



**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

№ 730-р/пк-ск від 15.04.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю "ІНТЕГРА
МЕДІКАЛ"

Привокзальна площа, буд. 3/34,
м. Ірпінь, Київська область, 08200

Львівський обласний державний
клінічний лікувально-діагностичний
кардіологічний центр Львівської
облдержадміністрації

вул. Кульпарківська. 85, м. Львів,
79015

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 "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ" (надалі – Скаржник, ТОВ "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ") від 23.03.2016 № 4 (zareєстрованою в Комітеті 24.03.2016 за № 8-20/951-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо встановлення Львівським обласним державним клінічним лікувально-діагностичним кардіологічним центром Львівської облдержадміністрації (надалі – Замовник) дискримінаційних вимог у документації конкурсних торгів на закупівлю – "код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні 33140000-3 Медичні матеріали (витратні матеріали для рентгенендоваскулярних втручань на коронарних судинах)" [оголошення № 063974, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань

державних закупівель, бюлетень від 02.03.2016 № 42 (02.03.2016)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

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

Рішенням Колегії від 25.03.2016 № 568-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду та призупинена Процедура закупівлі на строк до винесення рішення за Скаргою.

У відповідь на запит Колегії від 25.03.2016 № 20-29.3/07-1182-дз Замовник листом від 01.04.2016 № 245 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

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

1. Скаржник зазначає, що у документації конкурсних торгів спроможність учасника поставити товар повинна підтверджуватись оригіналом (-ами) листів авторизації від виробника (у разі, якщо товар не виробляється на території України, листом авторизації від представника товаровиробника в Україні) про передачу повноважень на продаж (реалізацію) товару в Україні у необхідній кількості, якості та у потрібні терміни, виданим із зазначенням замовника торгів (Львівського обласного державного клінічного лікувально-діагностичного кардіологічного центру облдержадміністрації) та номером оголошення, що оприлюднене на веб-порталі з питань державних закупівель.

Як зазначає Скаржник, у роз'ясненні, яке було йому надано Замовником листом від 22.03.2016 № 224, Замовник вказує, що вищевказана вимога документації конкурсних торгів є документальним підтвердженням щодо надання учасником гарантії поставки.

ТОВ "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ" зазначає, що законодавством встановлений вичерпний перелік способів забезпечення виконання договору про закупівлю, серед яких немає листів авторизації від виробника або від представника товаровиробника в Україні.

Скаржник стверджує, що необхідність надання листів авторизації від представника товаровиробника в Україні ставить його в залежність від третьої особи (представника виробника в Україні) та являється дискримінаційною.

ТОВ "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ" зазначає, що діюче законодавство України передбачає здійснення підприємницької діяльності з підтриманням економічної конкуренції, а саме – змаганням між суб'єктами господарювання з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

На думку Скаржника, Замовник встановлює заборону на прийняття участі в торгах у зв'язку з відсутністю листів авторизації від представника товаровиробника в Україні, а також обмежує коло можливих учасників – офіційними дистриб'юторами та підприємствами, які мають листи авторизації, тобто мають договірні або будь-які інші взаємовідносини з представником товаровиробника в Україні.

Як зазначає Скаржник, можливість здійснення ним підприємницької діяльності шляхом прийняття участі в зазначених торгах ставиться Замовником у залежність від взаємовідносин з представником товаровиробника в Україні, тобто є дискримінацією.

Скаржник зазначає, що складена вимога Замовника щодо інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі обмежують конкуренцію серед учасників торгів та призводять до дискримінації та штучного звуження кола

потенційно можливих учасників торгів, зокрема, недопущення до участі у даних торгах ТОВ "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ", і, як наслідок, порушують один з основних принципів державних закупівель закріплених у статті 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель" – недискримінація учасників.

Замовник повідомляє, що наявність листа-авторизації (гарантійного листа) від товаровиробника (або його офіційного представника в Україні) надасть додаткові гарантії поставки життєво необхідних витратних матеріалів для рентгеноваскулярних втручань на коронарних судинах в умовах високого рівня інфляції, зменшить рівень ризику поставки неякісних чи фальсифікованих товарів (адже виробник, надаючи такого листа авторизації/гарантійного листа, буде ознайомлений з умовами та термінами поставки товару, яке він продукує), а також у випадку імпортованих витратних матеріалів для рентгеноваскулярних втручань на коронарних судинах, буде підтвердженням легального ввозу їх на митну територію України.

Замовник зазначає, що виробник (або його представник в Україні) може вважати за потрібне надавати лист авторизації про передачу повноважень на продаж (реалізацію) товару в Україні, для участі в конкурсних торгах або одній вповноваженій фірмі, або декільком вповноваженим фірмам, які провели відповідні переговори чи уклали контракт на поставку або ж за умови проведення попередніх переговорів, тому вважає, що вимоги документації конкурсних торгів відповідають чинному законодавству та не обмежують коло учасників торгів.

На думку Замовника, вищезазначена вимога документації конкурсних торгів є, перш за все, документальним підтвердженням щодо надання учасником гарантій оригінальності медичного виробу, дотримання умов зберігання, транспортування та поставки, оскільки є нагальна потреба у даній закупівлі для безперервності функціонування медичного закладу, вчасного та якісного життєво необхідного лікування пацієнтів, тому Замовник не може ризикувати при даній закупівлі та має уникати недобросовісних постачальників.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 документації конкурсних торгів зі змінами (надалі – Документація зі змінами) 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.

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації зі змінами учасники процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником, зокрема, спроможність учасника поставити товар повинна підтверджуватись оригіналом (ами) листів авторизації від виробника (у разі, якщо товар не виробляється на території України, листом авторизації від представника товаровиробника в Україні) про передачу повноважень на продаж (реалізацію) товару в Україні у необхідній кількості, якості та у потрібні терміни, виданим із зазначенням замовника торгів (Львівський обласний державний клінічний лікувально-діагностичний кардіологічний центр Львівської облдержадміністрації) та номером оголошення, що оприлюднене на веб-порталі з питань державних закупівель.

Замовник не довів та документально не підтвердив необхідність встановлення у Документації наведеної вище вимоги.

Отже, зазначена умова Документації обмежує коло учасників лише виробниками або суб'єктами господарювання, безпосередньо пов'язаними з виробниками предмета закупівлі договірними відносинами, внаслідок чого обмежується право Скаржника на участь у Процедурі закупівлі.

Дії Замовника (в частині встановлення зазначених умов Документації) порушують вимоги частини третьої статті 22 Закону та принципи здійснення закупівель, визначені статтею 3 Закону, а саме – недискримінація учасників, добросовісна конкуренція серед учасників.

Отже, Замовник з урахуванням наведеної вище інформації повинен внести зміни до Документації у цій частині.

2. ТОВ "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ" у Скарзі повідомляє, що виготовлення стенту за суцільного кобальт-хромового дроту за синусоїдною технологією є запатентованою технологією, що належить виробнику Medtronic Inc (USA), і використовується при виробництві коронарного стенту нового покоління Integrity.

Скаржник зазначає, що дана технологія виробництва є технічним "ноу-хау" виробника і не може бути використана іншими виробниками при виробництві коронарних стентів.

Скаржник зазначає, що складена Замовником вимога щодо медико-технічних вимог обмежує конкуренцію серед учасників торгів та призводить до дискримінації та штучного звуження кола потенційно можливих учасників торгів, зокрема, недопущення до участі у даних торгах ТОВ "ІНТЕГРА МЕДІКАЛ", і, як наслідок, порушують один з основних принципів державних закупівель закріплених у статті 3 Закону України "Про здійснення державних закупівель", зокрема, недискримінація учасників.

Замовник зазначає, що в медико-технічних вимогах до конкурсних торгів міститься пункт, що стент повинен мати кобальт-хромовий сплав, і бути виготовлений із суцільного дроту за синусоїдною технологією. Дані умови прописані, виходячи з безпеки для пацієнтів і забезпечення надійного клінічного результату.

Як зазначає Замовник, синусоїдна технологія розроблена з метою покращення доставки і гнучкості стенту під час проведення втручань.

Замовник повідомляє, що про наявність відповідності таких умов письмово підтверджували компанії, котрі пропонували продукцію наступних виробників:

- стент NEXGEN, виробник – "Meril";
- стент Commander, виробник – "Alvamedica";
- стент Integrity, виробник – "Medtronic".

На думку Замовника, дана вимога не є дискримінаційною.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до пункту 2 розділу 3 Документації зі змінами 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.

Відповідно до пункту 7 розділу 3 Документації зі змінами учасники процедури закупівлі повинні надати в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим замовником, зокрема, з інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі визначені у додатку 2.

У додатку 2 до Документації зі змінами наведені медико-технічні вимоги за лотом 1 "стент-систем коронарних без лікувального покриття для стентування судин із складними ураженнями 33182400-3 системи рентгенологічного дослідження серцево-судинної системи-300 шт":

№	Характеристика/ параметр	Медико-технічні вимоги
4	Дизайн	Стент має бути виготовлений із суцільного кобальт-хромового дроту за синусоїдною технологією

Скаржником не доведено та документально не підтверджено, 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.

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 (в 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 Львівський обласний державний клінічний лікувально-діагностичний кардіологічний центр Львівської облдержадміністрації внести зміни до документації конкурсних торгів процедури закупівлі – "код 32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні 33140000-3 Медичні матеріали (витратні матеріали для рентгеноваскулярних втручань на коронарних судинах)" [оголошення № 063974, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу з питань державних закупівель, бюлетень від 02.03.2016 № 42 (02.03.2016)] з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. БОБК