

Решение № 03-10.1/385-2013

о признании жалобы необоснованной

23 октября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Термомедика» (далее - Общество, заявитель) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Центр крови» (далее – БУЗОО «Центр крови», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку аппарата для размораживания и подогрева биоматериалов (извещение № 0352200010113000083) (далее - открытый аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, заявившего письменное ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «Термомедика» (письмо исх. № 109 от 21.10.2013),

в присутствии представителей заказчика - <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 11899 от 16.10.2013) на положения документации об открытом аукционе.

Заявитель считает, что требования к характеристикам товара, установленные заказчиком в документации об открытом аукционе, указывают на товар конкретного производителя «SAHARA» (Sarstend AG&Co, Германия, эксклюзивный представитель в Российской Федерации - ООО «МК Рустек»), что, по мнению Общества, является нарушением части 3.1 статьи 34 и части 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон «О размещении заказов»).

В своей жалобе заявитель, в частности, указывает следующее: «...Аппарат «SAHARA» является единственным аппаратом с такими техническими характеристиками, а именно: с отсутствием воды в качестве теплопроводника и наличием встроенного инфракрасного датчика для измерения температуры внутри мешка и индикатора состояния компонентов крови «свободного ото льда», и эквивалента ему на рынке медицинского оборудования РФ не существует.

На рынке медицинского оборудования РФ в перечне аппаратов, используемых для размораживания и подогрева крови и ее компонентов, существуют аппараты, где в качестве теплоносителя применяется вода. Требование: «без использования воды в качестве теплопроводника», заявленное заказчиком, только еще раз подчеркивает резкое ограничение участников размещения заказа. Вода в качестве

теплопроводника/теплоносителя не противоречит обязательным требованиям законодательства РФ в сфере донорства крови и ее компонентов».

Из указанного заявитель делает вывод о том, что установленные заказчиком характеристики к товару повлекли за собой исключение возможности участия в аукционе участников размещения заказа с другим оборудованием, функционально предназначенным для этих целей и/или превосходящим по своим свойствам и характеристикам.

В качестве документов, подтверждающих обоснованность доводов жалобы в порядке части 2 статьи 58 Федерального закона «О размещении заказов», заявитель представил в Омское УФАС России (вх. № 12114э от 22.10.2013) выписку из каталога официального дилера ООО «МК Рустек» с техническими характеристиками оборудования для размораживания плазмы и подогрева компонентов крови серии SAHARA принципом работы которого является обогрев компонентов крови от высокого турбулентного, нагретого окружающего воздуха, а также скриншоты со сведениями об аппаратах для размораживания и подогрева компонентов крови, принципом работы которых является использование воды в качестве теплопроводника (контактный и бесконтактный метод).

С учетом вышеизложенного, заявитель просит Комиссию Омского УФАС России выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию об аукционе в части изменения характеристик товара, позволяющих участвовать другим поставщикам медицинского оборудования, предназначенного для аналогичных целей.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7488 от 17.10.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 12003 от 18.10.2013).

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт), следует, что 10.10.2013 на указанном сайте заказчиком размещено извещение о проведении открытого аукциона с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора 400000 руб., а также документация об открытом аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 18.10.2013 на участие в открытом аукционе поступило две заявки, которые допущены к участию в открытом аукционе.

Процедура проведения открытого аукциона назначена на 24.10.2013.

18.10.2013 в адрес Омского УФАС России поступили письменные возражения по жалобе заявителя, из содержания которых следует, что заказчик не согласен с доводами жалобы заявителя, поскольку: «Приложение № 1 «Техническое задание» документации об аукционе не содержит указания на поставку аппарата для размораживания и подогрева биоматериалов конкретного производителя, а содержит только технические и функциональные характеристики существенные для Заказчика. Определение требований к поставляемому товару является прерогативой Заказчика.

При формировании технического задания было принято во внимание, что аппарат для размораживания и подогрева биоматериалов (далее - Аппарат) с принципом принудительной конвекции и кондукции без использования воды в качестве теплопроводника принципиально отличается от Аппарата с использованием воды в качестве теплопроводника.

Для использования «водного» Аппарата, кроме наличия электропитания, необходимо иметь возможность ежедневно заливать и сливать дистиллированную воду (от 10 до 20 литров), а значит в помещении, где используется Аппарат, должен быть аквадистиллятор и канализация. Для конвекционного Аппарата необходимо только подключение к электропитанию.

Учитывая место размещения и применения Аппарата в БУЗОО «ЦК» (процедура размораживания плазмы перед инактивацией патогенов), использование «водного» Аппарата невозможно ввиду отсутствия в помещении инактивации дистиллированной воды и канализации.

Кроме того, если использовать «водный» Аппарат, перед проведением процедуры размораживания компонентов крови необходимо предварительно нагреть воду до +37 градусов в течение 25 минут, только после этого можно помещать продукт в водяную баню на 25 минут (руководство по эксплуатации ИБ 2.997.002.РЭ на Аппарат РП 4-02-«БФА»). Процедура на конвекционном Аппарате не требует предварительного разогрева и проходит в течение 20-25 минут.

Указанные в жалобе индикаторы и встроенный инфракрасный датчик необходимы для предотвращения недогрева или перегрева компонентов крови с целью сохранения биологической полноценности и лечебной эффективности компонентов крови.

В «водном» Аппарате существует риск несоответствия температуры воды и компонента крови: температура воды должна быть не выше +37-38 градусов, так как при более высокой температуре начинается процесс денатурации (свертывания) белка и распад факторов свертывания, но при этом внутри мешка с плазмой (толщина плазмы не менее 5 см) температура может быть недостаточной (ниже +37) и тогда при переливании у пациента будет озноб и другие реакции.

Имеющийся в конвекционном Аппарате инфракрасный датчик, измеряющий температуру внутри мешка с компонентом крови, позволяет контролировать температуру размораживаемого/подогреваемого субстрата и автоматически выбирать режим нагрева на основании этих данных.

Аппарат, соответствующий заявленным требованиям, эксплуатируется в БУЗОО «ЦК» с 2010 года. Аппарат прост в эксплуатации, медицинский персонал обучен, поэтому менять технологию размораживания компонентов крови считаем нецелесообразным.

Эксплуатация «водного» Аппарата повлечет за собой дополнительные расходы на приобретение аквадистиллятора, проведение ремонта (канализации), увеличит время размораживания.

Кроме того, БУЗОО «ЦК» располагает информацией от производителя Аппарата SAHARA компании Sarstend о том, что на территории РФ у компании нет эксклюзивных дилеров и продажа осуществляется официальными дилерами, а именно ООО «Уромед М», ООО «Техмед-сервис», ООО «МК Рустек» и другие.

Наличие у БУЗОО «ЦК» трех коммерческих предложений разных организаций, а также факт подачи двух заявок на участие в аукционе, говорит об отсутствии ограничения конкуренции».

С учетом вышеизложенного, заказчик считает, что в его действиях отсутствуют нарушения норм действующего законодательства Российской Федерации о размещении заказов, ввиду чего жалоба заявителя является необоснованной.

На заседании Комиссии представители заказчика полностью поддержали доводы, изложенные в письменных возражениях БУЗОО «Центр крови».

3. В результате рассмотрения жалобы ООО «Термомедика», представленных материалов, возражений заказчика и пояснений его представителей, а также осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

Согласно определению, данному в части 1 статьи 3 Федерального закона «О размещении заказов», под нуждами федеральных бюджетных учреждений и бюджетных учреждений субъектов Российской Федерации понимаются обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями, бюджетными учреждениями субъектов Российской Федерации (независимо от источников финансового обеспечения) **потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений.**

В силу части 3 статьи 10 Федерального закона «О размещении заказов» решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) указанного Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» **документация** об открытом аукционе **должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.**

Аналогичные требования к содержанию документации об открытом аукционе предусмотрены пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов».

При этом согласно части 3.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» **документация об аукционе не может содержать** указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также **требования к товару**, информации, работам, услугам, **если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.**

В соответствии с требованиями части 2 статьи 34 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик в таблице Приложения № 1 «Техническое задание» к документации об открытом аукционе (далее - Техническое задание) установил, в частности, следующие требования к качеству, техническим характеристикам требуемого товара «Аппарат для размораживания и подогрева биоматериалов» - «Назначение: - обеспечение быстрого и безопасного размораживания и подогрева компонентов крови, кровезаменителей и инфузионных растворов аппаратным способом. Принцип работы аппарата:

- процесс размораживания и подогрева компонентов крови осуществляется от высоко турбулентного, нагретого окружающего воздуха и от подогревающей плитки в соответствии с принципом принудительной конвекции и кондукции, без использования воды в качестве теплопроводника.

- в процессе подогрева, компоненты крови помещиваются, для достижения однородного равномерного температурного профиля компонентов в гемоконтейнере, предотвращаются механические повреждения, сохраняется гемостатический потенциал.

- для бесконтактного измерения температуры компонентов крови внутри гемоконтейнера, используется встроенный инфракрасный датчик, что предотвращает риск перегрева компонентов крови.

- компоненты крови и инфузионные растворы автоматически подогреваются до 37 гр. С

- в процессе подогрева удаляется конденсат с поверхности гемоконтейнеров.

Возможность эксплуатации аппарата в разных режимах работы:

- стандартный или быстрый режим размораживания и подогрева 3 гемоконтейнеров одновременно.

Наличие порта для подключения принтера протокола.

Сенсорная панель управления индикаторами:

- наличие светящейся шкалы индикации текущей температуры от 29 гр. С до 37 гр. С , с шагом 1 гр.С.

- индикатор состояния компонентов крови «свободного ото льда»

- индикатор включения обогрева

- кнопка включения режима быстрого размораживания
- кнопка включения стандартного режима размораживания и подогрева
- кнопка автоматического тестирования прибора
- 2 аварийных индикатора о наличие ошибки или неисправностей прибора...».

Исходя из анализа положений части 1 статьи 3, частей 2 и 3.1 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов», по мнению Комиссии, следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. По мнению Комиссии, Федеральным законом «О размещении заказов» не предусмотрено каких-либо ограничений по включению в документацию об открытом аукционе требований к товару, являющихся значимыми для заказчика, а также требований к заказчику обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару.

На заседании Комиссии представители заказчика пояснили, что аппарат для размораживания и подогрева биоматериалов, соответствующий заявленным требованиям, эксплуатируется в Учреждении с 2010 года, в подтверждение чего, Комиссии была представлена инвентарная карточка учета основных средств № 1042 от 23.10.2013, из которой следует, что в БУЗОО «Центр крови» находится на балансе аппарат для размораживания и подогрева биоматериалов Sahara-III basic model.

Кроме того, заказчиком было представлено письмо представителя компании Sarstend AG&Co в России (исх. № 17-07/13 от 25.09.2013), согласно которому компания информирует, что на территории Российской Федерации у компании нет эксклюзивных дилеров, продажа продукции компании, включая линейку Transmed (Sahara), осуществляется официальными дилерами, не имеющими каких-либо предпочтений друг перед другом, в число которых входит, например: ООО «Уромед М», ООО «Техмед-сервис» и ООО «МК РУСТЕК».

Комиссия считает, что вышеуказанные технические характеристики товара для БУЗОО «Центр крови» наиболее оптимальны, непосредственно влияют на качество получаемого продукта и соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности.

Кроме того, Комиссия отмечает, что заявитель не представил доказательств того, что заказчик, установив данные требования к товару, ограничил количество потенциальных участников открытого аукциона.

Довод заявителя о том, что имеет место нарушение прав производителей аналогичного товара, Комиссия также не принимает во внимание, поскольку рассмотрение жалобы заявителя осуществляется в рамках законодательства о размещении заказов, в связи с чем, Комиссия не вправе давать оценку действиям заказчика относительно нарушений антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах Комиссия пришла к выводу о том, что нарушений части 3.1 статьи 34 и части 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» в действиях заказчика не установлено.

Вместе с тем, Комиссия установила в действиях заказчика следующее нарушение.

Федеральным законом от 07.06.2013 № 114-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», вступившим в силу с 07.06.2013, внесены изменения в Федеральный закон «О размещении заказов», связанные с возможностью расторжения контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта.

В частности, соответствующие изменения внесены в статью 9 Федерального закона «О размещении заказов», при этом глава 1 дополнена статьей 19.2, часть 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» дополнена пунктом 13.

В соответствии с частью 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 1 статьи 19.2 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством при условии, что это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об открытом аукционе **должна содержать** сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Проанализировав положения документации об открытом аукционе, в том числе непосредственно сам проект договора, в силу части 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, Комиссия установила, что в нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», разработанная и утвержденная заказчиком документация об открытом аукционе, не содержит сведений о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что указанное нарушение не повлияло и не могло повлиять на результаты размещения данного заказа.

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 3.35 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Термомедика» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Центр крови» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на поставку аппарата для размораживания и подогрева биоматериалов (извещение № 0352200010113000083).

2. Признать в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Центр крови» нарушение требований пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», учитывая, что указанное нарушение не повлияло и не могло повлиять на результаты открытого аукциона предписание об устранении нарушений не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.