



**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

№ 618-р/пк-ск від 31.03.2016

вих. лист від

№

Спільне українсько-естонське
підприємство у формі товариства з
обмеженою відповідальністю "Оптіма-
Фарм, ЛТД"

вул. Кіквідзе, 18-А, м. Київ, 01103

Комунальний заклад
"Дніпропетровський спеціалізований
клінічний медичний центр матері та
дитини ім. проф. М.Ф. Руднева"
Дніпропетровської обласної ради"

просп. Пушкіна, 26,
м. Дніпропетровськ, 49006

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 спільного українсько-естонського підприємства у формі товариства з обмеженою відповідальністю "Оптіма-Фарм, ЛТД" (надалі – Скаржник) від 02.03.2016 № 244 (zareєстровану в Комітеті 04.03.2016 за № 8-20/758-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення комунальним закладом "Дніпропетровський спеціалізований клінічний медичний центр матері та дитини ім. проф. М.Ф. Руднева" Дніпропетровської обласної ради" (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "21.20.1. ДК 016: 2010 - 21.20.1 "Ліки" [ДК 021:2015 33600000-6 "Фармацевтична продукція" (лікарські

засоби)]" [оголошення № 031507, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 05.02.2016 № 24(05.02.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

- прийняти Скаргу до розгляду;
- прийняти рішення про порушення Процедури закупівлі та зобов'язати Замовника внести зміни до документації конкурсних торгів;
- прийняти рішення про призупинення Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 09.03.2016 № 429-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та Процедура закупівлі призупинена на строк до винесення рішення за Скаргою.

Листом від 10.03.2016 № 20-29.3/07-892-дз Колегією до Замовника було надіслано запит про надання пояснень по суті Скарги, інформації та документів щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Листом від 14.03.2016 № 289 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.

За твердженням Скаржника, вимога документації конкурсних торгів (надалі – Документації) а саме – "з метою запобігання закупівлі фальсифікатів та отримання гарантій на своєчасне постачання лікарського засобу, вказаному у специфікації, а саме: Севоран, 250 мл у флаконі (1 флакон містить: не менше 99, 9875 % і не більше 100 % севофлуран) розчин № 1), Меронем 500 мг № 10, Меронем 1000 мг № 10 у кількості, якості та зі строками придатності, яких вимагає ця документація, учасник надає гарантійний лист виробника (представництва, філії виробника, якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України), яким підтверджується можливість поставки лікарського засобу Севоран, що є предметом закупівлі цих торгів, у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією та пропозицією учасника торгів. Пропозиція конкурсних торгів, що не відповідає вимогам, викладеним у цьому пункті, буде відхилена як невідповідна", носить дискримінаційний характер по відношенню до учасників Процедури закупівлі. На думку Скаржника, даною вимогою здійснюється штучне обмеження кола потенційних учасників Процедури закупівлі лише виробниками даного лікарського засобу та/або їх представництвами/філіями на території України у зв'язку із умисним ненаданням останніми необхідних гарантійних листів. Як наслідок, Скаржник повідомляє, що вказані положення Документації позбавляють можливості прийняти участь у Процедурі закупівлі учасників, які не є виробниками даних ліків та/або їх представництвами або тих учасників, які не мають безпосередніх договірних відносин із виробниками та/або їх представництвами.

На думку Скаржника, надання гарантійного листа від постачальника/виробника даних ліків не гарантує в подальшому виконання учасниками взятих на себе за договором зобов'язань.

Скаржник повідомляє про включення до Документації дискримінаційних умов, які обмежують та унеможливають участь підприємства у Процедурі закупівлі.

Замовник у своїх поясненнях по суті Скарги повідомляє, що відділення центру Замовника облаштовані складним найсучаснішим високоякісним наркозно-дихальним обладнанням, яке розраховане для використання специфічних інгаляційних анестетиків, а саме – Севорану (Севофлурану), який використовується за методикою "Minimal flow але

sthesia", даний лікувальний засіб застосовується згідно з інструкцією з експлуатації обладнання (апарати облаштовані спеціальним пристроєм, який дозволяє використання інгаляційного анестетика в необхідній чіткій та нешкідливій концентрації для пацієнтів з високими ризиками, різного віку, ваги та важкості стану).

За твердженням Замовника, лікарський засіб Севоран (севофлуран) входить до переліку згідно з наказом МОЗ України "Про внесення змін до переліку лікарських засобів вітчизняного та іноземного виробництва, які можуть закуповувати заклади й установи охорони здоров'я, що повністю або частково фінансуються з державного та місцевих бюджетів". За інформацією Замовника, Севоран має Сертифікат Належної Виробничої практики (GMP), який визнано Державною службою лікарських засобів та виробів медичного призначення України. На сьогоднішній день, за твердженням Замовника, препарат Севоран не має аналогів вітчизняного та іноземного виробництва, зареєстрованих в Україні.

За твердженням Замовника, вимога, щодо надання у складі пропозиції конкурсних торгів гарантійного листа виробника, представництва, або філії виробника, якщо їх відповідні повноваження поширюються на території України, обумовлена метою запобігання закупівлі фальсифікатів, а також отримання гарантій на своєчасне та в повному обсязі постачання препарату Севоран № 1, 250 мл у флаконах.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу III Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником Процедури закупівлі повинна складатися, зокрема, з інформації про виконання технічних вимог, згідно додатку 4.

Відповідно до пункту 7 розділу III Документації учасники Процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником (додаток 1 та 4).

У додатку 4 Документації містяться специфікація та медико-технічні вимоги.

Відповідно до розділу I додатку 4 Документації міститься пункту 7 розділу III Документації у формі таблиці міститься "специфікація ДК 016: 2010 - 21.20.1 "Ліки" (ДК 021:2015 - 33600000-6 "Фармацевтична продукція" (лікарські засоби))", відповідно до якої предмет закупівлі складається з 79 найменування товарів, де щодо позиції № 34 міститься наступна інформація:

п/№	Найменування товару	Дозування	Одиниця виміру	Кількість
34	Севоран №1	250мл	фл	30

У розділі I додатку 4 Документації міститься наступна вимога: "з метою запобігання закупівлі фальсифікатів та отримання гарантій на своєчасне постачання лікарського засобу, вказаному у специфікації, а саме: Севоран, 250 мл у флаконі (1 флакон містить: не менше 99, 9875% і не більше 100% севофлуран) розчин № 1), Меронем 500 мг № 10, Меронем 1000 мг № 10 у кількості, якості та зі строками придатності, яких вимагає ця документація, учасник надає гарантійний лист виробника (представництва, філії виробника, якщо їх відповідні повноваження поширюються на територію України), яким підтверджується можливість поставки лікарського засобу Севоран, що є предметом закупівлі цих торгів, у кількості, зі строками придатності та в терміни, визначені цією документацією та пропозицією учасника торгів.

Гарантійний лист повинен включати: повну назву учасника конкурсних торгів, назву предмету закупівлі, згідно оголошення конкурсних торгів, кількість та гарантії постачання.

Пропозиція конкурсних торгів, що не відповідає вимогам, викладеним у цьому пункті, буде відхилена як невідповідна".

Відповідно до пункту 8 розділу III Документації пропозиції конкурсних торгів подаються до всього предмету закупівлі в цілому.

Замовник не обґрунтував та документально не підтвердив необхідності встановлення у Документації вимоги щодо надання гарантійного листа саме за позицією № 34 .

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 відсутність 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 повністю.

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 "Дніпропетровський спеціалізований клінічний медичний центр матері та дитини ім. проф. М.Ф. Руднева" Дніпропетровської обласної ради" внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "21.20.1. ДК 016: 2010 - 21.20.1 "Ліки" [ДК 021:2015 33600000-6 "Фармацевтична продукція" (лікарські засоби)]" [оголошення № 031507, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 05.02.2016 № 24(05.02.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.