаються за рахунок коштів державного та місцевого бюджетів для забезпечення визначених груп населення, на основі відповідних реєстрів" (надалі – Наказ).

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документального підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам по предмету закупівлі, встановленим Замовником.

Пунктом 7 розділу III встановлено, зокрема, що медико-технічні вимоги до предмету закупівлі зазначені у додатку 2 до Документації.

У додатку 2 Документації, зокрема, за лотом № 1 визначені комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу та медико-технічні вимоги до них і включено до предмету закупівлі, серед іншого, картриджі для депротейнізації та для декальцифікації, сумісні з апаратами АК виробництва Gambro, а також фільтри для тонкого очищення діалізату на апаратах Nipro (типу Surdial X).

Також Документацією визначені загальні вимоги за лотом № 1, в яких зазначено наступне:

- "картридж для депротейнізації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro (CleanCart-A або еквівалент) – повинен бути сумісний з апаратами виробництва Gambro (типу АК)";
- "картридж для декальцифікації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro (CleanCart-C або еквівалент)" – повинен бути сумісний з апаратами виробництва Gambro (типу АК)";
- "фільтр для тонкого очищення діалізату на апаратах Nipro Surdial X – повинен бути сумісний з апаратами Nipro Surdial X".

Відповідно до листа державного підприємства "Український медичний центр сертифікації" МОЗ України від 20.10.2014 № 870 картриджі для декальцифікації відносяться до комплектувальних виробів для апаратів/систем проведення гемодіалізу. Як окремі вироби вони не реєструються, та знаходяться у додатках до свідоцтв про державну реєстрацію. ДП "Український медичний центр сертифікації" МОЗ України також зазначило, що картриджі для декальцифікації є необхідним приладдям для проведення процедури гемодіалізу.

Згідно з листом державного підприємства "Державний медичний центр сертифікації" МОЗ України від 21.10.2014 № 414 в Україні в установленому порядку зареєстровані наступні картриджі для гемодіалізу виробництва компанії Gambro Lundia AB (Швеція): BiCart®720r, BiCart®1150r, CleanCart®-A, CleanCart®-C.

Замовник на розгляд Колегії надав копію свідоцтва про державну реєстрацію № 10956/2011 картриджів для гемодіалізу виробництва Allmed Medical GmbH (Bio Carb-G, DialClean-A та DialClean-C).

Крім цього, Замовник на розгляд Колегії надав копію витягу з інструкції з використання картриджів DialClean-A та DialClean-C (виробництва Allmed Medical GmbH), в якій, зокрема, зазначено, що "картриджі DialClean повинні використовуватися на апаратах 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.

Виходячи з наявної інформації, зазначені картриджі для гемодіалізу, які сумісні з апаратами виробництва Gambro, виробляються не лише компанією Gambro, а й компанією Allmed Medical GmbH.

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.

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

2. Скаржник зазначає, що в медико-технічних вимогах Замовник вимагає можливість заміни кровопровідних магістралей до апаратів типу Innova виробництва Gambro на кровопровідні магістралі до апаратів Surdial X виробництва Nipro.

На думку ДУО "Політехмед", зазначена вимога є некоректною, оскільки кровопровідні магістралі до апаратів Surdial X виробництва Nipro не є взаємозамінними з кровопровідними магістралями до апаратів Innova, що не дає можливості виконати вказану вимогу.

Скаржник вважає, що Замовник у Документації повинен визначитися щодо кількості необхідних складових до апаратів для проведення гемодіалізу різного типу, оскільки це впливає на ціну комплектів для гемодіалізу та "ставить учасників в нерівні умови для участі в Процедурі закупівлі".

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що графік проведення гемодіалізу хворим є складним, кожного разу хворі проходять процедуру гемодіалізу на апараті, що є вільним – одного разу на Innova, іншого – на Surdial X.

За інформацією Замовника, передбачити необхідну кількість магістралей для кожного виду апаратів неможливо.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 2 Документації визначені, зокрема, медико-технічні вимоги до комплектів витратних матеріалів для гемодіалізу за лотом № 1, а саме:

- 1) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,6 м²";
- 2) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,7 - 1,8 м²";
- 3) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,9 - 2,1 м²";
- 4) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,7 - 1,8 м²";
- 5) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіафільтрації з високопоточним діалізатором площею 1,3 - 1,4 м²";
- 6) "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,3 - 1,4 м²".

До всіх вищезазначених комплектів включені "магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами виробництва Gambro (типу Innova)*" або "магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами виробництва Nipro (типу Surdial X)*".

У примітках до додатку 2 Документації зазначено, зокрема: "з можливістю заміни на універсальні кровопровідні магістралі для апаратів виробництва Gambro або на магістралі для гемодіалізу для апаратів Nipro (типу Sordial X) в залежності від потреб Замовника на момент формування поточних замовлень постачальнику".

Згідно з листом 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.

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права чи законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

3. Скаржник повідомляє, що вимоги Документації стосовно того, що учасник має гарантувати безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання для гемодіалізів, наявного в центрах Замовника на час проведення Процедури закупівлі, а також надати документи, видані виробником(-ами) апаратів (сертифікати, свідоцтва тощо), які підтверджують кваліфікацію інженерів, є дискримінаційними.

На думку ДУО "Політехмед", ремонт обладнання відноситься до іншого предмета закупівлі і не має відношення до проведення сеансів гемодіалізу хворим. Надання сертифікатів інженерів, виданих виробником обладнання, а саме компанією Gambro, взагалі унеможлиблює прийняття участі в зазначених торгах інших учасників з аналогічною продукцією, яка відповідає медико-технічним вимогам.

Скаржник вважає, що зазначені вимоги повинні бути вилучені з медико-технічних вимог до предмета закупівлі.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що зазначена вимога Документації обумовлена тим, що вже багато років на ремонт і придбання нового обладнання не виділяються бюджетні кошти. Тому для підтримання апаратів "штучна нирка" у робочому стані, Замовник вимушений вимагати у переможця Процедури закупівлі гарантувати безкоштовний ремонт та технічне обслуговування зазначеного обладнання.

За інформацією Замовника, вимога стосовно надання документів, виданих виробником апаратів, які підтверджують кваліфікацію інженерів, встановлена у зв'язку з тим, що ремонт та технічне обслуговування апаратів для проведення гемодіалізу повинні здійснювати лише кваліфіковані спеціалісти, сертифіковані виробником.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

3.1. 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 (витратні матеріали для гемодіалізу).

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 2 Документації зазначено, зокрема, що "учасник має гарантувати безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання для гемодіалізів, наявного в центрах Замовника на час проведення процедури закупівлі".

При цьому, безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання, наявного в центрах Замовника на час проведення Процедури закупівлі, не відносяться до предмету закупівлі, а отже зазначена вимога не може бути включена до Документації.

Замовником не доведена та необґрунтована необхідність встановлення зазначених вище вимог у Документації. Наведена вище 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.

3.2. У додатку 2 Документації зазначено, зокрема, що учасник має надати "документи, видані виробником(-ами) апаратів (сертифікати, свідоцтва тощо), які підтверджують кваліфікацію інженерів".

Наведена вище умова Документації обмежує коло учасників лише тими суб'єктами господарювання, які мають трудові або інші договірні правовідносини з особами, що мають документи, видані виробником(-ами) апаратів (сертифікати, свідоцтва тощо), які підтверджують кваліфікацію інженерів та/або безпосередньо пов'язаними з виробником обладнання, наявного в центрах Замовника на час проведення Процедури закупівлі, що є дискримінацією по відношенню до учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

Разом з цим, Замовник не обґрунтував необхідність встановлення у Документації зазначеної вимоги для забезпечення постачання предмета закупівлі.

Тим самим, Замовник порушив принципи здійснення державних закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Отже, Замовник, з урахуванням інформації, зазначеної вище, повинен внести зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у підпунктах 3.1 та 3.2 пункту 3 мотивувальної частини 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 відсутність 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 цінових 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 Тернопільської обласної ради "Тернопільська університетська лікарня" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Устаткування для гемодіалізу (2 лоти)" [оголошення № 021316, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.01.2015 № 176 (26.01.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ