



**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

№ 132-р/пк-ск

від 11.02.2015

вих. лист від

№

Державне українське об'єднання
"Політехмед"

вул. Нагірна, 25/27, м. Київ, 04107

Клінічна лікарня "Феофанія"
Державного управління справами
вул. Академіка Заболотного, 21,
м. Київ, 03680

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 № 01-19/22 (zareestrovanu в Комітеті 30.01.2015 за № 8-20/193-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення клінічною лікарнею "Феофанія" Державного управління справами (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Витратні матеріали для гемодіалізу" [оголошення № 010452, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.01.2015 № 169 (16.01.2015)] (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 31.01.2015 № 82-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 № 20-29.3/06-220-дз Замовник листом від 05.02.2015 № 1-20/260 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 з метою уникнення конкурентного середовища неправомірно включив порошкові картриджі для декальцифікації (CleanCart-C).

Скаржник зазначає, що за призначенням вказані картриджі застосовуються для проведення декальцифікації апаратів для гемодіалізу і не мають безпосереднього відношення до проведення сеансів процедури гемодіалізу хворим.

Скаржник зауважує, що ці картриджі є специфічними виробами, які можуть бути поставлені лише одним виробником визначених у медико-технічних вимогах апаратів для гемодіалізу (тип AK95S), а саме компанією Gambro.

ДУО "Політехмед" також повідомляє, що згідно з Документацією Замовник заборонив подання пропозицій стосовно окремих частин предмета закупівлі. У зв'язку з цим, на думку Скаржника, учасниками Процедури закупівлі можуть бути компанії, які запропонують весь перелік найменувань предмета закупівлі.

Скаржник вважає за необхідне дозволити подавати свої пропозиції щодо окремих частин предмета закупівлі.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що для забезпечення можливості проведення лікувальним закладом гемодіалізу, як лікувального процесу, крім одноразових витратних матеріалів для проведення процедур, необхідні й витратні матеріали для підтримання обладнання в належному, працездатному стані.

За інформацією Замовника, у нього використовуються апарати для гемодіалізу AK95S виробництва Gambro Lundia, Швеція. Порошковий картридж для декальцифікації CleanCart-C призначений для підтримання наявного обладнання в належному, працездатному стані. Він є рекомендованим інструкцією оператора користувача. З іншими цілями цей виріб не використовується. Порошковий картридж для декальцифікації CleanCart-C призначено для одноразового використання. Декальцифікація повинна проводитись регулярно. Водночас, інструкцією оператора користувача не заборонено використовувати з метою декальцифікації внутрішніх гідровузлів інших картриджів (еквівалентів CleanCart-C), якщо вони адаптовані під наявні апарати AK95S.

Як зазначає Замовник, в Україні еквіваленти CleanCart-C зареєстровано кількома виробниками в якості медичних виробів.

Замовник також зауважив, що під час торгів, які проводилися ним у попередні періоди, окрім картриджу порошкового CleanCart-C виробництва Gambro, учасниками пропонувалися картриджі для гемодіалізу DIALCLEAN C виробництва Allmed Medical, який за своїми характеристиками повністю відповідав вимогам Замовника і є сумісним з апаратами AK95S.

Замовник повідомив, що відповідно до інформації, яка міститься на сайті Державної служби України з лікарських засобів, в Україні зареєстрований аналогічний виріб, а саме: "система дезінфікуючого засобу для гемодіалізу LENACART-C виробництва Haidylena for Advanced Medical Industries".

Крім цього, Замовник повідомив, що подання пропозицій щодо окремих частин предмету закупівлі, як того вимагає Скаржник, не передбачено, оскільки для проведення процедури гемодіалізу необхідна закупівля одночасно всіх найменувань, зазначених в Документації. Відсутність хоча б одного з найменувань, включаючи порошковий картридж

для декальцифікації (CleanCart-C або еквівалент), призведе до унеможливлення проведення процесу гемодіалізу, як лікувального процесу з відповідними наслідками для пацієнтів.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації технічні вимоги зазначені в додатку 1 Документації.

У додатку 1 Документації визначена специфікація товару та технічні вимоги до нього.

Відповідно до пункту 9 додатку 1 Документації до предмету закупівлі включено, серед іншого, "порошковий картридж для декальцифікації (CleanCart-C або еквівалент)", який повинен бути сумісний з апаратами виробництва Gambro типу АК.

Замовник на розгляд Колегії надав витяг з веб-порталу Державної служби України з лікарських засобів, в якому міститься інформація, зокрема, щодо реєстрації виробу медичного "приладдя для проведення гемодіалізу" виробництва Haidylena for Advanced Medical Industries, у додатках до якого зазначено, серед іншого, інформацію про систему дезінфікуючого засобу для гемодіалізу LENACART-C.

На засіданні Колегії з розгляду Скарги, яке відбулось 11.02.2015, представник державної установи "Інститут нефрології НАМН України" зазначив, зокрема, що згідно з методичними рекомендаціями планування та розрахунку потреби у výroбах 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 закуповуються за рахунок коштів державного та місцевого бюджетів для забезпечення визначених груп населення, на основі відповідних реєстрів" (надалі – Наказ), 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, 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.

2. Скаржник повідомляє, що вимоги Документації стосовно того, що учасник має гарантувати безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання виробництва Gambro (апарати типу АК), що експлуатується Замовником, а також надати копії сертифікатів уповноважених інженерів, виданих виробником вказаного обладнання, 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 унеможливорює 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 не є окремим найменуванням предмету закупівлі, а є вимогою, якій повинні відповідати учасники і без відповідності якій проведення сеансів гемодіалізу стає неможливим.

Замовник зазначає, що у зв'язку з обмеженим бюджетним фінансуванням, ним у 2015 році не планується закупівля послуг (робіт) з ремонту та технічного обслуговування обладнання для гемодіалізу. Водночас, для безперебійного та надійного функціонування обладнання для гемодіалізу повинно вчасно ремонтуватися та обслуговуватися відповідно до рекомендацій виробника.

За інформацією Замовника, в Україні більшість постачальників продукції для гемодіалізу забезпечують безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання для гемодіалізу, тому така вимога не є дискримінаційною.

Крім цього, Замовник повідомив, що вимога стосовно надання копій сертифікатів уповноважених інженерів, виданих виробником вказаного обладнання, визначається необхідністю дотримання специфічних рекомендацій та використання запчастин виробника обладнання при проведенні ремонту та технічного обслуговування. Ремонт та технічне обслуговування апаратів для гемодіалізу Gambro в Україні виконується не самим виробником безпосередньо, а окремим підприємством, яке уповноважене виробником.

На думку Замовника, будь-який учасник на умовах субпідрядництва може залучати вказане підприємство до здійснення ремонту та технічного обслуговування, і таким чином зазначена вимога може бути виконана будь-яким з учасників Процедури закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

2.1. Згідно з пунктом 21 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) предмет закупівлі – товари, роботи чи послуги, які закупаються 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 1 Документації зазначено, зокрема, що "учасник повинен гарантувати безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання виробництва Gambro (апарати типу АК), що експлуатується Замовником".

При цьому, безкоштовний ремонт та технічне обслуговування обладнання виробництва Gambro (апарати типу АК), що експлуатується Замовником, 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.

2.2. У додатку 3 Документації зазначено, зокрема, що учасник має надати "копії сертифікатів уповноважених інженерів, виданих виробником вказаного обладнання".

Наведена вище умова Документації обмежує коло учасників лише суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробником обладнання для гемодіалізу Gambro, яке експлуатується Замовником, 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.

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 2.1 та 2.2 пункту 2 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 клінічну лікарню "Феофанія" Державного управління справами внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Витратні матеріали для гемодіалізу" [оголошення № 010452, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 16.01.2015 № 169 (16.01.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ