



**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

№ 143-р/пк-ск від 28.01.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ГлаксоСмітКляйн
Фармасьютікалс Україна"

пр. Павла Тичини, 1-В,
м. Київ, 02152

Департамент економіки та розвитку
Черкаської міської ради

вул. Б. Вишневецького, 36, каб. 214,
м. Черкаси, 18000

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 товариства з обмеженою відповідальністю "ГлаксоСмітКляйн Фармасьютікалс Україна" (надалі – Скаржник, ТОВ "ГлаксоСмітКляйн Фармасьютікалс Україна") від 29.12.2015 № 1758/А (zareєстровану в Комітеті 29.12.2015 за № 8-20/3991-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення Департаментом економіки та розвитку Черкаської міської ради порядку проведення процедури закупівлі – "Препарати фармацевтичні, інші (21.20.23-40.00; 21.20.21-20.00; 21.20.21-40.00)" [оголошення № 239180, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 04.12.2015 № 393(04.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Відповідно до рішення виконавчого комітету Черкаської міської ради від 23.04.2014 № 427 Департамент економіки та розвитку Черкаської міської ради (надалі – Генеральний замовник) визначено генеральним замовником, відповідальним за організацію і проведення процедур закупівель за рамковими угодами відповідно до вимог Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон). Також відповідно до даного рішення "всі

товари і послуги, за переліком, наведеним у державному класифікаторі товарів та послуг ДК 016-2010, затвердженому і введеному в дію наказом Держстандарту України від 11.10.2010 № 457... закуповуються за рамковими угодами".

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів за лотом № 25 та просить, зокрема:

- прийняти Скаргу до розгляду та призупинити Процедуру закупівлі;
- зобов'язати Замовника привести документацію конкурсних торгів у відповідність до вимог чинного законодавства України.

Рішенням Колегії від 30.12.2015 № 2381-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду за лотом № 25 та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 30.12.2015 № 20-29.2/07-5331-дз Колегією до Генерального замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 11.01.2016 № 44 Генеральний замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

У ході розгляду Скарги та наданих Генеральним замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів за лотом № 25, у зв'язку з чим Скарга може бути розглянута саме за наведеним вище лотом.

ТОВ "ГлаксоСмітКляйн Фармасьютікалс Україна" повідомляє у Скарзі, що документація конкурсних торгів (надалі – Документація) містить дискримінаційні вимоги, а саме – у додатку 1 "Цінова пропозиція" лот № 25 Генеральний замовник зазначає торгівельну назву вакцини певного виробника "Гардасил сусп. д/ін. 1 доза шприц 0,5 мл. № 1", чим, за твердженням Скаржника, штучно звужує замовлення до конкретної вакцини.

Скаржник повідомляє, що для профілактики раку та передракових станів шийки матки медична нормативна документація передбачає можливість застосування, як вакцини "Гардасил", так і вакцини "Церварикс™".

За твердженням Скаржника, зазначення Замовником у Документації, що "учасникам торгів надається можливість надавати пропозиції відповідно до вищевказаного переліку за всіма лотами або еквівалент до нього" не може стосуватися спірного лоту № 25, оскільки "Гардасил" не має еквівалентів і є єдиною зареєстрованою в Україні кваліфікованою вакциною, про що, як зауважує Скаржник, Замовнику відомо.

Враховуючи наведені обставини, на переконання Скаржника, Замовник умисно обмежив вибір до вакцини певного виробника, що позбавляє Скаржника доступу до державних закупівель для забезпечення потреб місцевої громади у вакцинації проти онкогенних вірусів папіломи людини.

Скаржник повідомляє, що внаслідок таких дій Замовника порушуються права та законні інтереси ТОВ "ГлаксоСмітКляйн Фармасьютікалс Україна", що здійснює на території України діяльність з імпорту та оптової торгівлі лікарськими засобами (у тому числі, імунобіологічними – вакциною для профілактики захворювань, що викликаються вірусом папіломи людини "Церварикс™"), оскільки вказана дискримінаційна умова Документації позбавляє Скаржника можливості реалізувати вакцину Церварикс™ та зменшує потенційне охоплення вакцинацією для профілактики папіломавірусної інфекції пацієнтів у регіоні.

Генеральний замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що вакциною проти вірусу папіломи людини "Гардасил" проведено повний курс щеплення 508 дівчаткам 9-18 років, батьки яких дали згоду на вакцинацію, у стадії проведення перебуває 401

дівчинка. Замовник повідомляє, що для завершення повного курсу щеплення необхідно придбати препарат "Гардасил" відповідно до інструкції із застосування, якщо для вакцинації була використана перша доза вакцини "Гардасил", то і повний курс вакцинації слід проводити з використанням вакцини "Гардасил".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу I Документації найменування предмета закупівлі "препарати фармацевтичні, інші. Код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016-2010 – 21.20.2".

Також відповідно до пункту 2 розділу I Документації учасникам Процедури закупівлі надається можливість подавати пропозиції конкурсних торгів до окремих частин предмета закупівлі.

Відповідно до пункту 8 розділу III Документації опис окремої частини (частин) предмета закупівлі (лота), щодо якої можуть бути подані пропозиції конкурсних торгів, наведено у додатку 1 "Цінова пропозиція".

Відповідно до додатку 1 Документації лот № 25 "КЗ "Черкаська міська дитяча лікарня ЧМР".

№ з/п	Найменування предмету закупівлі	Одиниця виміру	Кількість	Ціна за одиницю, грн з ПДВ	Загальна вартість, грн. з ПДВ
1	Гардасил сусп. д/ін. 1 доза шприц 0,5 мл. № 1	доз	990		

Також у додатку 1 Документації міститься наступна інформація "учасникам торгів надається можливість надавати пропозиції відповідно до вищевказаного переліку за всіма лотами або еквівалент до нього".

Відповідно до частини 3 статті 22 Закону Документація повинна містити, зокрема, інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, у тому числі відповідну технічну специфікацію (у разі потреби – плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі).

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".

Разом з тим, відповідно до інформації, розміщеної на веб-порталі Департаменту фармацевтичної діяльності Державного експертного центру Міністерства охорони здоров'я України "Державний реєстр лікарських засобів України", за результатом пошуку за кодом АТС "J07BM01" міститься наступна інформація:

№ РП	Термін дії з/по	Назва/лікарська форма	Склад діючих речовин	Виробник	Заявник
UA/13451/01/01	13.02.2014 13.02.2019	ГАРДАСИЛ Вакцина проти вірусу папіломи людини (типів 6, 11, 16, 18) квадριвалентна рекомбінантна	Одна доза (0,5 мл) містить: рекомбінантні антигени: L1 білок вірусу папіломи людини	Мерк Шарп і Доум Б.В., Нідерланди Мерк Шарп і Доум Корп.,	Мерк Шарп і Доум Ідеа Інк., Швейцарія

		Суспензія для ін'єкцій по 0,5 мл (1 доза) у флаконах № 1, № 10; у попередньо наповнених шприцах № 1, № 6 у комплекті з 1 голкою	в наступних співвідношеннях: тип 6 (20 мкг), тип 11 (40 мкг), тип 16 (40 мкг), тип 18 (20 мкг)	США	
UA/13451/01/01	13.02.2014 13.02.2019	ГАРДАСИЛ/ GARDASIL® ВАКЦИНА ПРОТИ ВІРУСУ ПАПІЛОМИ ЛЮДИНИ (ТИПВ 6, 11, 16, 18) КВАДРИВАЛЕНТНА РЕКОМБІНАНТНА Суспензія для ін'єкцій по 0,5 мл (1 доза) у флаконах № 1, № 10; у попередньо наповнених шприцах № 1, № 6 у комплекті з 1 голкою	Одна доза (0,5 мл) містить: рекомбінантні антигени: L1 білок вірусу папіломи людини в наступних співвідношеннях: тип 6 (20 мкг), тип 11 (40 мкг), тип 16 (40 мкг), тип 18 (20 мкг)	Мерк Шарп і Доум Б.В., Нідерланди Мерк Шарп і Доум Корп., США	Мерк Шарп і Доум Ідеа Інк., Швейцарія

Виходячи з вищевикладеного, на території України вакцині "Гардасил" за кодом АТС "J07BM01" не має еквівалентної продукції.

На засіданні Колегії, яке відбулось 28.01.2016, представник Замовник не спростував наведеної вище інформації та інформації Скаржника, не довів та документально не підтвердив, що зазначеному у лоті № 25 найменуванню предмета закупівлі, а саме – "Гардасил сусп. д/ін. 1 доза шприц 0,5 мл. № 1" є еквівалентна продукція.

У свою чергу, представник Скаржника не довів та документально не підтвердив, що запропонований ним товар "Церварикс™" є еквівалентом до предмету закупівлі за лотом № 25.

Такі дії Замовника порушують один з принципів здійснення закупівель – недискримінація учасників (у тому числі, Скаржника), та вимоги частини третьої статті 22 Закону, згідно з якою документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

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

Враховуючи інформацію, наведену у мотивувальній частині цього рішення, 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 (у 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 Департамент економіки та розвитку Черкаської міської ради внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі за лотом № 25 – "Препарати фармацевтичні, інші (21.20.23-40.00; 21.20.21-20.00; 21.20.21-40.00)" [оголошення № 239180, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 04.12.2015 № 393(04.12.2015)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK