



**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

№ 508-р/пк-ск від 17.03.2016

вих. лист від

№

Державна акціонерна компанія
"Ліки України"

вул. Червонофлотська, 28,
м. Київ, 04075

Закарпатська обласна клінічна
лікарня імені Андрія Новака

вул. Перемоги, 22, м. Ужгород,
Закарпатська обл., 88000

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 державної акціонерної компанії "Ліки України" (надалі – Скаржник, ДАК "Ліки України") від 19.02.2016 № 1.2.1/97 (зареєстровану в Комітеті 19.02.2016 за № 8-20/564-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Закарпатською обласною клінічною лікарнею імені Андрія Новака (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "Код 32.50.1. Витратні матеріали для проведення гемодіалізу" [оголошення № 011894, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 15.01.2016 № 8/1/1(15.01.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти рішення про призупинення Процедури закупівлі;
- прийняти рішення про встановлення порушення Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 23.02.2016 № 337-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду за та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 23.02.2016 № 20-29.3/07-680-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 26.02.2016 № 358/01-9 Замовник надав Колегії матеріали та пояснення по суті Скарги.

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

ДАК "Ліки України" повідомляє у Скарзі про включення до документації конкурсних торгів (надалі – Документація) дискримінаційних умов, які обмежують та унеможливають участь Скаржника у Процедурі закупівлі.

1. За твердженням Скаржника, Замовником визначено предмет закупівлі одним лотом, який складає 49 найменувань товарів, які додатково об'єднано в комплекти, що суперечить чинному законодавству України, оскільки, за твердженням Скаржника, зазначені у Документації комплекти не зареєстровані у державному реєстрі медичної техніки і виробів медичного призначення.

Скаржник вважає за необхідне виключити зі специфікації поняття комплектів, які не зареєстровані в реєстрі виробів медичного призначення і медичної техніки, розділити предмет закупівлі за принципом "одне найменування – один лот", що не буде дискримінувати жодного учасника Процедури закупівлі за можливістю пропозиції будь-якого з 49 найменувань, у зв'язку із наявністю різноманітних товарів різних виробників.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що у Документації не міститься вимоги, згідно з якою учасники Процедури закупівлі повинні надавати у складі їх пропозиції конкурсних торгів комплекти, зареєстровані у державному реєстрі медичної техніки і виробів медичного призначення.

Замовник повідомляє, що поняття "комплект витратних матеріалів" означає набір складових витратних матеріалів, необхідних для проведення процедури(сеансу) гемодіалізу, як цілісної процедури, що відповідають певним характеристикам. Замовник зауважує, що Документацією не визначено, що саме "комплекти" мають бути зареєстровані для використання в Україні, адже складові комплектів є медичними виробами, що пройшли відповідні процедури державної реєстрації. Отже, за твердженням Замовника, поняття "комплект" є єдиним правильним визначенням предмету закупівлі витратних матеріалів для проведення однієї процедури гемодіалізу.

За твердженням Замовника, визначений ним предмет закупівлі не суперечить порядку, встановленому Уповноваженим органом (пункт 21 частини першої статті 1 Закону), а саме – Порядку визначення предмета закупівлі, затверджені Наказом Міністерства економіки України 26.07.2010 № 921, зареєстрованому в Міністерстві юстиції України 6 серпня 2010 № 623/17918.

Замовник повідомляє, що у листі від 19.01.2015 № 1-01/28, підписаному директором державної установи "Інститут нефрології НАМИ України" Колесником М. О., також значиться рекомендація, відповідно до якої "закупівлю витратних матеріалів для проведення сеансів гемодіалізу доцільно здійснювати як комплект, відповідно до типів (виробників) апаратів "штучна нирка" для забезпечення адекватного моніторингу процедури і безпеки пацієнтів".

Замовник наголошує, що закупівля витратних матеріалів для гемодіалізу за окремими складовими несе у собі загрозу неможливості адекватного надання замісної ниркової терапії контингенту приречених хворих, оскільки тільки наявність всіх складових комплекту дозволяє провести процедуру гемодіалізу. Замовник повідомляє, що відсутність хоча б

одного компонента з комплекту не дозволяє провести сеанс гемодіалізу, що ставить під загрозу життя хворих.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 27 частини першої статті 1 Закону товари – продукція, об'єкти будь-якого виду та призначення, у тому числі сировина, вироби, 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 (зі змінами), встановлено, що предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з [пунктами 20 і 27](#) частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" та 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 із зазначенням у дужках предмета закупівлі відповідно до показників третьої - п'ятої цифр основного словника національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23 грудня 2015 року № 1749, а також конкретної назви товару чи послуги.

Предмет закупівлі товарів і послуг визначається замовником згідно з [пунктами 20 і 27](#) частини першої статті 1 Закону України "Про здійснення державних закупівель" та на основі національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23 грудня 2015 року № 1749, за показниками третьої - п'ятої цифр основного словника із зазначенням у дужках конкретної назви товару чи послуги.

При цьому замовник може визначити окремі частини предмета закупівлі (лоти) за показниками шостої - восьмої цифр основного словника національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23 грудня 2015 року № 1749, а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

При цьому замовник може визначити окремі частини предмета закупівлі (лоти) за показниками шостого - десятого знаків 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, із зазначенням у дужках предмета закупівлі відповідно до показників шостої - восьмої цифр основного словника національного класифікатора України ДК 021:2015 "Єдиний закупівельний словник", затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 23 грудня 2015 року № 1749, а також за обсягом, номенклатурою та місцем поставки товарів, виконання робіт або надання послуг.

Відповідно до пункту 3 розділу 1 Документації предметом закупівлі є: "інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні: витратні матеріали для проведення гемодіалізу".

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі, повинна складатися, зокрема, з документального підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам по предмету закупівлі, встановленим замовником у цій документації (пункт 7 розділу 3 Документації).

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації документи, які підтверджують відповідність медико-технічним та кількісним вимогам документації конкурсних торгів Замовника (додаток 7).

Відповідно до пункту 9 розділу 3 Документацією не передбачено опис окремої частини (частин) предмета закупівлі (ЛОТа, щодо якої можуть подані пропозиції конкурсних торгів).

У додатку 7 Документації, зокрема, 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 1,0-1,1 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,5-1,6 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,7-1,8 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,9-2,1 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з середньопоточним діалізатором 1,5-1,6 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з середньопоточним діалізатором 1,7-1,8 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з середньопоточним діалізатором 1,9-2,1 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіафільтрації з високопоточним діалізатором 1,8-2,1 м² (синтетична мембрана)".

Також відповідно до додатку 7 Документації запропонований учасником Процедури закупівлі товар за медико-технічними властивостями повинен відповідати, зокрема, наступним медико-технічним вимогам:

- у відповідності до постанови Кабінету міністрів України від 13.08.2012 № 794 "Питання декларування зміни оптово-відпускних цін на лікарські засоби і вироби медичного призначення, які закуповуються за рахунок коштів державних та місцевих бюджетів" лікарські засоби та вироби медичного призначення, що пропонуються учасниками, процедури закупівлі на момент поставки повинні бути зареєстровані у Реєстрі оптово-відпускних цін;
- лікарські засоби та вироби медичного призначення повинні бути зареєстрованими на території України.

У Документації відсутня вимога стосовно того, що учасник Процедури закупівлі повинен надати зареєстровані відповідно до чинного законодавства комплекти, що повинні складатися із зазначених у Документації найменувань товарів.

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".

Виходячи з вищевикладеного, Скаржником не доведена та документально не підтверджена необхідність розділення предмета закупівлі за принципом "одне найменування – один лот". Скаржник не довів, яким чином зазначена вище вимога Документації порушує

його права чи законні інтереси та перешкоджає йому взяти участь у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. ДАК "Ліки України" повідомляє у Скарзі, що у Документації крім того, чітко не визначено кількостей жодної з закупаваних магістралей до діалізатора, у зв'язку з наявністю позначень:

"(*) - з можливістю заміни на універсальні кровопрвідні магістралі до діалізатора (артерія-вена) сумісні з апаратами АК та Innova виробництва Gambro, та на магістралі, сумісні з апаратами Nipro Surdial 55, відповідно до обладнання центрів.

(**) - комплект магістралей для гемодіафільтрації має бути сумісний з апаратами Nipro Surdial X, з можливістю заміни на комплект магістралей для гемодіафільтрації, сумісних з апаратами АК Ultra виробництва Gambro, відповідно до обладнання центрів.

Скаржник просить у Скарзі чітко визначити кількості закупаваних магістралей до діалізатора за кожним найменуванням, та виключити протиріччя між встановленою кількістю за специфікацією та позначенням про можливість взаємозаміни магістралей для апаратів різних виробників.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що діалізні центри лікарні Замовника (7 центрів, у тому числі, у віддалених районах області) оснащені апаратами для гемодіалізу Nipro Surdial X, Nipro Surdial 55, Gambro Innova, Gambro АК. Замовник зазначає, що станом на теперішній час він має можливість використовувати тільки наявне встановлене у нього обладнання. За твердженням Замовника, для проведення процедури гемодіалізу на кожному з цих апаратів необхідне використання відповідних магістралей, сумісних із кожним конкретним апаратом. Замовник зауважує, що питома вага процедур гемодіалізу, виконувана на апаратах Nipro Surdial на теперішній час більша, ніж на інших апаратах.

За твердженням Замовника, графік надання нирковозамісної терапії методом гемодіалізу є доволі складним і передбачає проведення сеансів гемодіалізу конкретному хворому на різних апаратах, а іноді і в різних сателітних центрах лікарні. На практиці, як зауважує Замовник, закріпити за кожним конкретним хворим якийсь конкретний апарат для гемодіалізу неможливо. Замовник зазначає, що одні і ті ж хворі отримують сеанси гемодіалізу на різних апаратах, а тому, залежно від типу апарату, медичний персонал використовує відповідну суміжну конкретному апарату кровопрвідну магістраль. Виходячи з таких особливостей, оснащення та графіку процедур, на думку Замовника, передбачити точну кількість відповідних кровопрвідних магістралей на рік наперед неможливо. Замовник повідомляє, що вважає абсолютно доцільною та такою, що не суперечить чинному законодавству вимогу стосовно можливої заміни постачальником кровопрвідних магістралей, сумісних з наявним у нього обладнанням, з корекцією виду конкретних магістралей згідно з фактичною потребою впродовж року.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації документи, які підтверджують відповідність медико-технічним та кількісним вимогам документації конкурсних торгів Замовника (додаток 7).

"- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,0-1,1 м² (синтетична мембрана);

- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,5-1,6 м² (синтетична мембрана);

- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,7-1,8 м² (синтетична мембрана);

- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,9-2,1 м² (синтетична мембрана);

- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з середньопоточним діалізатором 1,5-1,6 м² (синтетична мембрана);

- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з середньопоточним діалізатором 1,7-1,8 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з середньопоточним діалізатором 1,9-2,1 м² (синтетична мембрана);
- комплект витратних матеріалів для проведення 1 процедури гемодіафільтрації з високопоточним діалізатором 1,8-2,1 м² (синтетична мембрана)".

Майже до всіх вищезазначених комплектів включені "кровопрвідні магістралі до діалізатора (артерія-вена) сумісні з апаратами виробництва Nipro (типу Surdial X)*" або "кровопрвідні магістралі для гемодіафільтрації для апаратів Nipro Surdial X**", що містять позначення "*" або "**" (крім, комплекту витратних матеріалів для проведення 1 процедури бікарбонатного гемодіалізу з низькопоточним діалізатором 1,0-1,1 м²).

У примітках до додатку 7 Документації зазначено:

"(*) - з можливістю заміни на універсальні кровопрвідні магістралі до діалізатора (артерія-вена) сумісні з апаратами АК та Innova виробництва Gambro, та на магістралі, сумісні з апаратами Nipro Surdial 55, відповідно до обладнання центрів.

(**) - комплект магістралей для гемодіафільтрації має бути сумісний з апаратами Nipro Surdial X, з можливістю заміни на комплект магістралей для гемодіафільтрації, сумісних з апаратами АК Ultra виробництва Gambro, відповідно до обладнання центрів".

При цьому, Документація не містить вимог стосовно того, що учасник Процедури закупівлі повинен підготувати свою пропозицію конкурсних торгів, передбачивши обов'язковість заміни зазначених вище кровопрвідних магістралей.

Враховуючи викладене, Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином зазначені вище вимоги Документації порушують його права та законні інтереси, а також перешкоджають йому взяти участь у Процедурі закупівлі.

У зв'язку з цим, у Колегії відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

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 відсутність підстав для задоволення Скарги.

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:

Відмовити державній акціонерній компанії "Ліки України" у задоволенні її скарги від 19.02.2016 № 1.2.1/97.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОВК