



**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

№ 465-р/пк-ск від 06.04.2015

вих. лист від

№

Обласне комунальне
підприємство "Буковина-Фарм"
пров. Текстильників, 1,
м. Чернівці, 58009

Державна установа "Інститут
серця Міністерства охорони
здоров'я України"

вул. Братиславська, буд. 5-А,
м. Київ, 02660

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 обласного комунального підприємства "Буковина-Фарм" (надалі – Скаржник, ОКП "Буковина-Фарм") від 30.03.2015 № 30/01-ск (зарєєстровану в Комітеті 30.03.2015 за № 8-20/705-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення державною установою "Інститут серця Міністерства охорони здоров'я України" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 21.10.3. Лактони, н.в.і.у., гетероциклічні сполуки лише з гетеро-атомом(-ами) азоту, що мають у структурі неконденсоване піразинове кільце, піримідинове кільце, піперазольне кільце чи фенотіазінову кільцеву систему без подальшої конденсації; гідантоїн та його похідні; сульфонаміди (наркотичні, психотропні засоби)" [оголошення № 089957, оприлюднене на

веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 17.03.2015 № 213/1/1(17.03.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до Документації.

Рішенням Колегії від 30.03.2015 № 418-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 30.03.2015 № 20-29.3/06-898-дз Замовник листом від 02.04.2015 № 01-07/405 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. Скаржник повідомляє, що у додатку 3 документації конкурсних торгів (надалі – Документація) визначено предмет закупівлі одним лотом (4 найменування). Лікарський засіб, який Замовник планує закупити за порядковим номером 4, є екстемпоральним лікарським засобом (виробництво в аптечних умовах). У зв'язку з тим, що ОКП "Буковина-Фарм" не займається виробництвом екстемпоральних лікарських засобів, Скаржника обмежено в участі в Процедурі закупівлі, оскільки він має намір та можливість запропонувати до закупівлі лікарські засоби за порядковими номерами 1 - 3.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що предмет закупівлі визначено відповідно до чинного законодавства України на основі Державного класифікатора продукції та послуг 016:2010.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з пунктом 21 частини першої статті 1 Закону 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). 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 (зареєстрованого 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 предметом закупівлі є "лактони, н. в. і. у., гетероциклічні сполуки лише з гетеро-атомом(-ами) азоту, що мають у структурі неконденсоване піразинове кільце, піримідинове кільце, піперазольне кільце чи фенотіазинову кільцеву систему без подальшої конденсації; гідантоїн та його похідні; сульфонаміди (наркотичні, психотропні засоби), (ДК 016-2010: 21.10.3)".

У додатку 3 Документації наведені медико-технічні вимоги до предмета закупівлі та визначено, що предметом закупівлі є:

№ п/п	Міжнародна назва	Вимоги до предмету закупівлі (параметри, характеристики комплектація, форма випуску дозування, тощо)	Одиниця виміру	Кількість
1	Морфін	г/х р-н д/ін. 1% амп. 1 мл	амп.	6250
2	Диазепам	р-н 0,5% амп. 2 мл	амп.	9090
3	Фентаніл	р-н 0,005% амп. 10,0 мл	амп.	28495
4	Фенобарбітал + кальцію глюконат	Порошок аптечного виготовлення 0,01+0,25г.	доз.	200

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

На засіданні Колегії, яке відбулось 06.04.2015, представник Замовника повідомив, що виокремлювати позицію 4 "Фенобарбітал + кальцію глюконат" в Процедурі закупівлі в окремий лот недоцільно, оскільки: загальна вартість цієї позиції становить зовсім незначну суму гривень. Учасник, який має відповідні ліцензії, може окремо будь-де замовити препарат за позицією 4; препарат "фенобарбітал" відноситься до психотропних речовин, облік яких такий самий, як і облік наркотичних засобів.

Скаржник не обґрунтував та не довів неможливість постачання ним, зокрема, фенобарбітал + кальцію глюконат та, відповідно, не довів неможливість прийняти участь у Процедурі закупівлі.

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

2. Скаржник зазначає, що Замовником визначено наступний предмет закупівлі – (21.10.3) "лактони, н.в.і.у., гетероциклічні сполуки лише з гетеро-атомом(-ами) азоту, що мають у структурі неконденсоване піразинове кільце, піримідинове кільце, піперазольне кільце чи фенотіазінову кільцеву систему без подальшої конденсації; гідантоїн та його похідні; сульфонаміди (наркотичні, психотропні засоби)".

Скаржник повідомляє, що за переліком закупаюваного товару предметом закупівлі є наркотичні лікарські засоби, які зареєстровано в реєстрі лікарських засобів, окрім екстемпорального лікарського засобу (порядковий номер 4).

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги зазначив, що порядковим номером 4 Додатку 3 Документації було визначено товар, міжнародна назва якого "фенобарбітал + кальцій глюконат".

Фенобарбітал в кардіохірургічній практиці застосовують для лікування захворювань і невідкладних станів у дітей та новонароджених а саме:

- нападів судомии або судорожної готовності в новонароджених і немовлят;
- при супутній гіпербілірубінемії новонароджених;
- для лікування супутньої епілепсії у дітей.

Відповідно до переліку наркотичних засобів, психотропних речовин і прекурсорів, що затверджено постановою Кабінету Міністрів України від 06.05.2000 р. № 770 "фенобарбітал" (хімічна назва 5 - етил - 5 - фенілбарбітурова кислота) відноситься до психотропних речовин, обіг яких обмежено і стосовно яких допускаються виключення деяких заходів контролю.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 3 розділу I Документації предметом закупівлі є – "лактони, н. в. і. у., гетероциклічні сполуки лише з гетеро-атомом(-ами) азоту, що мають у структурі неконденсоване піразинове кільце, піримідинове кільце, піперазольне кільце чи фенотіазинову кільцеву систему без подальшої конденсації; гідантоїн та його похідні; сульфонаміди (наркотичні, психотропні засоби), (ДК 016-2010: 21.10.3)".

Перелік та опис товарів визначено у додатках 2 та 3 Документації.

Згідно з переліком наркотичних засобів, психотропних речовин і прекурсорів, що затверджено постановою Кабінету Міністрів України від 06.05.2000 р. № 770 "фенобарбітал" (хімічна назва 5 - етил - 5 - фенілбарбітурова кислота) відноситься до психотропних речовин, обіг яких обмежено і стосовно яких допускаються виключення деяких заходів контролю.

Крім того, згідно з інформацією, яка міститься на веб-порталі державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України у державному реєстрі лікарських засобів міститься інформація щодо реєстрації, зокрема, фенобарбіталу.

Враховуючи викладене, а також те, що Скаржник не обґрунтував та документально не підтвердив, яким чином наведена вище умова Документації порушує його права та законні інтереси, та перешкоджає взяти участь у Процедурі закупівлі, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. Скаржник повідомляє, що Замовником у Документації встановлено вимогу щодо документального підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів. Тому, на думку ОКП "Буковина-Фарм", через невірно визначений предмет закупівлі Скаржник не має можливості підтвердити досвід виконання аналогічних договорів за даним кодом закупівлі, оскільки майже всі аналогічні договори були укладені за кодом 21.20.1 (ліки) та пропозицію конкурсних торгів ОКП "Буковина-Фарм" буде відхилено.

Стосовно наведеного пункту Скарги Замовник зазначив, що відповідно до статті 16 Закону замовник може встановлювати такі кваліфікаційні критерії, як наявність документального підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів. Також в Документації немає чіткого визначення поняття аналогічних договорів. Тобто учасник на власний розсуд підтверджує досвід виконання аналогічних договорів за своїм розумінням.

Крім того, відповідно до статті 23 Закону фізична/юридична особа має право не пізніше ніж за 5 днів (у разі скороченої процедури) до закінчення строку подання пропозицій конкурсних торгів звернутися до замовника за роз'ясненнями щодо Документації. Комітетом з конкурсних торгів Замовника не було отримано жодних запитів щодо надання роз'яснень.

Розглянувши зазначене питання, Колегія встановила наступне.

Абзацами першим та четвертим частини другої статті 16 Закону передбачено, що Замовник може встановлювати, зокрема, такий кваліфікаційний критерій, як наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Підпунктом 2.3.2 підпункту 2.3 підпункту 2 пункту 6 розділу 3 Документації встановлено, що копії аналогічних договорів від підприємств, установ або організацій предмет закупівлі яких є аналогічними предмету закупівлі цих конкурсних торгів (у кількості не менше, ніж 2).

На засіданні Колегії, яке відбулось 06.04.2015, представник Замовника зазначив, що під аналогічними договорами маються на увазі договори, предмет закупівлі яких є аналогічним предмету закупівлі цих конкурсних торгів, тобто договори на постачання наркотичних речовин.

Враховуючи викладене, а також те, що Скаржник не обґрунтував та документально не підтвердив, яким чином наведена вище умова Документації порушує його права та законні інтереси, та перешкоджає взяти участь у Процедурі закупівлі, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення в межах одержаної за скаргою інформації, виходячи з положень абзацу третього частини одинадцятої статті 18 Закону.

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:

Відмовити обласному комунальному підприємству "Буковина-Фарм" у задоволенні його скарги від 30.03.2015 № 30/01-ск.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

С. МОРОЗ