



**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

№ 764-р/пк-ск від 25.05.2015

вих. лист від

№

Комунальне підприємство Сумської
обласної ради
"Суми-Фарм"
вул. Харківська, 24, м. Суми, 40024

Комунальна установа "Обласна база
спеціального медичного постачання"
Житомирської обласної ради
вул. Комерційна, 2, м. Житомир,
10019

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, розглянувши скаргу комунального підприємства Сумської обласної ради "Суми-Фарм" (надалі – Скаржник, КП СОР "Суми-Фарм") від 29.04.2015 № 1954-45-1 (zareestrovano в Комітеті 29.04.2015 за № 8-20/1044-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальною установою "Обласна база спеціального медичного постачання" Житомирської обласної ради (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "наркотичні, психотропні, прекурсори, отруйні, сильнодіючі лікарські засоби – 38 найменувань" [оголошення № 097122, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.03.2015 № 220 (26.03.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів та просить, зокрема:

- призупинити Процедуру закупівлі;

- зобов'язати Замовника усунути будь-які дискримінаційні вимоги у документації конкурсних торгів, а у разі неможливості виправити допущенні порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 29.04.2015 № 620-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 30.04.2015 № 20-29.3/06-1364-дз Замовник листом від 30.04.2015 № 297 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

КП СОР "Суми-Фарм" у Скарзі повідомило, що вимога документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів від 27.04.2015 № 49, (надалі – Документація) стосовно надання копії ліцензії, виданої Державною службою України з лікарських засобів, на оптову торгівлю лікарськими засобами є дискримінаційною по відношенню до Скаржника, оскільки КП СОР "Суми-Фарм" має лише ліцензію на право здійснення роздрібною торгівлю лікарськими засобами, що, на думку Скаржника, є достатнім для продажу ліків, які планує закупити Замовник.

На підтвердження зазначеної інформації Скаржник надав на розгляд Колегії копію ліцензії, видану Державною службою України з лікарських засобів, на виробництво лікарських засобів, роздрібну торгівлю лікарськими засобами (виробництво лікарських засобів в умовах аптеки).

Замовник з цього питання повідомив, що відповідно пункту 2.1 статті 2 Статуту Замовника, метою діяльності є забезпечення лікувально-профілактичних закладів, підприємств, організацій та населення лікарськими засобами. Згідно з пунктом 2.2 статті 2 Замовник проводить господарську діяльність, пов'язану з виготовленням, зберіганням, перевезенням, придбанням, пересиланням, ввезенням, вивезенням, відпуском, знищенням дозволених для застосування в Україні наркотичних засобів, психотропних речовин і прекурсорів, зазначених у Переліку наркотичних засобів, психотропних речовин і прекурсорів.

За інформацією Замовника, відповідно до наказу Міністерства охорони здоров'я України від 29.09.2014 № 677 "Про затвердження Порядку контролю якості лікарських засобів під час оптової та роздрібною торгівлі" при проведенні вхідного контролю якості лікарських засобів, які надходять до суб'єкта господарювання, що проводить господарську діяльність з оптової торгівлі лікарськими засобами, необхідно закуповувати й одержувати лікарські засоби лише у суб'єктів господарювання, які мають ліцензії на провадження господарської діяльності з виробництва лікарських засобів, оптової торгівлі лікарськими засобами, імпорту лікарських засобів. Копії таких ліцензій додаються до договорів про постачання (для постачальників-резидентів) і зберігаються у суб'єкта господарювання протягом трьох років.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до підпункту І.1 пункту 1 додатку 3 Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати, зокрема, копію копії ліцензії, видану Державною службою України з лікарських засобів, на оптову торгівлю лікарськими засобами.

Листами від 06.05.2015 № 29-29.1/06-1429-дз та № 20-29.3/06-1430-дз Колегія звернулась до Міністерства охорони здоров'я України (надалі – МОЗ України) та Державної служби України з лікарських засобів (надалі – Держлікслужба України) стосовно надання інформації:

- яка ліцензія (на оптову чи роздрібну торгівлю лікарськими засобами) потрібна для постачання вказаних лікарських засобів, які планує закупити Замовник, та взагалі для лікарських засобів, які закупаються для закладів охорони здоров'я України;

- чи мають право суб'єкти господарської діяльності здійснювати торгівлю вказаними вище лікарськими засобами та взагалі лікарськими засобами, які закупаються для закладів охорони здоров'я України, на підставі ліцензії на право здійснення роздрібно торгівлі лікарськими засобами.

Держлікслужба України листом від 13.05.2015 № 6636-1.2/4.0/17-15 повідомила, що відповідно до пункту 1.3 Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з виробництва лікарських засобів, оптової, роздрібно торгівлі лікарськими засобами, затверджених наказом МОЗ України від 31.10.2011 № 723, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України від 07.12.2011 № 1420/20158, оптова торгівля лікарськими засобами – діяльність з придбання лікарських засобів у виробників лікарських засобів або інших суб'єктів господарювання, що мають відповідну ліцензію, зберігання, транспортування та продажу лікарських засобів з аптечних складів (баз) іншим суб'єктам оптової або роздрібно торгівлі лікарськими засобами, які отримали на це відповідні ліцензії, та безпосередньо лікувально-профілактичним закладам і виробникам лікарських засобів. Роздрібна торгівля лікарськими засобами – діяльність з придбання, зберігання та продажу готових лікарських засобів через аптеку та її структурні підрозділи (у тому числі ліків, виготовлених (вироблених) в умовах аптеки) безпосередньо громадянам для їх особистого споживання, закладам охорони здоров'я (крім аптечних закладів), а також підприємствам, установам та організаціям без права їх подальшого перепродажу.

За інформацією Держлікслужби України, постачання та реалізація лікарських засобів закладам охорони здоров'я здійснюється суб'єктами господарювання за наявності ліцензії на оптову або роздрібну торгівлю лікарськими засобами.

У вказаному листі Держлікслужба України також зазначила, що відповідно до статті 7 Закону України "Про наркотичні засоби, психотропні речовини і прекурсори" діяльність з обігу наркотичних засобів, психотропних речовин, включених до таблиць II та III Переліку наркотичних засобів, психотропних речовин і прекурсорів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 06.05.2000 № 770, (надалі – Перелік) та прекурсорів, включених до таблиці IV Переліку, здійснюється суб'єктами господарювання за наявності в них ліцензії на здійснення відповідних видів діяльності, якщо інше не передбачено цим Законом.

Враховуючи викладене вище, суб'єкти господарювання, які мають ліцензію на роздрібну торгівлю лікарськими засобами мають право постачати лікарські засоби закладам охорони здоров'я.

Таким чином, вимога Документації стосовно надання учасниками Процедури закупівлі копії ліцензії тільки на оптову торгівлю лікарськими засобами обмежує коло потенційних учасників лише тими, хто має зазначену ліцензію, а отже є дискримінаційною по відношенню до інших суб'єктів господарювання, у тому числі, Скаржника, які можуть мати ліцензію на роздрібну торгівлю.

Замовник не обґрунтував встановлення у Документації зазначеної вище вимоги.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації вимоги стосовно надання копії ліцензії лише на оптову торгівлю лікарськими засобами призводять до порушення прав Скаржника, порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) та один з принципів здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

Враховуючи викладене вище, 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 за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в 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 у 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 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 комунальну установу "Обласна база спеціального медичного постачання" Житомирської обласної ради внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "наркотичні, психотропні, прекурсори, отруйні, сильнодіючі лікарські засоби – 38 найменувань" [оголошення № 097122, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 26.03.2015 № 220 (26.03.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

М. БАРАШ