



**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

№ 293-р/пк-ск

від 12.03.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Діалсервіс"

вул. Зоологічна, 3-Я, м. Київ, 03680

Полтавська обласна клінічна лікарня
ім. М. В. Скліфосовського

вул. Шевченка, 23, м. Полтава, 36011

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 товариства з обмеженою відповідальністю "Діалсервіс" (надалі – Скаржник, ТОВ "Діалсервіс") від 17.02.2015 № 17/02-01 (зарєстровану в Комітеті 18.02.2015 за № 8-20/332-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Полтавською обласною клінічною лікарнею ім. М. В. Скліфосовського (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні" [оголошення № 041990, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 10.02.2015 № 188 (10.02.2015)] (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 19.02.2015 № 168-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 19.02.2015 № 20-29.3/06-401-дз Замовник листом від 24.02.2015 № 02-05/530 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. На думку ТОВ "Діалсервіс", медико-технічні вимоги до позиції "кровопрвідні магістралі для гемодіалізу (комплект 1 артеріальна + 1 венозна)" містять низку занадто деталізованих параметрів, які не мають істотного клінічного значення, проте обмежують конкуренцію, оскільки описують конструктивні особливості конкретної кровопрвідної магістралі "A/V Set for Dialog" виробництва B.Braun.

Скаржник вважає, що до медико-технічних вимог необхідно внести, зокрема, наступні зміни:

Медико-технічні вимоги згідно з Документацією		Пропозиція ТОВ "Діалсервіс"
об'єм заповнення	не більше 147 мл	встановити значення 150 мл або вилучити вимогу
порт для інфузії антикоагулянту довжиною не менше 95 см	наявність, можливість застосування програмного введення антикоагулянту	вилучити вимогу "не менше 95 см"
активна артеріальна повітряна пастка	наявність	вилучити вимогу
венозна та артеріальна пастки крові	наявність	вилучити вимогу

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до абзацу третього частини восьмої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) призупинення процедури закупівлі передбачає зупинення замовником, генеральним замовником будь-яких дій та прийняття будь-яких рішень щодо закупівлі, у тому числі, укладення договору про закупівлю, крім дій, спрямованих на усунення порушень, зазначених у скарзі.

Згідно з абзацом четвертим частини восьмої статті 18 Закону у разі усунення замовником, генеральним замовником порушень, зазначених у скарзі, замовник, генеральний замовник протягом одного робочого дня з моменту усунення порушення повинен повідомити про це орган оскарження та надати документальне підтвердження.

Абзацами першим та п'ятим частини шостої статті 18 Закону визначено, що орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо замовником, генеральним замовником відповідно до цього Закону усунено порушення, зазначені в скарзі, про що було надано документальне підтвердження.

Відповідно до абзацу другого частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому-п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Пунктом 2 розділу 3 Документації встановлено, що 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 до предмету закупівлі, встановленим Замовником (додаток № 3).

У додатку 3 Документації міститься специфікація та медико-технічні вимоги до предмета закупівлі.

Замовником у додатку 3 Документації до кровопровідних магістралей для гемодіалізу (комплект 1 артеріальна + 1 венозна), серед інших, встановлені наступні вимоги:

об'єм заповнення	не більше 147 мл
порт для інфузії антикоагулянту довжиною не менше 95 см	наявність, можливість застосування програмного введення антикоагулянту
венозна та артеріальна пастки крові	наявність

Замовник на розгляд Колегії надав зміни до Документації, затверджені протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 05.03.2015 № 9, (надалі – Зміни до Документації).

Згідно зі Змінами до Документації в Документації відсутні такі медико-технічні вимоги, як:

- "об'єм заповнення: не більше 147 мл";
- "порт для інфузії антикоагулянту довжиною не менше 95 см";
- "активна артеріальна повітряна пастка: наявність";
- "венозна та артеріальна пастки крові: наявність".

Отже, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження, тому Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що Замовником закуповується, зокрема, "картридж сухого бікарбонатного концентрату 650 г".

За інформацією ТОВ "Діалсервіс", для процедури гемодіалізу без будь-яких негативних клінічних наслідків можуть використовуватися картриджі із вмістом бікарбонату натрію більше, ніж 650 г (наприклад, 720 г, як у картриджі виробництва Gambro). При цьому, такі картриджі можуть коштувати дешевше, ніж ті, які вимагаються у Документації.

Скаржник вважає, що вагу доцільно зазначати, як "не менше 650 г".

У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до додатку 3 Документації Замовником, серед іншого, закуповується "картридж сухого бікарбонатного концентрату 650 г – 14700 штук".

Згідно зі Змінами до Документації Замовником викладено зазначену вище вимогу у наступній редакції: "картридж сухого бікарбонатного концентрату не менше 650 г – 14700 штук".

Враховуючи викладене, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження, у зв'язку з цим Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

3. ТОВ "Діалсервіс" повідомляє, що медико-технічні вимоги до позицій "діалізатор низькопроникний з синтетичною мембраною площею 1,5 м²" та "діалізатор низькопроникний з синтетичною мембраною площею 1,2 м²" відповідають медико-технічним параметрам діалізаторів LO PS 15 та LO PS 15 (відповідно) виробництва B.Braun.

Крім цього, Скаржник зазначає, що вимоги Документації стосовно площі мембран 1,5 м² та 1,2 м² є некоректними та пояснює це наступним.

У більшості випадків замовники, які здійснюють закупівлю витратних матеріалів для гемодіалізу, встановлюють для площі мембран діапазон значень, що дозволяє взяти участь у торгах більшій кількості учасників.

За інформацією ТОВ "Діалсервіс", компанії Gambro та Fresenius не виробляють низькопоточні діалізатори площею 1,2 м² та 1,5 м². Площа мембрани діалізатора є суто інформаційним технічним параметром, оскільки основними функціональними характеристиками діалізатора є його ефективність (кліренси), коефіцієнт ультрафільтрації та об'єм заповнення.

Крім цього Скаржник зауважує, що вимоги стосовно гамма-стерилізації та мембрани з полісульфону є також суто технічними та обмежують конкуренцію. Сучасні діалізатори, як

правило, стерилізуються або випромінюванням (як B.Braun чи Nipro) або парою (як Gambro чи Fresenius), і обидва методи стерилізації в однаковій мірі дозволяють досягнути необхідного рівня стерильності за відсутності різниці в інших показниках (клінічні побічні ефекти, біосумісність, стабільність тощо). Як зазначає ТОВ "Діалсервіс", матеріалом синтетичної мембрани може бути як полісульфон, так і сполука на основі полісульфону (зокрема, "поліамікс").

На думку Скаржника, вимогу щодо стерильності необхідно викласти, як "пара або гамма", а вимогу стосовно мембрани, як "синтетична".

3.1. У ході ознайомлення із зазначеним питанням Колегією було встановлено наступне.

Згідно з додатком 3 Документації Замовником, серед іншого, закуповується "діалізатор низькопроникний з синтетичною мембраною площею 1,5 м²".

Разом з цим, ТОВ "Діалсервіс" на розгляд Колегії надало, зокрема, копію брошури діалізатору LO PS15 виробництва B.Braun, а також таблицю відповідності технічних характеристик зазначеного діалізатору медико-технічним вимогам до цього діалізатору, які встановлені Замовником у Документації, а саме:

діалізатор низькопроникний з синтетичною мембраною площею 1,5 м ²		значення параметру для діалізатора LO PS15 виробництва B.Braun
кліренс* сечовини	не менше 189	189
кліренс* креатиніну	не менше 173	173
кліренс* фосфату	не менше 146	146
мембрана	синтетична (полісульфон)	полісульфон
вітамін* B12	не менше 83	83
стерилізація	гамма	гамма
об'єм заповнення	не більше 90 мл	90
коефіцієнт ультрафільтрації (мл\год* мм рт. ст.)	не менше 9,8	9,8

*швидкість потоку крові 200 мл/хв. і швидкість потоку діалізуючого розчину 500 мл/хв.

Слід зазначити, що відповідно до наданих Скаржником документів компанія Gambro виробляє низькопоточні діалізатори, зокрема, площею 1,7 м², а компанія Fresenius виробляє низькопоточні діалізатори, зокрема, площею 1,8 м².

Згідно зі Змінами до Документації Замовником встановлені, серед інших, наступні медико-технічні вимоги до низькопоточних діалізаторів, що закуповуються:

діалізатор низькопроникний з синтетичною мембраною площею 1,5-1,8 м ² – 14076 штук	
кліренс* сечовини	не менше 185
кліренс* креатиніну	не менше 170
кліренс* фосфату	не менше 145
мембрана	синтетична
вітамін* B12	не менше 80
стерилізація	гамма або пара
об'єм заповнення	не більше 110 мл
коефіцієнт ультрафільтрації (мл\год* мм рт. ст.)	не менше 9

*швидкість потоку крові 200 мл/хв. і швидкість потоку діалізуючого розчину 500 мл/хв.

Враховуючи наведену вище інформацію, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження, тому Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

3.2. У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Згідно з додатком 3 Документації Замовником, серед іншого, закуповується "діалізатор низькопотічний з синтетичною мембраною площею 1,2 м²".

Разом з цим, ТОВ "Діалсервіс" на розгляд Колегії надало, зокрема, копію брошури діалізатору LO PS12 виробництва В.Враун, а також таблицю відповідності технічних характеристик зазначеного діалізатору медико-технічним вимогам до цього діалізатору, які встановлені Замовником у Документації, а саме:

діалізатор низькопотічний з синтетичною мембраною площею 1,2 м ²		значення параметру для діалізатора LO PS12 виробництва В.Враун
кліренс* сечовини	не менше 183	183
кліренс* креатиніну	не менше 166	166
кліренс* фосфату	не менше 139	139
мембрана	синтетична (полісульфон)	полісульфон
вітамін* В12	не менше 77	77
стерилізація	гамма	гамма
об'єм заповнення	не більше 68 мл	68
коефіцієнт ультрафільтрації (мл\год* мм рт. ст.)	не менше 7,9	7,9

*швидкість потоку крові 200 мл/хв. і швидкість потоку діалізуючого розчину 500 мл/хв.

Згідно зі Змінами до Документації Замовником встановлені наступні медико-технічні вимоги до низькопотічних діалізаторів, що закуповуються:

діалізатор низькопотічний з синтетичною мембраною площею 1,2-1,3 м ² – 624 штуки	
кліренс* сечовини	не менше 180
кліренс* креатиніну	не менше 160
кліренс* фосфату	не менше 130
мембрана	синтетична
вітамін* В12	не менше 70
стерилізація	гамма або пара
об'єм заповнення	не більше 90 мл
коефіцієнт ультрафільтрації (мл\год* мм рт. ст.)	не менше 5

*швидкість потоку крові 200 мл/хв. і швидкість потоку діалізуючого розчину 500 мл/хв.

Слід зазначити, що відповідно до наданих Скаржником документів компанії Gambro та Fresenius виробляють низькопотічні діалізатори, зокрема, площею 1,4 м².

Враховуючи викладене, а також те, що предмет закупівлі сформований Замовником без поділу на лоти (зокрема, діалізатори низькопотічні з синтетичною мембраною площею 1,2-1,3 м² закуповуються в одному лоті з іншими найменуванням предмету закупівлі), прийняти участь у Процедурі закупівлі зможуть лише ті учасники, які мають змогу запропонувати діалізатори низькопотічні з синтетичною мембраною площею 1,2-1,3 м² та які відповідають усім у сукупності зазначеним вище медико-технічним вимогам, встановленим у Документації, що є дискримінацією по відношенню до інших суб'єктів господарювання, 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 принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

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

4. На думку Скаржника, вимога Замовника стосовно того, що сумісність витратних матеріалів з наявними апаратами повинна бути документально підтверджена виробником

обладнання, є дискримінаційною та унеможлиблює участь у Процедурі закупівлі учасників, які пропонують витратні матеріали виробництва інших компаній, окрім V.Braun, оскільки лист виробника обладнання (апаратів Dialog+ виробництва фірми V.Braun) може бути наданий лише постачальниками продукції V.Braun і лише для витратних матеріалів виробництва V.Braun.

За інформацією ТОВ "Діалсервіс", в Україні є досвід успішного використання витратних матеріалів виробництва Gambro на апаратах для гемодіалізу типу Dialog+ виробництва фірми V.Braun.

Скаржник вважає за необхідне вилучити вищезазначену вимогу з Документації.

Замовник з цього питання повідомив, що у Скарзі ТОВ "Діалсервіс" зазначає, що апарати для гемодіалізу типу Dialog+ виробництва фірми V.Braun відносяться до відкритого типу апаратів, і на них можуть бути використані витратні матеріали для гемодіалізу багатьох із представлених в Україні виробників, включаючи вироби виробництва Gambro.

Замовник зауважує, що для переходу на інший тип витратних матеріалів зазначеної аргументації Скаржника недостатньо, тому він просить "надати документальне підтвердження виробника обладнання про сумісність витратних матеріалів з наявними апаратами".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Додатком 3 Документації встановлено, зокрема, наступне: "надані витратні матеріали повинні бути сумісні між собою та формувати цілісну систему для проведення процедур гемодіалізу на гемодіалізних апаратах виробництва фірми V.Braun типу Dialog+. Сумісність витратних матеріалів з наявними апаратами повинна бути документально підтверджена виробником обладнання (надати копію листа виробника обладнання)".

Згідно зі Змінами до Документації в Документації відсутні наведені вище вимоги.

Враховуючи наведену вище інформацію, Замовник визнав та усунув порушення, зазначені у Скарзі в цій частині, про що надав документальне підтвердження.

Отже, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

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

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 Полтавську обласну клінічну лікарню ім. М. В. Скліфосовського внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні" [оголошення № 041990, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 10.02.2015 № 188 (10.02.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ