



**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

№ 1634-р/пк-ск від 17.09.2015

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Євромедтехніка"

вул. Мельникова, 12, м. Київ, 04050

Комунальна установа "Одеська обласна
клінічна лікарня"

вул. Академіка Заболотного, 26,
м. Одеса, 65025

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 "Євромедтехніка" (надалі – Скаржник, ТОВ "Євромедтехніка") від 19.08.2015 № 02/190815 (zareєстровану в Комітеті 20.08.2015 за № 8-20/2473-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальною установою "Одеська обласна клінічна лікарня" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні" [оголошення № 169288, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 27.07.2015 № 301 (27.07.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

Рішенням Колегії від 21.08.2015 № 1451-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 21.08.2015 № 20-29.3/06-3295-дз Замовник листом від 02.09.2015 № 01/01-07/3020 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Розглянувши питання, наведені у Скарзі, Колегія встановила наступне.

1. ТОВ "Євромедтехніка" у Скарзі повідомило, що відповідно до вимог документації конкурсних торгів учасник повинен надати документальне підтвердження застосування запропонованих учасником виробів у медичній практиці закладами охорони здоров'я європейських країн (надати копії відгуків про використання).

Скаржник зазначив, що продукція, яка є предметом закупівлі, підлягає обов'язковій державній реєстрації на території України, яку здійснює компетентний орган Міністерства охорони здоров'я України шляхом забезпечення формування державної політики у сфері охорони здоров'я, у тому числі, впровадження в установленому порядку стандартів медичної допомоги, клінічних протоколів лікування, методичних рекомендацій тощо. Під час проведення державної реєстрації виробів медичного призначення питання контролю безпеки, якості та ефективності є основними показниками, у тому числі, їх клінічне використання (медична практика та клінічні дослідження, з урахуванням досвіду європейських країн).

ТОВ "Євромедтехніка" повідомило, що воно звернулось до компанії Alvimedica із запитом стосовно отримання відгуків про використання виробів медичного призначення закладами охорони здоров'я європейських країн, на який отримало відповідь, що компанія Alvimedica не має у своєму розпорядженні відгуків, які вимагаються документацією конкурсних торгів.

У зв'язку із зазначеним Скаржник вважає наведену вимогу документації конкурсних торгів дискримінаційною, оскільки учасник не може отримати відгуки про застосування того чи іншого виробу медичного призначення, який є предметом закупівлі, від закладів охорони здоров'я європейських країн, оскільки повноваження ТОВ "Євромедтехніка" як представника компанії Alvimedica поширюються виключно на територію України і воно не є уповноваженою особою виробника на отримання від третіх осіб, у тому числі, закладів охорони здоров'я європейських країн, будь-якої інформації, зокрема відгуків про використання виробів медичного призначення, виробником яких є компанія Alvimedica.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що він планує закупити саме якісні витратні матеріали, спираючись на європейський досвід використання відповідних витратних матеріалів.

На думку Замовника, система якості в європейських країнах є однією з найбільш жорстких, саме тому вони використовують найбільш якісні та перевірені витратні матеріали.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Пунктом 3.2 розділу III документації конкурсних торгів зі змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 19.08.2015 № 2, (надалі – Документація) визначено, що пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з технічної частини, яка повинна містити, серед іншого, інформацію та документи згідно з додатком 3 Документації.

Відповідно до пункту 3.7 розділу III Документації Інформація щодо необхідних технічних, якісних та кількісних вимог до предмета закупівлі зазначена у додатку 3 до Документації.

У додатку 3 Документації Замовником встановлена, серед інших, вимога стосовно того, що інформація про відповідність запропонованих товарів медико-технічним вимогам Документації повинна бути підтверджена, зокрема, "документальним підтвердженням застосування запропонованих учасником виробів у медичній практиці закладами охорони здоров'я європейських країн (надати копії відгуків про використання)".

Зазначені вище вимоги Документації обмежують коло учасників Процедури закупівлі лише тими суб'єктами господарювання, які мають копії відгуків про використання запропонованого товару закладами охорони здоров'я європейських країн, та перешкоджають взяти участь у Процедурі закупівлі тим учасникам, які з незалежних від них обставин не можуть отримати такі відгуки, та можуть мати відгуки від закладів охорони здоров'я інших розвинених країн.

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 встановлення зазначених вище умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принцип здійснення закупівель, визначений статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників.

Враховуючи викладене, Замовник має внести зміни до Документації в цій частині.

2. Скаржник зазначив, що відповідно до вимог Документації учасник повинен надати оригінал гарантійного листа виробника (представництва, філії виробника – якщо їх відповідні повноваження не поширюються на територію України), яким підтверджується можливість поставки запропонованого товару, який є предметом закупівлі цих торгів, у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією конкурсних торгів та пропозицією конкурсних торгів учасника торгів (повноваження представника, дилера, дистриб'ютора підтверджуються копіями доручень або договорів про співпрацю, іншими документами, якими виробник доручає представнику, дилеру, дистриб'ютору діяти від його імені).

На думку ТОВ "Євромедтехніка", зазначена вимога є дискримінаційною, оскільки ставить його в залежність від третіх осіб, а саме – виробника, представництва, філії виробника (від їх бажання або відсутність такого надати ТОВ "Євромедтехніка" зазначений документ).

За інформацією Скаржника, згідно із нормами Закону усю відповідальність перед Замовником, стосовно строків поставки, кількості та якості товару, який постачатиметься, буде нести учасник, а не виробник, представництво чи філія виробника.

Замовник з цього питання повідомив, що вищезазначена вимога Документації була встановлена ним з метою уникнення можливості постачання фальсифікованих інструментів і приладів медичного призначення; вказана вимога Документації забезпечує від можливої поставки неякісних та неоригінальних інструментів і приладів медичного призначення, постачання не в повному обсязі та є гарантією вчасної поставки продукції.

Як зазначив Замовник, твердження Скаржника стосовно того, що надання гарантійного листа ставить ТОВ "Євромедтехніка" в залежність від третіх осіб, не відповідає дійсності, оскільки в Документації не вказано, що такий лист має бути "ексклюзивним", тобто виробники та представники виробників не мають жодних обмежень щодо видачі таких листів будь-якому потенційному учаснику Процедури закупівлі, який виявив бажання представляти їхню продукцію у торгах.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до пункту 4 додатку 3 Документації інформація про відповідність запропонованих товарів медико-технічним вимогам Документації повинна бути підтверджена, зокрема, "оригіналом гарантійного листа виробника (представництва, філії виробника – якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України), яким підтверджується можливість поставки запропонованого товару, який є предметом закупівлі цих торгів у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією конкурсних торгів та пропозицією конкурсних торгів учасника торгів (повноваження представника, дилера, дистриб'ютора підтверджуються копіями доручень або договорів про співпрацю, іншими документами, якими виробник доручає представнику, дилеру, дистриб'ютору діяти від його імені). Гарантійний лист повинен містити номер оголошення про проведення торгів та назву предмету закупівлі".

Скаржником не доведено, що він не може отримати вищевказаний документ та документально не підтверджено, яким чином наведені вище вимоги Документації порушують його права і законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

3. ТОВ "Євромедтехніка" повідомило, що ряд медико-технічних вимог за позицією 2 "Направляючий катетер" предмету закупівлі складені у такий спосіб, що у повній мірі їм задовольняє продукція лише одного виробника – Cordis.

На підтвердження зазначеного Скаржник наводить у Скарзі порівняльну таблицю направляючих катетерів шести виробників та надає проспекти (роздруківки з сайтів виробників), які містять відповідні технічні характеристики.

Скаржник зазначив, що він є офіційним представником компанії Alvimedica.

Згідно з наданою ТОВ "Євромедтехніка" інформацією, направляючий катетер "Alviguide" виробництва Alvimedica не відповідає наступним медико-технічним вимогам:

Характеристики/параметри згідно з документацією конкурсних торгів	Характеристики/параметри катетеру "Vista Brite" виробництва Cordis	Характеристики/параметри катетеру "Alviguide" виробництва Alvimedica
Мінімальний внутрішній діаметр повинен бути: 8F – не більше .088", 7F – не менше .078", 6F – не менше .070"	такі самі, як в документації конкурсних торгів	8F – 0,090", 7F – 0,078", 6F – 0,070
Довжина катетера має становити від 55 до 125 см	55, 90, 95, 125	100 см

Скаржник стверджує, що він не має можливості прийняти участь у Процедурі закупівлі, через встановлення Замовником зазначених вище медико-технічних вимог до предмета закупівлі, які, на думку ТОВ "Євромедтехніка", є дискримінаційними, обмежують конкуренцію та штучно звужують коло потенційних учасників торгів.

Замовник з цього питання повідомив, що протягом останніх п'яти років для проведення діагностики та оперативних втручань будь-якої анатомічної складності ним використовувались витратні матеріали саме з такими технічними характеристиками, що призводило до найбільш ефективного лікування та одужання пацієнтів.

Замовник зауважив, що твердження Скаржника стосовно того, що медико-технічні вимоги задовольняють продукцію лише одного виробника не відповідають дійсності, оскільки вказані параметри довжини катетера становлять діапазон до 125 см, тобто всі зазначені в таблиці виробники підпадають під дані вимоги Замовника, зокрема, катетери "Alviguide" виробництва Alvimedica (довжина катетера 100 см), що відповідає зазначеному діапазону довжин.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У додатку 3 Документації Замовником встановлені, серед інших, наступні медико-технічні вимоги до направляючого катетеру:

- мінімальний внутрішній діаметр повинен бути: 8F – не більше .088", 7F – не менше .078", 6F – не менше .070";
- довжина катетера має становити не більше до 125 см.

Відповідно до пояснень Замовника, він не погоджується з твердженням Скаржника стосовно того, що медико-технічні вимоги до направляючого катетеру задовольняють продукцію лише одного виробника.

Разом з цим, відповідно до наданої ТОВ "Євромедтехніка" інформації, катетери "Alviguide" виробництва Alvimedica відповідають параметру "довжина катетера", проте не відповідають параметру "мінімальний внутрішній діаметр" (в частині 8F – не більше .088"), встановленим у Документації.

При цьому, Замовником не надано документального підтвердження відповідності всім визначеним у Документації медико-технічним характеристикам продукції щонайменше двох виробників.

Крім цього, Замовник не обґрунтував необхідності встановлення у Документації зазначених вище вимог саме у такій редакції.

Дії Замовника щодо встановлення наведених медико-технічних вимог у Документації порушують вимоги статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, зокрема, недискримінація учасників.

Отже, Замовник має усунути наведені вище порушення та невідповідності шляхом внесення відповідних змін до Документації в цій частині.

Враховуючи інформацію, викладену у мотивувальній частині цього рішення, 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 відсутність 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 комунальну установу "Одеська обласна клінічна лікарня" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні" [оголошення № 169288, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 27.07.2015 № 301 (27.07.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК