

РЕШЕНИЕ

по делу №04-66/1067 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Кострома

(место вынесения)

Резолютивная часть решения оглашена 16 октября 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено 30 октября 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – комиссия, Костромское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области;

члены комиссии:

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти,

государственный инспектор отдела контроля органов власти,

от заявителя – ООО «Викамед» - представитель по доверенности №2 от 27.08.2012 г.

от ответчика – ОГБУЗ «Костромская областная больница» - начальник юридического отдела ОГБУЗ «Костромская областная больница» (по доверенности б/н от 21.09.2012 г.);

от заинтересованного лица – Департамента здравоохранения Костромской области – консультант отдела развития медицинской помощи детям и службы родовспоможения Департамента (по доверенности №6868 от 23.08.2012 г.); заместитель начальника отдела образования, правовой и кадровой работы Департамента (по доверенности №6902 от 23.08.2012 г.).

рассмотрев дело № 04-66/1067 по признакам нарушения Областным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Костромская областная больница» (156013, г. Кострома, пр-т Мира, д.114) части 1 статьи 15, частей 1, 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению настоящего дела послужило заявление ООО «Викамед» на действия государственного заказчика - ОГБУЗ «Костромская областная больница» при проведении открытого аукциона в электронной форме №0141200002012001324 на право заключения контракта на поставку одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница» в части установления заказчиком в документации об аукционе требования о газовом способе стерилизации, что, по мнению заявителя, ограничивает доступ к участию в размещении заказов производителей и тем самым нарушает права последнего.

Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов 03.08.2012 года принято решение о признании жалобы ООО «Викамед» необоснованной, в части нарушений Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон №94-ФЗ).

В свою очередь, Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере

размещения заказов принято решение о передаче материалов жалобы уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии в действиях ОГБУЗ «Костромская областная больница» (далее по тексту – Больница, ответчик) признаков нарушения части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Анализ материалов жалобы показал следующее.

Документация об аукционе в электронной форме на право заключения контракта на поставку одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница» утверждена главным врачом больницы.

Требованием, предъявляемым к закупаемому одноразовому белью, означенным ответчиком в аукционной документации является его стерилизация газовым методом.

В соответствии с ГОСТ Р ЕН 13795-2008 «Хирургическая одежда и белье, применяемые как медицинские изделия для пациентов, хирургического персонала и оборудования» в таблицах 1-3 содержится перечень характеристик для оценивания хирургических халатов, хирургического покрова материала, костюмов для чистых помещений. В данный перечень не включена характеристика о методе стерилизации.

Антимонопольным управлением в адрес Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека Костромской области (далее по тексту – Роспотребнадзор) в рамках рассмотрения поступившей от заявителя жалобы был направлен запрос о необходимости дачи заключения, относительно правомерности установления государственным заказчиком вышеозначенных требований в аукционной документации.

В своем заключении Роспотребнадзор (исх. №5943-01 от 31.07.2012 г.) указал нижеследующее.

Для стерилизации в условиях промышленного производства одноразового медицинского белья могут быть использованы методы: физический (паровой, ионизирующим излучением) и химический (газовый). Различие указанных методов стерилизации заключается в использовании средств: при химическом методе используются газы и смеси газов при использовании ионизирующего излучения – применяется электронное, гамма- или рентгеновское излучение.

Все указанные методы допускаются к использованию на территории Российской Федерации.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок, цен на товары. В частности частью 1 статьи 17 Закона установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

Как установлено материалами дела по рассмотрению жалобы ООО «Викамед», государственным заказчиком в приложении к аукционной документации неправомерно установлены требования относительно поставки одноразового белья прошедшего обработку газовым методом стерилизации, так как нормами действующего законодательства в равной степени признаются и используются

физический и химический методы стерилизации.

Действия ОГБУЗ «Костромская областная больница» по регламентации в документации об аукционе в электронной форме положений о поставке одноразового белья исключительно с газовым методом стерилизации прямо не предусмотрено нормами федерального законодательства, нарушают права заявителя и ограничивают его доступ к участию в размещении заказов.

На основании изложенного, Костромское УФАС России возбудило в отношении ОГБУЗ «Костромская областная больница» дело №04-66/1067 по признакам нарушения части 1 статьи 15, частей 1,2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В объяснении по существу дела (исх. №2558 от 26.09.2012 г) ОГБУЗ «Костромская областная больница» сообщалось, что газовая стерилизация оксидом этилена является одним из стандартных способов стерилизации, разрешенных к применению, применяется при стерилизации изделий различными производителями и позволяет в отличие от радиационного способа избежать радиационной деструкции, а следовательно и снижения физико-механических свойств полимерных нетканых материалов из которых изготовлены изделия, указанные в Техническом задании.

Также ответчиком пояснялось, что специалистами перинатального центра установлена причинно следственная связь между качеством изделий и методом их стерилизации, ввиду того, что им неоднократно приходилось сталкиваться с комплектами ненадлежащего качества (разрушение структуры нетканного материала) именно в случае когда поступала продукция, подвергнутая радиационной стерилизации.

В рамках рассмотрения дела представитель ответчика поддержал изложенные в пояснениях доводы.

Представитель ООО «Викамед» поддержал позицию, отраженную в жалобе, поступившей в Костромское УФАС России дополнительно указав, что цель стерилизации состоит в том, чтобы уничтожить микробиологические контаминанты и таким образом преобразовать нестерильные изделия в стерильные.

При выборе процесса стерилизации для конкретного медицинского изделия изготовитель подтверждает эффективность и совместимость с медицинским изделием. Эта информация должна быть документирована и получена в результате испытаний образцов медицинского изделия. Выбранный процесс стерилизации вносится во всю нормативную документацию на данное медицинское изделие. Из чего следует, что производитель сам вправе выбирать способ стерилизации, который подходит для производимых им медицинских изделий. Что Общество и сделало ранее, остановившись на радиационной стерилизации. Продукция ООО «Викамед» соответствует требованиям нормативных документов стандартов серии ГОСТ Р ИСО 10993-1-2009, ГОСТ Р ИСО 10993-10-2009, ГОСТ Р ИСО 10993-11-2009, ГОСТ Р ИСО 10993-12-2009, ГОСТ Р 5044-92 (п.3), ГОСТ Р ЕН 13795-1-2008, ГОСТ Р ЕН 13795-2-2008, ГОСТ Р ЕН 13795-3-2008 и в том числе ГОСТ Р 52770-2007. Изделия медицинские. Требования безопасности. Методы санитарно-химических и токсикологических испытаний, что подтверждается протоколами испытаний №00229 от 27.09.2011 г. ИЛ ООО «ННЦ токсикологической и биологической безопасности медицинских изделий» №РОСС RU.000121ИМ55; №244/Д от 29.09.2011 г. ИЦ МИ АНО «ВНИИМТ» №РОСС RU.0001.21ИМ04, соответствуют всем требованиям предъявляемым Министерством здравоохранения и социального развития к одноразовой медицинской одежде и белью.

Таким образом, заявитель утверждает, что закрепление ОГБУЗ «Костромская областная больница» вышеозначенных условий в аукционной документации

ограничило ему доступ к участию в торгах.

Представитель Департамента здравоохранения Костромской области, привлеченный в дело в качестве заинтересованного лица, пояснил, что в настоящее время заказчиками отдается предпочтение именно газовому способу стерилизации одноразового белья. Указанные сведения подтверждаются информацией автора НИИ г. Харьков. В свою очередь, пояснил, что в существующей нормативно-правовой базе приоритета какому-либо способу стерилизации не установлено.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы сторон по делу, Комиссия Костромского УФАС России установила следующее.

Как установлено материалами дела, главным врачом ОГБУЗ «Костромская областная больница» утверждена документация об аукционе в электронной форме на право заключения контракта на поставку одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница».

В разделе 13 документации об открытом аукционе в электронной форме «Сведения о товарах, на поставку которых размещается заказ и об условиях исполнения контракта» ОГБУЗ «Костромская областная больница» установлены требования к поставляемому товару: технические характеристики (в том числе стерилизация газовая), единицы измерения, количество.

Указанное обстоятельство не позволяет ООО «Викамед» принять участие в вышеуказанном открытом аукционе в электронной форме, поскольку заявитель стерилизует одноразовое белье с применением метода радиационного.

Комиссия считает, что указанные действия больницы о включении в состав аукционной документации означенных требований противоречат частям 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции в виду следующего.

На территории Российской Федерации действует серия ГОСТов по стерилизации медицинской продукции, в частности ГОСТ Р ИСО 11137, ГОСТ Р ИСО 11134, ГОСТ Р ИСО 11135, которые регламентируют процессы стерилизации ионизирующим излучением (радиационная стерилизация), оксидом этилена (газовая стерилизация), влажным теплом (паровая стерилизация).

ГОСТом Р ЕН 13795-1-2008 «Хирургическая одежда и белье, применяемые как медицинские изделия для пациентов, хирургического персонала и оборудования» установлены оценочные характеристики хирургического покрова материалов, костюмов для чистых помещений. Указанный перечень не содержит характеристик о методе стерилизации.

Кроме того, на запрос Костромского УФАС России Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Костромской области в своем ответе (исх. №5943-01 от 31.07.2012 г.) сообщило об использовании на территории Российской Федерации двух методов стерилизации: физического и химического. На запрос в Департамент здравоохранения Костромской области получен ответ, в котором также упомянуты два метода стерилизации.

Таким образом, на основании изложенных фактов следует, что на территории Российской Федерации для стерилизации изделий медицинского назначения применяются два метода стерилизации. Нормативного запрета для использования какого-либо метода стерилизации не установлено.

Резюмируя изложенное, нормативными документами (ГОСТами) не установлено требований к использованию именно газового метода стерилизации одноразового белья. Исходя из условий технического задания иные поставщики одноразового белья, использующие в технологическом процессе паровой и ионизирующий способы стерилизации не могут принять участие в размещении

государственного заказа на обозначенных заказчиком условиях. То есть можно констатировать, что государственным заказчиком в лице ОГБУЗ «Костромская областная больница» предоставлено преимущество производителям, использующим газовый метод стерилизации.

Нормативно-правового обоснования установления в документации именно газового метода стерилизации одноразового белья представитель заказчика не представил.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

В действующей нормативной базе отсутствуют ограничения (запреты) на использование какого-либо метода стерилизации. Заключениями Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Костромской области (исх. №5943-01 от 31.07.2012 г.) и Департамента здравоохранения Костромской области (исх. №6391 от 03.08.2012 г.) также подтверждается означенный довод.

Материалами дела и пояснениями заявителя подтверждено, что установление государственным заказчиком указанных требований в аукционной документации ограничило доступ ООО «Викамед», а также иных потенциальных участников, использующих в технологическом процессе паровой и ионизирующий способы стерилизации, к участию в торгах (аукционе).

В рамках рассмотрения настоящего дела подлежал исследованию вопрос о возможности заявителя осуществить поставки одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница» прошедшего обработку газовым методом стерилизации.

Заявитель пояснила, что Общество не имеет своих производственных мощностей для проведения стерилизации. Стерилизацию белья осуществляет фирма с которой у Общества заключен договор. В материалы дела заявителем представлен предварительный расчет расходов, которые необходимо затратить в случае изменения способа стерилизации медицинских изделий. Проанализированные документы подтверждают, что для изменения способа стерилизации одноразового белья потребуются значительные финансовые вложения со стороны поставщика продукции, данное обстоятельство подтверждает невыгодность изменения метода стерилизации.

Таким образом, все выше установленные факты свидетельствуют о нарушении ОГБУЗ «Костромская областная больница» антимонопольного законодательства, а именно частей 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении в документации о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница» (извещение о проведении аукциона №0141200002012001324) требований о газовом способе стерилизации, что привело к ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов, в частности ООО «ВИКАМЕД» к участию в аукционе, и, как следствие к ограничению конкуренции.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОГБУЗ «Костромская областная больница» частей 1, 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в установлении в документации о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница» (извещение о проведении аукциона №0141200002012001324) требований о газовом способе стерилизации, что привело к ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов, в частности ООО «ВИКАМЕД» к участию в аукционе, и, как следствие к ограничению конкуренции.

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ОГБУЗ «Костромская областная больница» предписания о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно: при проведении очередных торгов на право заключения контракта на поставку одноразового белья для нужд ОГБУЗ «Костромская областная больница» не допускать установления в документации требований о конкретном способе стерилизации белья.

3. Передать материалы дела №04-66/1067 должностному лицу Костромского УФАС России, уполномоченному в соответствии со статьей 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях рассматривать дела об административных правонарушениях, для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении в связи с выявленным нарушением антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.