



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12,
факс: (044) 520-10-42

<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1174-р/пк-ск від 17.07.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ЛЕДУМ"
вул. Героїв Сталінграду, 17,
м. Дніпропетровськ, 49069

Головний військово-медичний
клінічний орден Червоної Зірки
центр "Головний військовий
клінічний госпіталь" МО України
вул. Госпітальна, 18, м. Київ,
01133

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 товариства з обмеженою відповідальністю "ЛЕДУМ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ЛЕДУМ") від 01.07.2015 № 533 (zareєстрованою в Комітеті 02.07.2015 за № 8-20/1839-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення головним військово-медичним клінічним орденом Червоної Зірки центром "Головний військовий клінічний госпіталь" МО України (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні – 3 лоти" [оголошення № 150398, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 19.06.2015 № 276 (19.06.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;

- призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів.

Рішенням Колегії від 03.07.2015 № 1058-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 06.07.2015 № 20-29.3/05-2441-дз Замовник листом від 09.07.2015 № 5/3504 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.

1. ТОВ "ЛЕДУМ" у Скарзі повідомило, що в лоті № 3 об'єднано продукцію таким чином, що звужує коло потенційних учасників, оскільки:

- комплект двоголковий для збору довгоживучих тромбоцитів з камерою LRS Cobe Spectra або еквівалент виробляється лише одним виробником апарату для аферезу Terumo BCT, Inc. Тобто, як зазначає Скаржник, в Україні зареєстрований лише один виробник комплекту двоголкового для збору довгоживучих тромбоцитів з камерою LRS Cobe Spectra або еквівалент.

- контейнер з розчином антикоагулянту для автоматичного аферезу АЦД-А 500 мл також є витратним матеріалом для апарату аферезу Cobe Spectra і його виробляє лише один виробник.

- фільтр приліжковий LEUCOBED LCG3 (виробником якого є компанія Masco Pharma) є специфічним фільтром для двох доз еритроцитарної маси. Такий фільтр мають лише два виробники – Masco Pharma та Pall Medical.

- в Україні зареєстровано щонайменше 5 виробників контейнерів для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання пробірок) та потрібних контейнерів для 450/450/450 мл крові з ЦФДА-1 (з пристроєм для під'єднання пробірок) – Terumo BCT, Inc, Masco Pharma, Ravimed, Fresenius Kabi AG, Shandong Weigao Group Medical Polymer Co., Ltd.

На думку Скаржника, виділення в окремий лот контейнерів для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання пробірок) та потрібних контейнерів для 450/450/450 мл крові з ЦФДА-1 (з пристроєм для під'єднання пробірок) дозволить значно розширити коло можливих учасників.

За інформацією ТОВ "ЛЕДУМ", Скаржник є офіційним дистриб'ютором в Україні виробника Shandong Weigao Group Medical Polymer Co., Ltd і може запропонувати контейнер для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання пробірок) та потрібний контейнер для 450/450/450 мл крові з ЦФДА-1 (з пристроєм для під'єднання пробірок).

Проте, як зазначає ТОВ "ЛЕДУМ", Скаржник не має можливості запропонувати витратні матеріали для автоматичного аферезу (комплект двоголковий для збору довгоживучих тромбоцитів з камерою LRS Cobe Spectra або еквівалент та контейнер з розчином антикоагулянту для автоматичного аферезу АЦД-А 500 мл) і фільтр для двох еритроцитарної маси (фільтр приліжковий LEUCOBED LCG3 або еквівалент).

Замовник з цього питання повідомив, що він є провідною установою, яка надає екстрену медичну допомогу бійцям із зони проведення антитерористичної операції та іншим військовослужбовцям.

Як зазначає Замовник, експедиційні групи Замовника постійно проводять забір біологічного матеріалу (крові) для забезпечення потреб військовослужбовцям та пораненим бійцям.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 27 частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, виробни, 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.

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. Для проведення процедури закупівлі має бути не менше двох пропозицій, крім випадків застосування замовником переговорної процедури закупівлі.

Порядком визначення предмета закупівлі, затвердженим наказом Міністерства економіки України від 26 липня 2010 року № 921 (зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 року за № 623/17918), зі змінами, внесеними згідно з наказом Міністерства економіки України від 16.09.2014 № 1112 встановлено, що предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником, зокрема, 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.

Замовник здійснює Процедуру закупівлі за кодом "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні – 3 лоти".

Відповідно до пункту 8 розділу III документації конкурсних торгів учасники подають пропозицію конкурсних торгів за кожним окремим лотом.

Згідно з додатком 5 документації конкурсних торгів Замовник за лотом № 3 планує закупити:

- контейнер для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання вакуумних пробірок);
- потрійний контейнер для 450/450/450 мл крові з ЦФДА1 (з пристроєм для під'єднання вакуумних пробірок);
- фільтр приліжковий LEUCOBED LCG3 або еквівалент;
- комплект двоголковий для збору довгоживучих тромбоцитів з камерою LRS Cobe Spectra або еквівалент;
- контейнер з розчином антикоагулянту для автоматичного аферезу АЦД-А, 500 мл.

Листами від 03.07.2015 № 20-29.1/05-2420-дз, № 20-29/05-2421-дз, № 20-29.3/05-2422-дз, № 20-29.3/05-2423-дз Колегія звернулася до Міністерства охорони здоров'я України, Державної служби України з лікарських засобів, державного підприємства "Український медичний центр сертифікації" та державного підприємства "Державний медичний центр сертифікації" Міністерства охорони здоров'я України стосовно надання переліку виробників (продукція яких зареєстрована в установленому порядку в Україні), що виробляють контейнер для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання вакуумних пробірок), потрійний контейнер для 450/450/450 мл крові з ЦФДА1 (з пристроєм для під'єднання вакуумних пробірок), фільтр приліжковий LEUCOBED LCG3, комплект двоголковий для збору довгоживучих тромбоцитів з камерою LRS Cobe Spectra, контейнер з розчином антикоагулянту для автоматичного аферезу

АЦД-А 500 мл, а також медичні вироби, які є їх аналогами/еквівалентами (з копіями документів за наявності).

Державне підприємство "Державний медичний центр сертифікації" Міністерства охорони здоров'я України листом від 08.07.2015 № 273 повідомило, що питання Державної реєстрації в Україні медичних виробів та їх виробників не належать до компетенції державного підприємства "Державний медичний центр сертифікації" Міністерства охорони здоров'я України.

Міністерство охорони здоров'я України листом від 08.07.2015 № 20-02/436/19/1208-15/21475 повідомило, що надіслало запит Колегії від 03.07.2015 № 20-29.1/05-2420-дз за належністю до Державної служби України з лікарських засобів.

Листом від 14.07.2015 № 9768-1.2/5.1/17-15 Державна служба України з лікарських засобів надала, зокрема, копію листа ДП "Український фармацевтичний інститут якості" від 14.07.2015 № 277, в якому зазначено, що за результатами технічної експертизи комплектів документів щодо подальшої реєстрації ВМ "Контейнери для крові WEGO з та без розчину ЦФДА-1 або ЦФД/САГМ виробник Shandong Weigao Group Medical Polymer Co., Ltd (China) встановлено, що виробником контейнерів для заготівлі крові з консервантом ЦФДА-1 подвійних 450/450 та контейнерів для заготівлі крові з консервантом ЦФДА-1 потрійних 450/450/450 є компанія Shandong Weigao Group Medical Polymer Co., Ltd (China).

На засіданні Колегії, яке відбулось 17.07.2015, представник Скаржника повідомив, що має намір поставити для участі у Процедурі закупівлі фільтр приліжковий.

Разом з цим, представник Скаржника не зазначив, фільтр якого виробника він має намір запропонувати для участі у Процедурі закупівлі, оскільки у Скарзі Скаржник повідомив, що фільтр приліжковий LEUCOBED LCG3 мають лише два виробники – Masco Pharma та Pall Medical.

Скаржник не довів, яким чином дії Замовника в частині об'єднання в одному лоті, серед іншого, фільтру приліжкового, порушують його права та законні інтереси.

Разом з тим, за інформацією ТОВ "ЛЕДУМ", Скаржник є офіційним дистриб'ютором в Україні виробника Shandong Weigao Group Medical Polymer Co., Ltd. і може запропонувати контейнер для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання пробірок) та потрійний контейнер для 450/450/450 мл крові з ЦФДА-1 (з пристроєм для під'єднання пробірок).

На думку Скаржника виділення в окремий лот контейнерів для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання пробірок) та потрійних контейнерів для 450/450/450 мл крові з ЦФДА-1 (з пристроєм для під'єднання пробірок) дозволить значно розширити коло можливих учасників.

Таким чином, прийняти участь у Процедурі закупівлі за лотом № 3 зможуть лише ті учасники, які зможуть одночасно запропонувати продукцію конкретного виробника за кожною зі складових предмета закупівлі, що є дискримінацією до інших учасників Процедури закупівлі, у тому числі, Скаржника.

Разом з цим, Замовником не доведена та не обґрунтована необхідність закупівлі наведених вище препаратів в одному лоті.

Частиною третьою статті 22 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника в частині формування предмету закупівлі за лотом № 3 порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Таким чином, Замовник має внести відповідні зміни до документації конкурсних торгів в цій частині.

2. ТОВ "ЛЕДУМ" у Скарзі повідомило, що відповідно до умов документації конкурсних торгів учасники Процедури закупівлі повинні надати оригінал гарантійного листа від виробника (представництва, філії виробника, якщо їх повноваження поширюються на територію України, але при цьому вони безпосередньо не здійснюють комерційної діяльності), який засвідчує факт відносин між учасником і виробником.

На думку Скаржника, вимога стосовно надання гарантійного листа виробника є незаконною, оскільки надання гарантійного листа виробника вимагалось тоді, коли закупівлі за державні кошти відбувались згідно з Положенням про закупівлю товарів, робіт і послуг за державні кошти.

За інформацією Скаржника, зазначене положення втратило чинність 05.08.2010.

Скаржник вважає, що вказана вище вимога документації конкурсних торгів звужує коло потенційних учасників Процедури закупівлі та призводить до дискримінації учасників.

Замовник з цього питання повідомив, що вказана вимога документація конкурсних торгів була встановлена для 100 % впевненості наявності та можливості безперешкодного забезпечення груп Замовника необхідними розхідними матеріалами.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу III документації конкурсних торгів учасники повинні надати в складі пропозиції конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником, зокрема, оригінал гарантійного листа від виробника (представництва, філії виробника, якщо їх повноваження поширюються на територію України, але при цьому вони безпосередньо не здійснюють комерційної діяльності), який засвідчує факт відносин між учасником і виробником, та яким підтверджується можливість поставки товару, який є предметом закупівлі, у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією конкурсних торгів та пропозицією конкурсних торгів учасника торгів.

Гарантійний лист виробника повинен включати: повну назву учасника, номер оголошення та номер офіційного видання з питань державних закупівель, де опубліковане це оголошення, а також назву предмету закупівлі, згідно з оголошенням.

На засіданні Колегії, яке відбулось 17.07.2015, представник Скаржника повідомив, що у разі виділення в окремий лот контейнерів для донорської крові з консервантом CPDA-1 450/450 (450/400) (з пристроєм для під'єднання пробірок) та потрібних контейнерів для 450/450/450 мл крові з ЦФДА-1 (з пристроєм для під'єднання пробірок) та фільтру приліжкового, Скаржник має можливість надати вказаний вище гарантійний лист виробника.

Враховуючи пояснення Скаржника та інформацію, наведену у пункті 1 мотивувальної частини цього рішення, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Враховуючи інформацію, наведену у пункті 1 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 за результатами розгляду скарги орган оскарження має право, зокрема, прийняти рішення про встановлення або відсутність 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 головний військово-медичний клінічний орден Червоної Зірки центром "Головний військовий клінічний госпіталь" МО України внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні – 3 лоти" [оголошення № 150398, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 19.06.2015 № 276 (19.06.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

В. ПОЛЮХОВИЧ