

РЕШЕНИЕ по делу № 05-13-03/03-17-10

07 мая 2010 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 27.04.2010 г., решение в полном объеме изготовлено 07.05.2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-03/03-17-10 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии – Долгих О.М. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва, членов Комиссии – Хаджиева Ф.А. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти, Мандан-Хорлуу Б.А. – государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти, Сарбаа В.В. – специалиста 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти, в присутствии сторон:

Государственного заказчика - ГРУЗ «Ресбольница № 3»:

- «» – и.о. главного врача ГРУЗ «Ресбольница № 3», приказ «Об исполнении обязанностей» от 16.03.2010 г. № 27-л;

- «» – доверенность б\н от 31.03.2010г.

Министерства финансов РТ:

- «» – заместитель начальника Департамента государственных закупок Министерства финансов РТ, доверенность б/н от 05.08.2009 г.;

ООО «РиналМед»:

- «» – доверенность № 041 от 23.04.2010 г.

рассмотрев дело № 05-13-03/03-17-10 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ГРУЗ «Республиканская больница № 3» - (далее - ГРУЗ «Ресбольница № 3») установила следующее:

В адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба ООО «Восточно-Сибирский региональный центр Дельта-СП» (вх. №124 от 20.01.2010 г.) на действия государственного заказчика – ГРУЗ «Ресбольница № 3» и уполномоченного органа – Министерства финансов Республики Тыва при размещении заказа путем проведения открытого аукциона рег. № АО-Л-12-09-226 на поставку расходных материалов для гемодиализа на 2010 год.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России жалоба ООО «Восточно-Сибирский

региональный центр Дельта-СП» признана необоснованной. Одновременно при рассмотрении жалобы, проведения документарной проверки, выявлены признаки нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

На основании приказа Тывинского УФАС России № 35 от 17.03.2010г. возбуждено дело № 05-13-03/03-17-10 по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Так, согласно материалам дела, на основании заявки ГРУЗ «Ресбольница № 3» Министерство финансов Республики Тыва, как уполномоченный орган, разработало проект аукционной документации на поставку расходных материалов для гемодиализа на 2010 год.

Приказом Министра финансов Республики Тыва Килижековым Ю.А. № 1720 от 18.12.2009 г. данная аукционная документация была утверждена и зарегистрирована под № АО-О-12-09-226.

Согласно Приложению № 1 «Техническое задание Лота № 1», являющегося неотъемлемой частью аукционной документации № АО-О-12-09-226, исполнитель государственного контракта должен поставить расходные материалы, в том числе:

1. диализатор BLS 514 (1 кв.м) материал мембраны-полиэтерсульфон,
2. диализатор BLS 517 (1,7 кв.м) материал мембраны-полиэтерсульфон
3. магистраль кровопроводящая гемодиализная универсальная артериально-венозная
4. артериально-венозная фистульная игла;
5. двухцветный катетер для гемодиализа в наборе;
6. апирогенный ультрафильтр диализной жидкости (мембрана-полисульфон) FORCLEAN;
7. апирогенный ультрафильтр диализной жидкости (мембрана-посидин) MULTIPURE;
8. фильтр для диализной жидкости DIASAFE PLUS FILTER FOR ARTIFICIAL KIDNEY DIASAFE PLUS;

В жалобе ООО «Восточно-Сибирский региональный центр Дельта-СП» указывает, что в аукционной документации содержатся признаки нарушения части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в техническом задании в состав лота № 1 включена продукция технологически и функционально не связанная между собой, а именно:

1) позиции с 1 по 5 включаются в экстракорпоральный контур крови и являются одноразовыми расходными материалами при проведении процедуры гемодиализа;

2) позиции с 6 по 8 включаются в гидравлический контур аппарата и применяются многократно, являясь расходными запасными частями для аппаратов.

ООО «Восточно-Сибирский региональный центр Дельта-СП» считает, что позиции с 1 по 5 необходимо было выделить в отдельный лот в связи с тем, что одноразовая продукция производится и продается как российскими, так и зарубежными производителями и поставщиками, в отличие от продукции многократного использования указанной в позиции с 6 по 8 лота № 1. Продукция первого лота указанная в позициях с 6 по 8 поставляется на территории Российской Федерации только ООО Фирмой «Гальмед», которая является эксклюзивным дистрибьютором итальянского производителя фирмы «Bellco».

Включение в состав первого лота продукции, которая может поставляться неограниченным количеством хозяйствующих субъектов, действующих на рынке медицинского оборудования (продукции), а также продукция которая поставляется только эксклюзивными дистрибьюторами характеризует признак нарушения части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части ограничения количества участников размещения заказа в связи с невозможностью поставить эквивалентный товар с 6 по 8 позиции лота № 1 открытого аукциона рег. № АО-Л-12-09-226 на поставку расходных материалов для гемодиализа на 2010 год.

Для полного и всестороннего изучения данного дела Определением от 31.03.2009 г. № 05-13-03/03-17-10 рассмотрение дела отложено на 27.04.2010 г., в связи с необходимостью выяснения технических особенностей аппаратов для лечения больных нефрологическими заболеваниями.

Для выяснений данного вопроса Тывинским УФАС России от 15.04.2010 г. № 5-483 направлен запрос в Научно-исследовательский институт нефрологии ГОУ ВПО Санкт-Петербургский Государственный медицинский университет имени академика И.П. Павлова (далее - Медуниверситет им. И.П.Павлова), в том числе по вопросу о разъяснении: замены расходных материалов для аппаратов гемодиализа на аналогичные (эквивалентом) расходные материалы других производителей, на который ответ поступил вх. № 1256 от 23.04.2010 г.

В ответе Медуниверситет им. И.П.Павлова указал, что расходные материалы для гемодиализа (диализаторы, артериально-венозные магистралы, фистульные иглы, катетеры, ультрафильтры) поставляются на рынок Российской Федерации большим количеством производителей («Gambro Medical», «Forclean», «Bellco» «Fresenius», «Nikisa», «Brawn») и их дистрибьюторами. Для применения на гемодиализных аппаратах Formula 2000, Formula 2000 plus могут использоваться не только указанные в аукционной документации расходные материалы, но и аналогичные им товары (эквивалент) других производителей. Для примера указаны:

- диализатор BLS 514 (1,4 кв.м) материал мембраны-полиэтерсульфон - эквивалент диализатор F6HPS («Fresenius») и диализатор PES-130DL (Nipro);
- магистраль кровопроводящая гемодиализная универсальная артериально-венозная - эквивалент FA204 C/FV 204 C («Fresenius») и AV-123 («Gambro Medical»);

При рассмотрении дела заместитель начальника Департамента государственных закупок Министерства финансов РФ пояснила, делая ссылку на «Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности» ОК034-2007, утвержденный Приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 г., что оборудование

для гемодиализа и расходные материалы (диализаторы и.т.д.) для оборудований гемодиализа относятся к одной группе товаров.

Так же, представитель Министерства финансов РФ приложила Приказ Министерства здравоохранения и медицинской промышленности Российской Федерации от 20.02.1996 № 64 «Об утверждении перечня первоочередных медицинских изделий» (действующий Приказ), указав, что в п. 9 «Одноразовые системы и изделия из полимеров, стекла и расходные материалы» перечислены расходные материалы, указанные в аукционной документации в лоте № 1 «Расходные материалы для гемодиализа на 2010 г.»

Представитель ООО «РиналМед» пояснил, что расходные материалы с 6 по 8 позиции лота № 1 открытого аукциона (апирогенный ультрафильтр диализной жидкости (мембрана-полисульфон) FORCLEAN; апирогенный ультрафильтр диализной жидкости (мембрана-посидин) MULTIPURE; фильтр для диализной жидкости DIASAFE PLUS FILTER FOR ARTIFICIAL KIDNEY DIASAFE PLUS), производятся германскими компаниями «Wibral» и «Fresenius», японскими компаниями «Nikisa», «Nipro», европейскими компаниями «Gambro Medical», «Forclean», «Bellco» и американской компанией «Baxter». Для гемодиализных аппаратов - серии Formula-2000, Formula 2000 Plus подходят расходные материалы (апирогенные ультрафильтры) не только компании «Forclean», но их можно заменить на материалы компании «Fresenius». Также добавил, что ООО «РиналМед» не является официальным дистрибьютором и все расходные материалы покупаются на свободном рынке. Так, ООО «РиналМед» закупку производят у представителей компании «Nipro» и «Fresenius».

Пояснения представителя ООО «РиналМед», в части взаимозаменяемости расходных материалов, указанных в аукционной документации на аналогичные (эквивалент) других производителей подтверждается письмом Медуниверситета им. И.П.Павлова (вх. № 1256 от 23.04.2010 г.)

Ознакомившись с материалами дела, выслушав доводы сторон, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему:

В соответствии с пунктом 2 частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом:

В силу части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции в силу наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов 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.

Из материалов аукционной документации следует, что первый столбец Технического задания лота № 1 на странице 21 аукционной документации

содержит в «шапке» торговое наименование и слова «или эквивалент», которое относится ко всем наименованиям лота.

В соответствии с частью 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что, ГРУЗ «Ресбольница № 3» и Министерство финансов Республики Тыва, включив в состав лота № 1 «Поставка расходных материалов для гемодиализа на 2010 г.» расходные материалы, которые относятся к одной группе товаров, технологически и функционально взаимосвязанные между собой не нарушило нормы антимонопольного законодательства, и в связи чем дело № 05-13-03/03-17-10 о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

В силу пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае - отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 23, 39, 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России решила:

Дело № 05-13-03/03-17-10 возбужденное в отношении ГРУЗ «Республиканская больница № 3» по признакам нарушения части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства

Председатель Комиссии О.М. Долгих

Члены Комиссии: Ф.А. Хаджиев

Б.А. Мандан-Хорлуу

В.В. Сарбаа