

РЕШЕНИЕ

по делу № К-61/13 о нарушении законодательства о размещении заказов

Резолютивная часть оглашена: 07.11.2013

Решение в полном объеме изготовлено: 12.11.2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии – временно исполняющего обязанности руководителя Управления – Женетля А.Ш., членов комиссии: начальника отдела Управления – Точиева Б.Б., ведущих специалистов - экспертов Управления – Вдовиной О.Ю., Кошко Г.Ю., Хачемизовой З.К., в присутствии представителей ЗАО «МСМ-Медимпэкс» <...> (доверенность от 10.10.2013 №218-10/13), <...> (доверенность от 06.11.2013 №253-11/13), представителей Заказчика – Министерства здравоохранения Республики Адыгея <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, <...> (доверенности от 06.11.2013 №12140, 12141, 12142, 12143, 12125, 12126 соответственно), <...> (доверенность от 07.11.2013 №12253), представителя Уполномоченного органа – Министерства финансов Республики Адыгея <...> (доверенность от 04.09.2013 б\н), рассмотрев в соответствии Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012 №498 (далее – Административный регламент) жалобу ЗАО «МСМ-Медимпэкс» от 31.10.2013 №3676-ДП/13 на действия Заказчика при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на поставку, монтаж и наладку комплекса оборудования для проведения лучевой терапии, предлучевой подготовки пациента для нужд ГБУЗ «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» (реестровый номер заказа 0176200000113001282), а также проведя внеплановую проверку исполнения предписания в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов)

УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом 30.08.2013 на официальном сайте zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещены извещение №0176200000113001282 и документация открытого конкурса на право заключения государственного контракта на поставку, монтаж и наладку комплекса оборудования для проведения лучевой терапии, предлучевой подготовки пациента для нужд ГБУЗ «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» (далее – Конкурс). Заказчик – Министерство здравоохранения Республики Адыгея. Начальная (максимальная) цена контракта – 267 520 555,59 (Двести шестьдесят семь миллионов пятьсот двадцать тысяч пятьсот пятьдесят пять) рублей 59 копеек.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея 31.10.2013 поступила жалоба ЗАО «МСМ-Медимпэкс» (далее – Заявитель) от

31.10.2013 №3676-ДП/13 на действия Заказчика открытого конкурса в электронной форме.

По мнению Заявителя, положениями конкурсной документации нарушены статьи 11, 22 и 25 Закона о размещении заказов. В качестве доводов жалобы Заявитель указал следующее:

«1. Объединение в один лот технологически и функционально несвязанного оборудования.

В закупку комплекса специализированного радиотерапевтического оборудования включены аппараты, для которых существует отдельный функционирующий рынок, они должны закупаться отдельно для расширения круга участников размещения заказа и экономии бюджетных средств.

2. Установление неправомерных требований к оформлению заявки.

Заказчик в п. 10.1.2 конкурсной документации установил: «Использование другого языка для подготовки конкурсной заявки считается существенным отклонением от требований и условий настоящей конкурсной документации и ведет к отклонению конкурсной заявки в соответствии с настоящей конкурсной документацией.

По мнению Заявителя, пункт 10.1.2 нарушает положения части 3.3 статьи 25 Закона о размещении заказов и делает невозможным подачу заявки с предложением оборудования, в наименовании которого присутствуют иностранные слова.

3. Нарушение порядка оценки конкурсных заявок.

По мнению Заявителя, критерии оценки конкурсных заявок составлены таким образом, что создают искусственную преференцию определенному производителю по каждой позиции.

4. Нарушение порядка заключения контракта.

В пункте 2 раздела 18 Информационной карты установлено требование: «Государственный заказчик по согласованию с Поставщиком в ходе исполнения контракта вправе изменить не более чем на десять процентов предусмотренное контрактом количество товаров при изменении потребности в товарах соответственно на поставку, которых заключен контракт. При поставке дополнительного количества таких товаров, Государственный заказчик по согласованию с Поставщиком вправе изменить первоначальную цену контракта пропорционально количеству таких товаров, но не более чем на десять процентов такой цены контракта, а при внесении соответствующих изменений в контракт в связи с сокращением потребности в поставке таких товаров, Государственный заказчик обязан изменить цену контракта указанным образом. Цена единицы дополнительно поставляемого товара и цена единицы товара при сокращении потребности в поставке части такого товара должны определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара».

В соответствии с частью 6 статьи 9, данная возможность предусмотрена только при выполнении государственных контрактов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, на

выполнение аварийно-спасательных работ, реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации, документов Архивного фонда Российской Федерации, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов, на оказание медицинских, аудиторских услуг.

5. Составление технического задания таким образом, что параметры указывают на определенного производителя.»

В связи с внесенными Заказчиком 31.10.2013 изменениями в конкурсную документацию, представитель Заявителя не поддержал доводы жалобы относительно установления конкурсной документацией неправомерных требований к оформлению заявки и нарушения порядка заключения контракта. Однако заявил, что в новой редакции конкурсной документации отсутствуют требования к участникам размещения заказа».

В возражениях на жалобу от 06.11.2013 №12124 Заказчик пояснил, что считает жалобу ЗАО «МСМ-Медимпэкс» необоснованной в связи с тем, что:

- указанное в конкурсной документации оборудование составляет единый технологический комплекс для предлучевой подготовки пациента и разделение данного оборудования на составные элементы может привести к значительному снижению клинической эффективности отдельных элементов.

Главная задача лучевой терапии заключается в том, чтобы сконцентрировать в опухоли ионизирующее излучение радиационной установки при этом максимально избежать повреждения окружающих ее здоровых тканей, при этом для точной локализации опухоли необходимы средства визуализации и топометрии, такие как специализированный компьютерный томограф для онкологии.

Приобретаемый компьютерный томограф для топометрии с увеличенным размером гентри с плоской декой стола входящей в состав комплекса не относится к средствам диагностики, а принадлежит к классу специализированного оборудования для онкологии, основной функцией которого является подготовка пациента для последующего облучения и лучевого лечения.

Такое оборудование, как специализированный томограф, так и облучательные установки (ускоритель и гаммааппарат), подбирается для единого функционирования и использования единых стандартов крепления фиксирующих приспособлений, что позволит сэкономить средства на приобретение различного иммобилизационного оборудования на различные типы терапевтических столов;

- в соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о размещении заказов конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных участниками конкурса.

По мнению Заказчика, характеристики, установленные в качестве критериев оценки конкурсных заявок имеют важное значение в лучевой терапии и их выбор был продиктован клинической потребностью региона в оборудовании, обладающем данными характеристиками.

Так характеристики:

- мощность дозы фотонного излучения, диапазон изменения – напрямую влияет на время облучения и пропускную способность ускорителя, что при отсутствии возможности постройки двух каньонов играет решающую роль;
 - минимальное напряжение на рентгеновской трубке – данная характеристика влияет на снижение побочной лучевой нагрузки при проведении укладки пациента;
 - вращение гентри, диапазон – расширенный диапазон необходим при объемно-ротационном методе облучения;
 - максимально допустимый вес пациента – проведение сеансов облучения для пациентов с избыточной массой тела, которых по статистике в регионе не менее 12%;
 - количество каналов индекса – влияет на количество одновременно используемых аппликаторов и эндостатов;
- техническое задание содержит пункты и требования, которые соответствуют оборудованию одного производителя.

Заказчик пояснил, что характеристики и пункты, по мнению Заявителя влекущие ограничение количества потенциальных участников, играют значимую клиническую роль и присутствуют у нескольких производителей.

Характеристики избирались с целью получения максимально схожего – эквивалентного по качеству изображения с системой рентгеновской визуализации линейного ускорителя, поскольку основной задачей данного специализированного томографа будет подготовка пациента к облучению, то эквивалентность получаемых снимков имеет принципиальное значение в последующем дозиметрическом планировании и укладки пациента.

В подтверждение своей позиции Заказчик предоставил заверенную копию ответа Общероссийского союза общественных объединений «Ассоциация медицинских физиков России», в соответствии с которым техническое задание конкурсной документации соответствует по каждому из пунктов нескольким различным производителям данного оборудования.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы дела, Комиссия УФАС установила следующее:

Комиссией УФАС 09.09.2013 была рассмотрена жалоба ООО «АФС Медиктехник» от 28.08.2013 №2013/00-462 на действия Заказчика при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на поставку, монтаж и наладку комплекса оборудования для проведения лучевой терапии, предлучевой подготовки пациента для нужд ГБУЗ «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» (реестровый номер заказа 0176200000113001282), в связи с нарушениями в конкурсной документации. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссией УФАС было принято решение по делу №К-43/13 от 12.09.2013 и выдано предписание об устранении нарушений пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении

заказов, выразившееся:

- в установлении требований к участникам Конкурса о предоставлении лицензий на выполнение проектных работ, связанных с радиационными источниками конкурсной документацией не предусмотрено, не предусмотренных законодательством о размещении заказов;

- в установлении требований к соисполнителям,

а также части 4 статьи 19.4 Закона о размещении заказов.

Заказчик требования вышеуказанного предписания выполнил в полном объеме, в подтверждение чего 24.09.2013 предоставил в Адыгейское УФАС конкурсную документацию с внесенными в нее изменениями.

Между тем, 31.10.2013 (после уведомления об исполнении предписания) Заказчиком были внесены изменения в конкурсную документацию.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 6 Части II «Информационная карта» новой редакции конкурсной документации (далее – Информационная карта) участники размещения заказа должны соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, что соответствует требованию установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются обязательные требования к участникам размещения заказа: соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Содержание конкурсной документации установлено статьей 22 Закона о размещении заказов, в соответствии с которой конкурсная документация должна содержать в соответствии с [частями 2 - 4 статьи 25](#) настоящего Федерального закона требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, подписанного в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации (далее - электронный документ), и инструкцию по ее заполнению (пункт 1 части 4).

В соответствии с пунктом 10 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов заявка на участие в конкурсе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в

случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, такие товары, работы, услуги являются предметом конкурса и данные требования предусмотрены конкурсной документацией.

В пункте 13 Информационной карты установлен перечень документов, которые должны быть представлены в обязательном порядке в составе заявки на участие в Конкурсе на момент вскрытия конвертов с заявками. Однако в указанном пункте отсутствует требование о представлении в заявке на участие в конкурсе копий документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) Закона о размещении заказов, что является нарушением пункта 1 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказа.

Согласно письму ФАС России от 19.08.2013 АК/32129/13 в соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о размещении заказов документа Конкурсная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Частью 3 статьи 22 Закона о размещении заказов установлено, что конкурсная документация не должна содержать указание на товарные знаки, 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.

При этом согласно части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов запроса котировок путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок.

Вместе с тем следует учитывать, что отнесение работ (товаров, услуг) к различным классификационным группам, установленным Общероссийскими классификаторами видов экономической деятельности, продукции и услуг, не свидетельствует о технологической и функциональной несвязанности имущества, в связи с чем вывод о наличии (отсутствии) ограничения доступа участию к торгам должен делаться в каждом конкретном случае с учетом технической взаимосвязанности товаров (работ, услуг), включенных в данный предмет торгов.

В случае, если комплекс работ, составляющий предмет торгов, взаимосвязан между собой, а также подлежит выполнению исключительно при взаимосвязи таких работ, и объединение их таких работ в предмет одного лота не приводит к ограничению количества участников размещения заказа и, как следствие, к ограничению конкуренции на соответствующем рынке, ФАС России считает, такое объединение не противоречащим антимонопольному законодательству и законодательству о размещении заказов.

Вместе с тем, в целях недопущения ограничения количества участников размещения заказа документация о торгах должна формироваться таким образом, чтобы все производители оборудования, отвечающего требованиям компонентов составного лота, могли принять участие в торгах.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что закупаемое оборудование представляет собой единый связный комплекс, в котором осуществляется обмен и обработка получаемой информации, соответственно необходима поставка совместного оборудования с целью создания цельной функционирующей системы в процессе эксплуатации данного комплекса, установленного в одном лечебном учреждении.

Вместе с тем, Заявителем на заседании Комиссии не представлены доказательства того, что объединение в один лот указанного в конкурсной документации оборудования ограничивает количество участников размещения заказа.

Исходя из вышеизложенного довод Заявителя о том, что в техническом задании конкурсной документации предусмотрена поставка оборудования, технологически и функционально не связанного между собой, не нашел своего подтверждения.

В соответствии с частью 2 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация 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, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом в случае, если иное не предусмотрено конкурсной документацией, поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, не прошел ремонт, в том числе восстановление, замену составных частей, восстановление потребительских свойств).

Согласно части 2.1 статьи 22 Закона о размещении заказов не допускается включать в конкурсную документацию (в том числе и в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным [законом](#).

Действующее законодательство предоставляет Заказчику право определять в конкурсной документации требования к качеству, техническим и функциональным

характеристикам товара, которые соответствуют потребностям Заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

В конкурсной документации в предмете контракта не содержится указаний на определенный товарный знак. В техническом задании указаны используемые для определения эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и минимальные значения показателей.

Таким образом, довод Заявителя о том, что требования, установленные в техническом задании конкурсной документации, влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, не нашел своего подтверждения.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о размещении заказов конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок на участие в конкурсе, поданных участниками размещения заказа, признанными участниками конкурса.

Согласно части 7 статьи 28 Закона о размещении заказов порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается Правительством Российской Федерации. При установлении порядка оценки заявок на участие в конкурсе Правительством Российской Федерации предусматриваются виды критериев из указанных в [части 4](#) настоящей статьи, их содержание и значимость таких критериев в зависимости от видов товаров, работ, услуг.

В ходе внеплановой проверки Комиссия УФАС установила, что порядок оценки заявок на участие в Конкурсе соответствует требованиям законодательства о размещении заказов.

Доводы жалобы ЗАО «МСМ – Медимпэкс» об объединении в один лот технологически и функционально несвязанного оборудования, порядке оценки конкурсных заявок, наличия в техническом задании пунктов, блокирующих всех производителей, кроме одного,

рассматривались Комиссией УФАС в рамках рассмотрения дела №К-43/13 и не нашли своего подтверждения в ходе заседания (позиция Комиссии УФАС в полном объеме отражена в решении по делу №К-43/13 от 12.09.2013).

Руководствуясь главой 8, статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «МСМ-Медимпэкс» частично обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – Министерства здравоохранения Республики Адыгея нарушение пункта 1 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений Закона о размещении заказов.

4. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел по выявленным признакам административных правонарушений.

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