



**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

№ 1277-р/пк-ск від 13.06.2016

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою відповідальністю
"ДЕЛЬТА ФАРМАЦЕВТИК"

вул. Лаврська, буд. 16,
м. Київ, 01015

Комунальна установа "Запорізька обласна
клінічна лікарня" Запорізької обласної ради

Оріхівське шосе, 10, м. Запоріжжя,
Запорізька обл., 69600

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 "ДЕЛЬТА ФАРМАЦЕВТИК" (надалі – Скаржник, ТОВ "ДЕЛЬТА ФАРМАЦЕВТИК") від 06.05.2016 № 2 (zareestrovanoю в Комітеті 06.05.2016 за № 8-20/1527-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення комунальною установою "Запорізька обласна клінічна лікарня" Запорізької обласної ради (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "ДК 021:2015: 33181520-3. Матеріали для ниркового діалізу" [оголошення № 088717, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 29.03.2016 № 60 (29.03.2016)] (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 законодавства, а у разі неможливості виправити допущені порушення – відмінити Процедуру закупівлі.

Рішенням Колегії від 10.05.2016 № 922-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 10.05.2016 № 20-29.3/07-1899-дз Замовник листами від 11.05.2016 №№ 3576, 3577 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

Крім цього, листом від 25.05.2016 № 3919 Замовник надав додаткову інформацію та матеріали за Скаргою, відповідно до яких кількість пацієнтів, що проходять лікування методом гемодіалізу в лікувальних установах Замовника, становить 180 осіб. При цьому кількість апаратів для гемодіалізу, які перебувають у розпорядженні лікарні – 47 шт., з них 23 – апарати, передані лікарні на підставі договору про відповідальне зберігання з правом користування, інші належать лікарні на права власності. У додаток до вищевказаного листа Замовник надав перелік апаратів для гемодіалізу, відповідно до якого загальна кількість апаратів становить 47 шт., 18 з яких – апарати для діалізу одного пацієнта Surdial X. Також у додаток до вищевказаного листа Замовник надав інформацію про залишки витратних матеріалів станом на 25.05.2016.

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

ТОВ "ДЕЛЬТА ФАРМАЦЕВТИК" у Скарзі повідомляє що Скаржник має намір запропонувати до закупівлі власні товари відносно предмета закупівлі, визначеного Замовником у специфікації, та є імпортером та ексклюзивним продавцем медичної техніки та виробів медичного призначення для проведення процедур гемодіалізу виробництва САФІЛ ТИББІ УЛУСЛАРАСИ НАКЛІЯТ САН. ТІДЖ. А. Ш., ФАРМАСОЛ ТИББІ УРІОНЛЕР САН. ВЕ. ТІДЖ. А. Ш.; надав копію сертифікату відповідності від 25.03.2016 № UA.003.C.014-16 на вироби медичні – діалізатори PURIFIER, виробництва САФІЛ ТИББІ УЛУСЛАРАСИ НАКЛІЯТ САН. ТІДЖ. А. Ш., ФАРМАСОЛ ТИББІ УРІОНЛЕР САН. ВЕ. ТІДЖ. А. Ш.) та копію сертифікату відповідності від 25.03.2016 № UA.003.C.013-16 на вироби медичні – приладдя для гемодіалізу, (208 найменувань згідно з додатком), зокрема, DIASOL, FARMACART B, DIARENNEEDLE AV, FARMACART B Bag.

1. ТОВ "ДЕЛЬТА ФАРМАЦЕВТИК" листом від 20.05.2016 № 4 звернулось до Колегії з додатком до Скарги, в якому повідомило про дискримінаційні умови медико-технічних вимог Документації за позицією № 1 "діалізатор високопоточний площею 1,5-1,7 м2 (синтетична мембрана та)" та позицією № 2 "діалізатор високопоточний площею 1,9 -2,1 м2 (синтетична мембрана)".

Порядок оскаржень процедур державних закупівель визначений статтею 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон).

Згідно з оголошенням про заплановану закупівлю № 088717, оприлюдненим на веб-порталі Уповноваженого органу 29.03.2016 [бюлетень № 60 (29.03.2016)], строком, встановленим для подання пропозицій конкурсних торгів, було 11.05.2016.

Відповідно до документації конкурсних торгів, затвердженої протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника від 28.03.2016 № 54, кінцевим строком для подання пропозицій конкурсних торгів визначено 11.05.2016.

Згідно з абзацом другим частини четвертої статті 18 Закону скарги, що стосуються документації конкурсних торгів (кваліфікаційної документації, запиту цінових пропозицій), можуть подаватися у будь-який строк після оприлюднення оголошення про їх проведення, але не пізніше ніж за чотири дні до дати, встановленої для подання пропозицій конкурсних торгів (кваліфікаційних пропозицій), та не пізніше ніж за три дні до дати, встановленої для подання цінових пропозицій.

Листом від 20.05.2016 № 4 був поданий до органу оскарження та зареєстрований 20.05.2016 за № 8-20/1700-ДЗ, отже поданий з порушенням строків, передбачених частиною четвертою статті 18 Закону.

Враховуючи наведене, у Колегії відсутні підстави для розгляду Скарги в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що у зв'язку із наявністю у специфікації продукції, визначеної одним лотом: позиції № 3 магістралі до діалізатора (артерія-вена) сумісні із апаратами типу SurdialX виробництва Nipro або еквівалент, що являється унікальним виробом компанії Nipro, та позиції № 8 ультрафільтр для додаткової очистки діалізуючого розчину, сумісного з апаратами типу Surdial X, що також являється унікальним виробом компанії Nipro, та не виробляється іншими виробниками, ексклюзивним продавцем якого є ТОВ "ДЕЛЬТА ФАРМАЦЕВТИК", він позбавлений можливості прийняти участі у Процедурі закупівлі.

На підставі вищевикладеного, Скаржник вважає за необхідне виділення позицій № 3 та № 8 в окремий лот, для надання можливості йому прийняти участь у Процедурі закупівлі.

Також Скаржник надав лист від 06.06.2016 б/н компанії SaFil, в якому остання повідомила про наступне:

- діалізатори PURIFIER сумісні з будь-якими апаратами для гемодіалізу; кров`яні трубки DIARENNEEDLE сумісні з апаратами для гемодіалізу FRESENIUS 4008 S, 4008 B, GAMBRO AK 95, AK 96, NIKKISO DBB 06, DBB 07, BRAUN DIALOG+ і не сумісні з апаратами для гемодіалізу FRESENIUS 5008 S, GAMBRO Innova Hosal, NIPRO Surdial X;
- біокарбонатні картриджі FARMACART B сумісні з усіма апаратами для гемодіалізу GAMBRO, NIKKISO, BBRAUN, NIPRO;
- біокарбонатні мішки FARMACART B Bag сумісні з усіма апаратами для гемодіалізу FRESENIUS 4008 S та FRESENIUS 4008 S Classics;
- фістульні голки артеріально-венозні DIARENNEEDLE AV сумісні з будь-якими апаратами для гемодіалізу;
- кислотні та базові біокарбонатні розчини для гемодіалізу DIASOL виробництва компанії SaFil сумісні з будь-якими апаратами для гемодіалізу.

Замовник стосовно наведеного пункту Скарги повідомив, що предметом закупівлі є матеріали для ниркового діалізу, зокрема, витратні матеріали для забезпечення лікування хворих на хронічну ниркову недостатність методом гемодіалізу виключно на апаратах типу Surdial X виробництва Nipro; даними торгами не передбачена закупівля витратних матеріалів для використання на будь-яких інших апаратах для гемодіалізу.

За інформацією Замовника, магістралі до діалізатора (артерія-вена) та ультрафільтри для додаткової очистки діалізуючого розчину є витратними матеріалами для ниркового діалізу, за відсутності яких неможливо провести процедуру гемодіалізу на вказаному типі обладнання; відсутність будь-якого з восьми найменувань унеможливило проведення процедури гемодіалізу.

Також Замовник повідомив, що предмет закупівлі сформований таким чином, що в сукупності усі найменування складають 25 000 комплектів витратних матеріалів для гемодіалізу, розрахованих на проведення 25 000 процедур гемодіалізу. Поділ предмета закупівлі на окремі найменування-лоти з високою долею вірогідності може призвести до зриву закупівлі будь-якого чи кількох найменувань витратних матеріалів, що загрожує фатальними наслідками для пацієнтів Запорізької області. Отже, з метою зменшення цього ризику всі витратні матеріали для гемодіалізу об'єднані в один лот.

Крім того, Замовник зазначив, що ним не встановлювалась вимога, що учасник повинен запропонувати медичні вироби лише одного виробника, тому будь-який учасник може пропонувати вироби різних виробників, що відповідають всім медико-технічним вимогам.

Також Замовник зазначив відповідно до інформації, яка міститься на веб-порталі Уповноваженого органу, на ринку України існує достатній рівень конкуренції серед

учасників процедур державних закупівель, які пропонують як витратні матеріали виробництва Nipro, так і інших виробників, що відповідають вимогам Замовника (зокрема, ТОВ "Румед", ТОВ "Діалсервіс", ТОВ "Укрпрофмед", ТОВ "Асепт" визнавались переможцями конкурсних торгів, під час яких закуповувались витратні матеріали для апаратів Surdial X).

Листом від 25.05.2016 № 3917 Замовник навів інформацію про наявність у нього апаратів для гемодіалізу 4008S, 4008H Prometheus, 5008S базовий ONLINEplus, 4008S В/ВСР ТК-22, 4008S В/ВСД ТК-22, 5008S базовий ONLINEplus OVSA 7080, 5008S базовий ONLINEplus OVSA 7082, 5008S, апарат для діалізу одного пацієнта Surdial X.

Також Замовник надав лист від 09.06.2016 № 4211, в якому зазначив, що середній строк служби апаратів "Фрезеніус" становить 5000 робочих годин, та навів перелік апаратів "Фрезеніус", які будуть ним списані.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією встановлено наступне.

Відповідно до умов Документації Замовник здійснює Процедуру закупівлі за кодом Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 "32.50.1. Інструменти і прилади медичні, хірургічні та стоматологічні" та за кодом ДК 021:2015 "33141000-0. Матеріали для ниркового діалізу" без поділу предмета закупівлі на лоти.

Згідно з пунктом 7 розділу 3 Документації Замовником за окремими позиціями закуповуються магістралі до діалізатора (артерія-вена) та ультрафільтри для додаткової очистки діалізуючого розчину, сумісні з апаратами типу Surdial X виробництва Nipro.

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.

На засіданнях Колегії, які відбулись, зокрема, 24.05.2016 та 13.06.2016, представники Замовника підтвердили інформацію стосовно того, що вищевказані позиції предмета закупівлі є ексклюзивними товарами для апаратів Surdial X виробництва Nipro та еквівалентів не мають, а тому не можуть входити до комплектів витратних матеріалів для гемодіалізу разом з іншими комплектуючими, які можуть бути замінені та не є ексклюзивним.

Крім того, Замовник не надав спростування інформації Скаржника від виробників обладнання, яке ним використовується, щодо сумісності із витратними матеріалами, запропонованими Скаржником.

Дії Замовника в частині формування предмета закупівлі у спосіб, наведений вище, є дискримінаційними по відношенню до учасників Процедури закупівлі (у тому числі, Скаржника), які не мають змоги запропонувати до закупівлі складові для проведення процедур гемодіалізу на апаратах SurdialX виробництва Nipro (зокрема, кровопровідні магістралі (артерія-вена) та ультрафільтри для додаткової очистки діалізуючого розчину) через неможливість використовувати на зазначених апаратах магістралі та ультрафільтри інших виробників.

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.

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

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.

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 частиною десятою 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.

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 комунальну установу "Запорізька обласна клінічна лікарня" Запорізької обласної ради внести зміни до документації конкурсних торгів на закупівлю – "ДК 021:2015: 33181520-3. Матеріали для ниркового діалізу" [оголошення № 088717, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 29.03.2016 № 60 (29.03.2016)] з метою усунення порушень, зазначених в мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

А. BOBK