



**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

№ 388-р/пк-ск від 26.03.2015

вих. лист від

№

Підприємство Всеукраїнської
організації інвалідів України
"Союз організацій інвалідів"
"Регіон ОПТ"
вул. Мельникова, буд. 12,
оф. 90, м. Київ, 04050

Волинська обласна клінічна
лікарня
просп. Президента
Грушевського, 21, м. Луцьк,
Волинська обл., 43005

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 підприємства Всеукраїнської організації інвалідів України "Союз організацій інвалідів" "Регіон ОПТ" (надалі – Скаржник) від 13.02.2015 № 69 (zareestrovanu в Комітеті 13.02.2015 за № 8-20/306-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Волинською обласною клінічною лікарнею (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.2. Тотальні ендопротези" [оголошення № 032096, оприлюднене на веб-порталі

Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 02.02.2015 № 182 (02.02.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 14.02.2015 № 147-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 14.02.2015 № 20-29.3/06-371-дз Замовник листом від 19.02.2015 № 320/2-08.15 надав пояснення по суті Скарги та копії документів, що стосуються проведення ним Процедури закупівлі.

Листом б/д б/н скаржник надав роз'яснення до Скарги.

Скаржник повідомляє, що документація конкурсних торгів (надалі – Документація) складена Замовником з порушенням основних принципів державних закупівель, визначених Законом України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон), а саме – штучне звуження предмета закупівлі (зайва деталізація предмета закупівлі), що вбачається в медико-технічних вимогах до товарів, що закуповуються, викладених в додатку 1 Документації.

1. Скаржник повідомляє, що предметом закупівлі є тотальні ендопротези кульшового суглобу з безцементною фіксацією, тотальні ендопротези кульшового суглобу з цементною фіксацією та тотальні ендопротези колінного суглобу, які Замовник об'єднав у один лот.

За інформацією Скаржника, перелічені позиції предмета закупівлі є різними між собою та мають різне застосування на практиці, тому вони повинні бути розбиті на три окремі лоти.

На думку Скаржника, таке об'єднання різних ендопротезів призводить до штучного звуження кола учасників Процедури закупівлі та нечесної конкуренції серед учасників.

За інформацією Скаржника, він не займається реалізацією колінного ендопротезу, але має ендопротези кульшового суглобу цементної та безцементної фіксації, що підтверджується, за його словами, свідоцтвом про державну реєстрацію № 11302/2012.

Скаржник повідомляє, що медико-технічні вимоги, визначені у Документації не дають можливості сформулювати Скаржнику цінову пропозицію щодо предмета закупівлі, оскільки тотальні ендопротези кульшового суглобу з безцементною, цементною фіксацією та ендопротези колінного суглобу мають різну цінову складову, а об'єднання їх в один лот сприяє здорожчання предмета закупівлі.

Замовник не надав пояснень щодо необхідності об'єднання всіх позицій предмета закупівлі в один лот.

У ході розгляду наданих Замовником документів Колегія встановила наступне.

Згідно з пунктом 21 частини першої статті 1 Закону 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). Предмет закупівлі визначається замовником у порядку, встановленому Уповноваженим органом.

Відповідно до абзацу першого підпункту 2.1 Порядку визначення предмета закупівлі, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 26.07.2010 № 921

(zareєстровано в Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 року за № 623/17918) предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з пунктами 20 і 27 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" 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.

Відповідно до пункту 3 розділу I документації конкурсних торгів (надалі – Документація) предметом закупівлі є "інструменти та прилади терапевтичні; прилади, протези та ортопедичні пристрої 32.50.2".

Згідно з пунктом 8 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі подають пропозиції конкурсних торгів щодо предмету закупівлі в цілому.

У додатку 1 Документації наведені технічні вимоги до предмета закупівлі та встановлено, що предметом закупівлі є:

- тотальні ендопротези кульшового суглобу з без цементною фіксацією – 15 шт;
- тотальні ендопротези кульшового суглобу з цементною фіксацією – 5 шт;
- тотальні ендопротези колінного суглобу – 4 шт.

Таким чином закупівля здійснюється без поділу Замовником предмета закупівлі на лоти.

Замовник не обґрунтував необхідності об'єднання всіх типів ендопротезів в один лот.

Об'єднання Замовник предмета закупівлі в один лот обмежує права тих суб'єктів господарювання, у тому числі Скаржника, на участь у Процедурі закупівлі, які не можуть одночасно запропонувати до постачання всі види ендопротезів, що є предметом закупівлі.

Дії Замовника в частині об'єднання предмета закупівлі в один лот порушують вимоги статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель визначені статтею 3 Закону – недискримінація учасників.

Отже, Замовник має внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

2. На думку Скаржника, детальний опис складових частин предмета закупівлі, наведений у додатку 1 Документації, звужує коло учасників Процедури закупівлі та надає перевагу одному виробнику чи його представнику.

За інформацією Скаржника, технічні характеристики визначені Замовником під продукцію одного виробника – компанію "Surgival", представником якого є товариство з обмеженою відповідальністю "Неомед".

Скаржник зазначає, що Законом не передбачене посилання на конкретні торговельні найменування запропонованого предмета закупівлі та/або його виробників, крім випадків, коли через специфіку предмета закупівлі конкуренція на ринку відсутня або обмежена. Якщо таке посилання є необхідним, до технічного завдання додаються нормативні, технічні та інші документи, які підтверджують факт відсутності або обмеження конкуренції.

Як зазначає Скаржник, у Документації визначені типи торговельної марки конкретного виробника комплектуючих ендопротезів, а їх аналогів (еквівалентів) просто не існує.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник повідомив, що "технічні вимоги викладені у Документації не містять посилання на конкретного виробника, оскільки за результатами дослідження ринку встановлено, що існує значна кількість виробників ендопротезів, які постачають в цілому еквівалентну продукцію, яка включає стандартний набір компонентів та відрізняється, зокрема, видом, покриттям, матеріалом виготовлення

тощо, а також більшість виробників для своїх компонентів проводить реєстрацію відповідної торгової марки чи назви".

За інформацією Замовника, протези цементного типу фіксації складаються з стегнового компоненту (ніжка ендопротезу), стегнової голівки, вертлюгового компоненту, кісткового цементу.

Цим обумовлюється необхідність використання у тексті Документації, зокрема виразів, що дозволяють охарактеризувати функціональні можливості ендопротезів. Так, компанія "EQVAL" використовує "Self locking стегновий компонент цементної фіксації".

Як зазначає Замовник, "компанія "Lima Corporate", спеціалізується на реконструктивних ортопедичних рішеннях для хірургії, зокрема, на імплантатах для тазостегнових і колінних суглобів. Вказана компанія застосовує для ендопротезування ніжки типів: SL SELF LOCKING. Дизайн ніжки розроблявся на основі біомеханічної концепції самоблокуючого механізму. Встановлюється без додаткових централізаторів, фіксується в каналі за принципом "розділеної цементної мантиї". Плоский, подвійний, клиновидний профіль, без коміра, забезпечує надійну фіксацію з правильним позиціонуванням ніжки. Цементна мантия повинна розташовуватися тільки по передній і задній поверхні ніжки, вся поверхня ніжки, за винятком конуса і шийки повинна мати шорстку поверхню для поліпшення адгезії кісткового цементу до матеріалу ніжки протеза. На передній і задній поверхні ніжки виконані поздовжні борозни на всю довжину ніжки, для збільшення площі контакту із цементною мантиєю. Напилення пористим титаном для безцементної ніжки, нанесено на проксимальний відділ ніжки, за винятком конуса і шийки. Конус для посадки головки дорівнює 12/14 і адоптований для BIOLOX®DELTA керамічної і металевої CoCrMo голівок".

Замовник повідомляє, що конкретизація вимог стосовно конструкцій ендопротезів зумовлена існуючою системою підготовки спеціалістів, а саме – лікарів ортопедів-травматологів лікарні, що дозволяє використовувати надійні конструкції відомих фірм-виробників, завдяки чому зменшується ризик ускладнень у хворих.

Розглянувши зазначене питання, Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 3 частини другої статті 22 Закону, зокрема, технічна специфікація не повинна містити посилання на конкретні торговельну марку чи фірму, патент, конструкцію або тип предмета закупівлі, джерело його походження або виробника. У разі якщо таке посилання є необхідним, воно повинно бути обґрунтованим, а специфікація повинна містити вираз "або еквівалент".

Додатком 1 Документації Замовником передбачено наступне: "у разі наявності посилання на конкретну торговельну марку чи фірму, джерело походження або виробника – читати з виразом "або еквівалент".

Враховуючи викладене, Замовник не порушив вимоги Закону в цій частині.

Скаржник повідомляє, зокрема, що медико-технічним вимогам до предмета закупівлі відповідає обладнання одного виробника.

Разом з цим, документального підтвердження, що визначеним Замовником у Документації медико-технічним вимогам не відповідає обладнання інших виробників, зареєстрованих в Україні, Скаржник не надав.

Скаржник не обґрунтував та не підтвердив свою неспроможність взяти участь у Процедурі закупівлі через встановлення Замовником наведених медико-технічних вимог Документації.

Враховуючи викладене, Замовник не порушив вимоги Закону в цій частині.

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

Дії Замовника в частині встановлення наведених вище вимог у документації конкурсних торгів порушують вимоги частини першої статті 3, частини третьої статті 5 та частини третьої статті 22 Закону.

Враховуючи інформацію, викладену вище, Колегією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Згідно з абзацами першим та другим частини десятої 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 неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі 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.

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

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8 та 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 Волинську обласну клінічну лікарню внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.2. Тотальні ендопротези" [оголошення № 032096, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 02.02.2015 № 182 (02.02.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ