



**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

№ 502-р/пк-ск від 17.03.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"Медікалгруп-Україна"

вул. Чорновола, буд. 1А, м. Вишневе,
Київська область, 08133

Комунальний заклад Тернопільської
обласної ради "Тернопільська
університетська лікарня"

вул. Клінічна, 1, м. Тернопіль, 46002

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 "Медікалгруп-Україна" (надалі – Скаржник, ТОВ "Медікалгруп-Україна") від 04.02.2016 № 29 (zareestrovano в Комітеті 04.02.2016 за № 8-20/329-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом Тернопільської обласної ради "Тернопільська університетська лікарня" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Устаткування для гемодіалізу (2 лоти)" [оголошення № 257470, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 28.12.2015 № 409 (28.12.2015)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

Скаржник повідомляє про встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів (надалі – Документація) та просить, зокрема, призупинити Процедуру закупівлі та зобов'язати Замовника привести Документацію у відповідність до вимог чинного законодавства, а у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 05.02.2016 № 186-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 08.02.2016 № 20-29.3/07-389-дз Замовник, зокрема, листами від 08.02.2016 № 01-2/265, від 10.02.2016 № 01-2/280 та від 25.02.2016 № 01-2/421 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

ТОВ "Медікалгруп-Україна" листом від 02.03.2016 б/н (зареєстрованим у Комітеті 03.03.2016 за № 8-20/731-ДЗ) надало додаткові пояснення до Скарги (надалі – Доповнення до Скарги).

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

ТОВ "Медікалгруп-Україна" у Скарзі повідомляє, що воно має намір взяти участь у Процедурі закупівлі, є виробником та офіційним представником в Україні компанії В. Braun Avitum AG (Німеччина) – виробника медичного обладнання та виробів медичного призначення для проведення гемодіалізу.

1. Скаржник зазначає, що за лотом № 1 Замовником закуповуються комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу.

За інформацією ТОВ "Медікалгруп-Україна", Замовник, посилаючись на неможливість визначити свої потреби на момент замовлення, зазначає вимогу щодо можливості заміни магістралей до діалізаторів (площею 1,5 - 1,6 м² та 1,6 - 1,7 м²) (артерія-вена), сумісних з апаратами виробництва Gambro (типу Innova), та магістралей до діалізатора (площею 1,5 - 1,7 м²) (артерія-вена), сумісних з апаратами виробництва Nipro (типу SurdialX), на універсальні кровопровідні магістралі для апаратів виробництва Gambro або на магістралі для гемодіалізу для апаратів Nipro (типу SurdialX) в залежності від потреб Замовника на момент формування поточних замовлень постачальнику.

Разом з тим, як зазначає Скаржник, для магістралей до діалізатора (площею 1,9 - 2,1 м²) (артерія-вена), сумісних з апаратами виробництва Nipro (типу SurdialX), зазначена заміна на універсальні кровопровідні магістралі не передбачається.

На думку ТОВ "Медікалгруп-Україна", за вказаними позиціями учасники мають подавати свої пропозиції, тільки запропонувавши магістралі виробництва компанії Nipro, оскільки інші магістралі не будуть сумісними з даним типом апаратів.

Скаржник вважає, що Замовник умисно ставить закупівлю інших комплектів для гемодіалізу в залежність від специфічних кровопровідних магістралей, сумісних з апаратами типу SurdialX.

За інформацією ТОВ "Медікалгруп-Україна", зазначені системи можуть бути поставлені ТОВ "Діалсервіс" та "афільованими" з ним компаніями: ТОВ "Румед" та ТОВ "А-Септ".

У ході ознайомлення із зазначеним питання Колегія встановила наступне.

П'ятого лютого 2016 року на адресу Колегії надійшла скарга державної акціонерної компанії "Ліки України" (надалі – ДАК "Ліки України") від 05.02.2016 № 1.2.1/37 (зареєстрована в Комітеті 05.02.2016 за № 8-20/355-ДЗ) щодо встановлення Замовником дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів Процедури закупівлі.

ДАК "Ліки України" у своїй скарзі від 05.02.2016 № 1.2.1/37 повідомила, що наведені вище вимоги Документації означають необхідність Замовником заміни кількості закуповуваних магістралей за кожним із найменувань після укладення договору про закупівлю та просить, зокрема, виключити протиріччя між встановленою кількістю за специфікацією та позначенням про можливість взаємозаміни магістралей для апаратів виробництва Gambro на магістралі для апаратів Nipro.

Рішенням Колегії від 17.03.2016 № 501-р/пк-ск ДАК "Ліки України" було відмовлено у задоволенні її скарги в цій частині.

Таким чином, інформація, наведена у цьому пункті Скарги, зокрема, стосується тих самих порушень, в тій самій процедурі закупівлі, які вже були предметом розгляду органу оскарження і щодо яких органом оскарження було прийнято відповідне рішення.

Згідно із абзацами першим та другим частини шостої статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон) орган оскарження залишає скаргу без розгляду у разі, якщо, зокрема, суб'єкт оскарження подає скаргу щодо того самого порушення, у тій самій процедурі закупівлі і з тих самих підстав, які вже були предметом розгляду органу оскарження і щодо яких органом оскарження було прийнято відповідне рішення.

Відповідно до абзаців першого та другого частини сьомої статті 18 Закону орган оскарження приймає рішення про припинення розгляду скарги у разі, якщо обставини, зазначені в абзацах другому п'ятому частини шостої цієї статті, встановлені органом оскарження після прийняття скарги до розгляду.

Таким чином, Колегія припиняє розгляд Скарги в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що згідно з пунктом 3 розділу I Документації, а також відповідно до оголошення про заплановану закупівлю Замовником за лотом № 1 закуповуються комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу (13 найменувань).

Разом з цим, за інформацією ТОВ "Медікалгруп-Україна", згідно з умовами додатку 2 Документації Замовником закуповуються комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу у складі 5-ти найменувань, а також інші вироби для гемодіалізу (у складі 3-х найменувань).

Таким чином, Скаржник зауважує, що кількість найменувань, заявлена Замовником в оголошенні про запропоновану закупівлю, не відповідає реальній кількості товару, який підлягає закупівлі.

Замовник з цього питання погоджується, що в оголошенні про заплановану закупівлю була зазначена невірна кількість найменувань за лотом № 1. Правильна кількість найменувань за лотом № 1, як зазначає Замовник, становить 8 найменувань.

У зв'язку з цим, Замовник повідомляє про готовність внести відповідні зміни.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з оголошенням про заплановану закупівлю № 257470, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу, [бюлетень від 28.12.2015 № 409 (28.12.2015)] за лотом № 1 Замовником визначена кількість найменувань – 13.

Крім цього, згідно з пунктом 3 розділу I Документації за лотом № 1 закуповуються комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу у складі 13 найменувань.

При цьому, відповідно до додатку 2 Документації кількість найменувань з лотом № 1 складає 8 найменувань.

Враховуючи викладене, а також пояснення та готовність Замовника внести відповідні зміни до Документації Замовник повинен внести зміни до Документації в цій частині.

3. На думку ТОВ "Медікалгруп-Україна", Замовник допустив помилки в одиницях виміру для комплектів витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м², зазначивши одиниці виміру для рідкого концентрату кислотного компоненту – 4 літри на

комплект в "шт", а для порошкового картриджу (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект в "літрах", а саме:

Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м ² :	комплект	500
рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	шт	2 000
порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект	л	500

Замовник щодо зазначеного повідомив, що у медико-технічних вимогах (додаток 2 Документації) була допущена технічна помилка а одиницях виміру рідкого концентрату кислотного компоненту та порошкового картриджу.

Правильна редакція цього комплекту, за інформацією Замовника, буде розміщена у змінах до Документації, зокрема:

Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м ² :	комплект	500
рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	л	2 000
порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 750 г – 1 шт на комплект	шт	500

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до додатку 2 Документації за лотом № 1 Замовником закуповується, зокрема, комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м², до складу якого входять, серед іншого:

- рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект (одиниця виміру – штуки);
- порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект (одиниця виміру – літри).

Разом з цим, виходячи з пояснень Замовника, у вищевказаній редакції зазначених вимог Документації була допущена помилка, у зв'язку з цим, враховуючи готовність Замовника внести відповідні зміни до Документації, Замовник повинен усунути зазначені вище невідповідності шляхом внесення до Документації відповідних змін.

4. Скаржник зазначає, що у комплекті витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м² для "порошкового картриджу (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект" відсутні медико-технічні вимоги.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що медико-технічні вимоги до зазначеного "порошкового картриджу (BiCart або еквівалент)..." містяться у додатку 2 Документації.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до додатку 2 Документації за лотом № 1 Замовником закуповується, зокрема, комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м², до складу якого входить, серед іншого, порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект.

У додатку 2 Документації за лотом № 1 містяться загальні вимоги до предмета закупівлі та, серед іншого, зазначені вимоги до "порошкового картриджу (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 750 г – вміст сухого бікарбонату в картриджі – від 750 г".

На засіданні Колегії, яке відбулось 17.03.2016, представник Замовника погодився з необхідністю внесення змін до Документації в цій частині.

Отже, враховуючи наведені вище пояснення Замовника та його готовність внести відповідні зміни до Документації, Замовник повинен внести змін до Документації в цій частині.

5. На думку Скаржника, закупівлю рідкого концентрату кислотного компоненту, який включений до комплектів витратних матеріалів для гемодіалізу, (із розрахунку 4 літри на комплект) доцільно здійснювати за окремим лотом, що дозволить прийняти участь у Процедурі закупівлі, серед інших, ТОВ "Медікалгруп-Україна" як вітчизняному виробнику.

Зазначений розчин, за інформацією Скаржника, випускається в каністрах ємністю 8-12 літрів і призначений для приготування бікарбонатного діалізуючого розчину із розрахунку 4 л на комплект безпосередньо перед сеансом процедури гемодіалізу, тому включення його під час закупівлі до комплекту матеріалів для проведення гемодіалізу є штучним і має необов'язковий, а рекомендаційний характер.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що в усіх торгах, які проводять провідні установи України, (зокрема, Інститут нефрології АМН України, Міністерство охорони здоров'я України), всі вироби сформовані комплектно, що, на думку Замовника, свідчить про те, що такий підхід у формуванні потреб лікарень є правильним.

Також Замовник зазначає, що згідно з листом ДУ "Інститут нефрології НАМН України" від 19.01.2015 № 1-01/28 закупівлю витратних матеріалів для проведення сеансів гемодіалізу доцільно здійснювати як комплект відповідно до типів (виробників) апаратів "штучна нирка" та забезпечення адекватного моніторингу процедури і безпеки пацієнтів.

Замовник вважає, що виділення в окремий лот рідких концентратів є недоцільним та хибним.

Щодо якості концентратів для гемодіалізу від виробника ТОВ "Медікалгруп-Україна", про які Скаржник зазначає у Скарзі, Замовник повідомляє, що ТОВ "Медікалгруп-Україна" постачало концентрат кислотного компоненту для гемодіалізу Київській міській державній адміністрації у 2015 році. Як повідомляє Замовник, йому "достовірно відомо від фахівців Київської міської дитячої лікарні № 6 та Олександрівської лікарні міста Києва про значні погіршення стану хворих, які отримували гемодіалізне лікування із використанням концентратів для гемодіалізу виробництва ТОВ "Медікалгруп-Україна" через невідповідність цих концентратів нормам фармакопії, про що було складено відповідні акти і передані у Держлікслужбу України для подальшого розслідування".

Крім цього, Замовник повідомляє, що "протягом 2015 року було декілька актів громадської непокори під стінами КМДА, влаштовані діалізними хворими міста Києва, які скаржились на погіршення стану здоров'я через низьку якість концентратів для гемодіалізу виробництва ТОВ "Медікалгруп-Україна".

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

У додатку 2 Документації, зокрема, за лотом № 1 визначені комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу та медико-технічні вимоги до них, а саме:

- "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,6 м²";
- "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,6 - 1,7 м²";
- "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,9 - 2,1 м²";

- "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіалізації з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м²";
- "комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м²".

До всіх вищезазначених комплектів включений "рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект".

Також у додатку 2 Документації визначені загальні вимоги за лотом № 1, в яких зазначено, зокрема, наступне: "рідкий концентрат кислотного компоненту: готовий до використання рідкий концентрат кислотного компоненту для приготування бікарбонатного діалізуючого розчину в ємностях від 8 до 12 літрів".

Замовник на розгляд Колегії надав копію свідоцтва про державну реєстрацію № 12737/2013 медичного виробу "набори для проведення гемодіалізу ТУ У 33.1-32668448-001:2010" виробництва ТОВ "Медікалгруп-Україна", у додатках до якого у позиціях, зокрема, 261 – 272 міститься інформація про рідкий кислотний концентрат: 5 л та 10 л.

ТОВ "Медікалгруп-Україна" не довело та документально не підтвердило, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права та законні інтереси, а також перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

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

6. Як зазначає Скаржник, участь у Процедурі закупівлі може прийняти учасник, який запропонує в цілому за лотом № 1 весь перелік предмета закупівлі.

Разом з тим, за інформацією Скаржника, кожен комплект витратних матеріалів, включених до переліку, може бути закуплений без втрати якості окремо і може бути представлений різними виробниками.

На думку ТОВ "Медікалгруп-Україна", Замовник умисно вчиняє дії щодо необґрунтованого укрупнення предмета закупівлі з метою надання переваги певним учасникам закупівлі чим порушує принципи добросовісної конкуренції та недискримінації учасників.

Скаржник зазначає, що комплекти для гемодіалізу є уніфікованими виробами і застосовуються для проведення сеансів гемодіалізу хворим. Вони відрізняються один від одного характеристиками діалізаторів, а саме – площею мембрани, показниками кліренсу та коефіцієнтом ультрафільтрації і можуть поставлятися різними виробниками. За умови об'єднання комплектів витратних матеріалів для проведення гемодіалізу для різних типів апаратів в один лот значно скорочується кількість учасників.

Скаржник вважає, що Замовник порушує принцип рівності учасників торгів та встановив дискримінаційні вимоги, які мають корупційну складову та не дозволяють брати участь у Процедурі закупівлі ТОВ "Медікалгруп-Україна", та будь-якому іншому учаснику, крім попередньо визначених, а саме: ТОВ "Діалсервіс", ТОВ "РУМЕД" та ТОВ "А-Септ".

У зв'язку з вищевикладеним Скаржник вважає за необхідне виділити кожен комплект та окремі найменування в окремі частини предмета закупівлі (лоти), що, на думку ТОВ "Медікалгруп-Україна", розширить коло учасників Процедури закупівлі.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомляє, що він сформував вимоги до предмета закупівлі, керуючись рекомендаціями МОЗ України, затверджених наказом Міністерства охорони здоров'я України від 25.09.2013 № 829 "Про затвердження методичних рекомендацій планування та розрахунку кількості лікарських засобів, виробів медичного призначення, що закуповуються за рахунок коштів державного та місцевого бюджетів для забезпечення, визначених груп населення, на основі відповідних реєстрів".

Зазначені рекомендації, за інформацією Замовника, визначають, що лікування хворих на ниркову недостатність проводиться шляхом гемодіалізу із використанням комплекту витратних матеріалів, який складається з діалізатору, кровопровідних магістралей, фістульних голок, сухих чи рідких розчинів для забезпечення формування діалізного розчину апаратом для гемодіалізу.

Крім цього, Замовник зазначає, що відповідно до листа ДУ "Інститут нефрології НАМН України" від 19.01.2015 № 1-01/28 закупівлю витратних матеріалів для проведення сеансів гемодіалізу доцільно здійснювати як комплект відповідно до типів (виробників) апаратів "штучна нирка" та забезпечення адекватного моніторингу процедури і безпеки пацієнтів.

Як повідомляє Замовник, всі медичні заклади, які здійснюють закупівлю витратних матеріалів для гемодіалізу в Україні, закуповують їх комплектами, оскільки лише отримання всіх складових комплекту від одного постачальника дозволяє провести процедуру гемодіалізу; відсутність хоча б одного компонента з комплекту не дозволяє провести сеанс гемодіалізу, що ставить під загрозу життя хворих.

Замовник зауважує, що переможцем торгів, проведених Житомирською обласною базою смецмедпостачання, є Скаржник. При цьому, у вказаних торгах предмет закупівлі поділений на комплекти, до складу кожного входять діалізатор, магістраль, дві голки, рідкий концентрат діалізний та сухий картридж бікарбонатного компоненту (склад комплектів подібний до складу комплектів, які закуповують за Процедурою закупівлі), ТОВ "Медікалгруп-Україна", не оскаржувало ці торги і не вимагало розділити предмет закупівлі на окремі лоти.

У ході розгляду зазначеного питання Колегія встановила наступне.

Відповідно до умов Документації Замовник здійснює Процедуру закупівлі за кодом Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 "32.50.1. Устаткування для гемодіалізу" за двома лотами. Зокрема, за лотом № 1 закуповуються комплекти витратних матеріалів для гемодіалізу:

Найменування товару	Од. вим.	Кількість
Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,6 м ² :	комплект	6 350
Низькопоточний діалізатор капілярний площею 1,5 - 1,6 м ² - 1шт на комплект	шт	6 350
Магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами виробництва Gambro (типу Innova) - 1 шт на комплект	шт	6 350
Голка фістульна артеріальна – 1 шт на комплект	шт	6 350
Голка фістульна венозна – 1 шт на комплект	шт	6 350
Рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	л	25 400
Порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 750 г – 1шт на комплект	шт	6 350
Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,6 - 1,7 м ² :	комплект	13 100
Низькопоточний діалізатор капілярний площею 1,6 - 1,7 м ² - 1шт на комплект	шт	13 100
Магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами виробництва Gambro (типу Innova) - 1 шт на комплект	шт	13 100
Голка фістульна артеріальна – 1 шт на комплект	шт	13 100
Голка фістульна венозна – 1 шт на комплект	шт	13 100
Рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	л	52 400
Порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 750 г – 1 шт на комплект	шт	13 100
Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором площею 1,9 - 2,1 м ² :	комплект	6 350
Низькопоточний діалізатор капілярний площею 1,9 - 2,1 м ² - 1 шт на комплект	шт	6 350
Магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами виробництва Nipro	шт	6 350

(типу SurdialX) – 1 шт на комплект		
Голка фістульна артеріальна – 1 шт на комплект	шт	6 350
Голка фістульна венозна – 1 шт на комплект	шт	6 350
Рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	л	25 400
Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіалізації з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м ² :	комплект	220
Високопоточний діалізатор капілярний площею 1,5 - 1,7 м ² - 1 шт на комплект	шт	220
Магістралі для гемодіалізації, сумісні з апаратами виробництва Nipro (типу SurdialX) – 1 шт на комплект	шт	220
Голка фістульна артеріальна – 1 шт на комплект	шт	220
Голка фістульна венозна – 1 шт на комплект	шт	220
Рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	л	880
Порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект	шт	220
Комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури індивідуалізованого гемодіалізу з високопоточним діалізатором площею 1,5 - 1,7 м ² :	комплект	500
Високопоточний діалізатор капілярний площею 1,5 - 1,7 м ² - 1 шт на комплект	шт	500
Магістралі до діалізатора (артерія-вена), сумісні з апаратами виробництва Nipro (типу SurdialX) - 1 шт на комплект	шт	500
Голка фістульна артеріальна – 1 шт на комплект	шт	500
Голка фістульна венозна – 1 шт на комплект	шт	500
Рідкий концентрат кислотного компоненту – 4 літри на комплект	шт	2 000
Порошковий картридж (BiCart або еквівалент) з вмістом сухого бікарбонату не менше 700 г – 1 шт на комплект	л	500
Картридж для депротейнізації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro	шт	200
Картридж для декальцифікації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro	шт	1 000
Фільтр для тонкого очищення діалізату на апаратах Nipro (типу SurdialX)	шт	300

Міністерство охорони здоров'я України листом від 16.03.2016 № 20-02/103/19/339/16/6432 повідомило, зокрема, наступне: "...різні складові комплекту мають різну ціну та, відповідно, відрізняються за комерційною привабливістю для постачальників. Це створює додатковий ризик того, що при поділу комплекту на складові та/або лоти, певна їх частина не буде пропонуватись учасниками, особливо у випадку поділу на окремі лоти. Отже, закупівлю витратних матеріалів доцільно здійснювати у комплектах.

Виходячи з вищевикладеного, закупівля будь-яких зі складових комплектів окремими лотами є недоцільною".

На засіданні Колегії, яке відбулось 17.03.2016, представник Замовника зазначив, що витратні матеріали для гемодіалізу (зокрема, кровопровідні магістралі) виробництва Allmed Medical та Haidylena можуть використовуватись (є сумісними) з апаратами для проведення процедур гемодіалізу виробництва Gambro (Innova та АК). При цьому, як зазначив представник Замовника, витратні матеріали для апаратів Innova та АК не є сумісними між собою.

Також представник Замовника зауважив, що на апаратах Nipro (типу SurdialX) можуть використовуватись виключно витратні матеріали (зокрема, кровопровідні магістралі) виробництва Nipro.

Таким чином, дії Замовника в частині формування предмета закупівлі за лотом № 1 у спосіб, наведений вище, є дискримінаційними по відношенню до учасників Процедури закупівлі (у тому числі, Скаржника), які не мають змоги запропонувати до закупівлі витратні матеріали виробництва Nipro (зокрема, кровопровідні магістралі), але мають змогу запропонувати комплекти витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу, до складу яких входять витратні матеріали інших виробників.

Крім цього, Замовник не довів визначеної законодавством необхідності встановлення у Документації зазначених вище вимог, зокрема, в частині необхідності закупівлі всіх комплектів одним лотом.

Статтею 3 Закону визначено, що закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону замовник не може встановлювати дискримінаційні вимоги до учасників.

Частиною четвертою статті 22 Закону передбачено, що документація конкурсних торгів не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

Дії Замовника в частині встановлення у Документації наведених вище вимог порушують вимоги частини третьої статті 5 та частини четвертої статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, а також, права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі, та принципи відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель, передбачені статтею 3 Закону.

Виходячи з вищевикладеного, Замовник повинен внести відповідні зміни до Документації в цій частині.

7. ТОВ "Медікалгруп-Україна" повідомляє, що Замовник до переліку товарів предмета закупівлі за лотом № 1 включив картриджі для декальцифікації та депротейнізації апаратів типу АК, а також фільтри для тонкого очищення діалізату на апаратах типу SurdialX виробництва Nipro.

Скаржник зазначає, що вказані картриджі застосовуються для технічного обслуговування апаратів для гемодіалізу та не мають відношення до проведення сеансів гемодіалізу хворим, а зазначені вище фільтри є "суто специфічними виробами і можуть поставлятися тільки певними учасниками".

У Доповненнях до Скарги ТОВ "Медікалгруп-Україна" повідомляє, що відповідно до інформації з сайту компанії "ГамбраМедікал" картриджі для декальцифікації та депротейнізації, сумісні з апаратами типу АК виробництва Gambro, не можуть використовуватись в апаратах інших виробників, а в апаратах Innova виробництва Gambro очищення та дезінфекція відбуваються без використання картриджів.

На думку ТОВ "Медікалгруп-Україна", закупівля комплектів витратних матеріалів для проведення процедур гемодіалізу, сумісних з апаратами типу Innova та типу SurdialX, ставиться Замовником в залежність від закупівлі картриджів для декальцифікації та депротейнізації, сумісних з апаратами типу АК; включаючи вищевказані фільтри до переліку найменувань за лотом № 1, Замовник ставить в залежність від них закупівлю комплектів витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіалізу.

Як вважає Скаржник, такі вимоги Документації мають дискримінаційний характер, оскільки зазначені картриджі, сумісні з апаратами типу АК, не мають відношення до апаратів типу Innova та типу SurdialX і можуть бути поставлені тільки авторизованими представниками виробника даної продукції, а саме "афільованими" компаніями: ТОВ "Румед", ТОВ "Діалсервіс", ТОВ "А-Септ", що виключає можливість прийняти участь в Процедурі закупівлі, зокрема, ТОВ "Медікалгруп-Україна", яке представляє продукцію виробництва компанії B. Braun Avitum AG (Німеччина).

Крім того, за інформацією Скаржника, всі інші картриджі для декальцифікації та депротейнізації, а також фільтри для тонкого очищення діалізату на апаратах типу SurdialX, що зареєстровані в Україні, за своїми технічними характеристиками та конструкційними особливостями не можуть бути сумісними з апаратами типу АК (для картриджів) та типу SurdialX (для фільтрів), тому посилення Замовника на наявність аналогічних картриджів, зареєстрованих на ринку України, на думку Скаржника, є безпідставним та нікчемним.

Замовник з цього питання повідомив, що картриджі для депротейнізації та для декальцифікації, які є складовою предмету закупівлі (за лотом № 1), безпосередньо пов'язані з процедурами гемодіалізу.

За інформацією Замовника, в Україні зареєстровані щонайменше чотири виробника, які виробляють вищевказані картриджі, а саме: Allmed Medical GmbH (Німеччина), ТОВ "Медікалгруп-Україна" (Україна), Haidylena for Advanced Medical Industries (Єгипет), Gambro Lundia AB (Швеція).

Стосовно фільтрів для тонкого очищення діалізату Замовник зазначив, що відповідно до інструкцій з експлуатації апаратів Nipro SurdialX для роботи цих апаратів необхідні ультрафільтри, без яких проведення процедур гемодіалізу є неможливим.

Крім цього, Замовник зазначив, що відповідно до свідоцтва про державну реєстрацію № 12737/2013 Скаржником виробляється, зокрема, "ультрафільтр CF-609N", який, за інформацією Замовника, використовується для тонкого очищення діалізату на апаратах SurdialX.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Згідно з додатком 2 Документації до лоту № 1 включені, серед іншого, картриджі для депротейнізації та для декальцифікації, сумісні з апаратами АК виробництва Gambro, а також фільтри для тонкого очищення діалізату на апаратах Nipro (типу SurdialX).

Також у додатку 2 Документації визначені загальні вимоги за лотом № 1, в яких зазначено, зокрема, наступне:

- "картридж для депротейнізації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro (CleanCart-A або еквівалент) – повинен бути сумісний з апаратами виробництва Gambro (типу АК)";
- "картридж для декальцифікації, сумісний з апаратами АК виробництва Gambro (CleanCart-C або еквівалент) – повинен бути сумісний з апаратами виробництва Gambro (типу АК)";
- "фільтр для тонкого очищення діалізату на апаратах Nipro SurdialX – повинен бути сумісний з апаратами Nipro SurdialX".

Замовник на розгляд Колегії надав копію свідоцтва про державну реєстрацію № 12737/2013 медичного виробу "набори для проведення гемодіалізу ТУ У 33.1-32668448-001:2010" виробництва ТОВ "Медікалгруп-Україна", у додатках до якого у позиціях 339 та 340 міститься інформація про картриджі порошкові для гемодіалізу CleanCart-A та CleanCart-C.

Виходячи із наявної інформації, зазначені картриджі для депротейнізації та для декальцифікації (CleanCart-A та CleanCart-C) виробляються, зокрема, Скаржником.

Відповідно до пояснень Замовника фільтр для очищення діалізату є складовою комплекту для проведення процедури гемодіалізу, без якої проведення гемодіалізу є неможливим.

Згідно з листом Міністерства охорони здоров'я України від 16.03.2016 № 20-02/103/19/339/16/6432 закупівля будь-яких зі складових комплектів окремими лотами є недоцільною.

ТОВ "Медікалгруп-Україна" не довело, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права та законні інтереси та перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі, а також документально не підтвердило наявність законодавчих підстав для закупівлі, зокрема, вищевказаних фільтрів окремим лотом.

Отже, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги 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 комунальний заклад Тернопільської обласної ради "Тернопільська університетська лікарня" внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "32.50.1. Устаткування для гемодіалізу (2 лоти)" [оголошення № 257470, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 28.12.2015 № 409 (28.12.2015)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK