

## РЕШЕНИЕ

по делу №216/2011-3/3 о нарушении законодательства о размещении заказов

30 июня 2011 г.

Резолютивная часть решения оглашена 27 июня 2011 г.

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, созданная приказами Рязанского УФАС России № 22 от 11.02.2011г., (далее - Комиссия), в составе Ерошиной Я.А., заместителя руководителя управления, заместителя председателя Комиссии, членов комиссии: Евсикова А.А., заместителя начальника отдела контроля размещения государственного заказа, Дорофеева А.Н., специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, Молостова И.Н., специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков, при участии представителей: МУЗ «Городская клиническая больница №11» <...> Администрации г. Рязани <...>, представителя ООО «НПО Румед» Лебедева И.В., <...> рассмотрев жалобу ООО «НПО Румед» (далее - Заявитель) от 17.06.2011г. №15/PM (вх. от 20.06.2011г. №2054э) на действия Администрации г. Рязани (далее - Уполномоченный орган) и МУЗ «Городская клиническая больница №11» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта «Поставка расходных материалов для гемодиализа для МУЗ «Городская клиническая больница №11» и проведя внеплановую проверку представленных документов,

у с т а н о в и л а:

31 мая 2011 года МУЗ «Городская клиническая больница №11» была инициирована процедура размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на поставку расходных материалов для гемодиализа для МУЗ «Городская клиническая больница №11 (далее – аукцион в электронной форме).

Извещение и документация об аукционе в электронной форме были размещены 31.05.2011г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

По мнению Заявителя, Заказчиком и Уполномоченным органом в нарушение части 1 статьи 41.6 (часть 3.1 статьи 34) Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов):

1. В техническом задании документации об аукционе в электронной форме (позиции 1-3) установлены качественные характеристики для диализаторов, которые не соответствуют официальным разъяснениям ФАС России для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа от 18.04.2011г. (далее - разъяснения).
2. Характеристики диализаторов определяют возможность поставки товара только одного производителя – компании «B.Braun» (Германия).
3. В один лот объединены взаимозаменяемые и невзаимозаменяемые расходные материалы, что является нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе заседания Комиссии, представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

В своем отзыве от 24.06.2011г. №1936 Заказчик считает жалобу необоснованной по следующим основаниям:

Документация об аукционе в части составления спецификации и технического задания разрабатывалась Заказчиком - Муниципальным учреждением здравоохранения «Городская клиническая Больница №11» исходя из его конкретных потребностей с учетом знаний и опыта ведущих врачей-специалистов, непосредственно занимающихся лечением методом программного гемодиализа.

При определении своих потребностей в расходных материалах заказчик ориентировался на то обстоятельство, что все получающие лечение программным гемодиализом пациенты являются тяжелооболными людьми, жизнь которых полностью зависит от качества, биосовместимости и своевременности поставки расходных материалов.

В соответствии с пунктом 2.3.1 разъяснений анализ данных, представленных участниками рынка, врачебным сообществом, главными специалистами, с учетом клинической практики позволяет сделать вывод о том, что основным элементом расходного материала для проведения процедуры диализа, осуществляющим функцию фильтрации крови, является диализатор, в котором происходит очищение крови от токсинов.

Крепление диализатора к АИП универсально, то есть любой диализатор можно закрепить на любом АИП. Диализаторы являются важнейшим и наиболее дорогостоящим компонентом расходного материала, эффект лечения в существенной степени зависит от характеристик диализатора и его мембраны.

В соответствии с допустимой детализацией характеристик и параметров в документации об открытом аукционе указаны показатели КУФ (коэффициент ультрафильтрации) в позициях 1 и 2 - не более 10 мл/мм рт. ст. ч., в позиции 3 - не более 13 мл/мм рт. ст. ч.

Таким образом, установленные в документации об открытом аукционе показатели позволяют отнести диализаторы к низкопоточным и признать взаимозаменяемыми.

В документации об открытом аукционе в электронной форме указан материал мембраны – высокоэффективный полисульфон

(амембрис или эквивалент). В соответствии с Разъяснениями признаны взаимозаменяемыми все синтетические мембраны, в документации предусмотрена возможность предложения эквивалента мембраны «Амембрис».

С учетом того, что гемодиализ осуществляется в МУЗ «Городская клиническая больница № 11» на аппаратуре производителя B.Braun и Fresenius в документации об аукционе были установлены показатели по мембранам, кровопроводящим магистралям, способу стерилизации, объему заполнения комплекта магистралей, наличию атромбогенной воздушной ловушки, диаметр воздушной ловушки на венозной части не более 22мм, гидрофобный фильтр на отводе для датчика, порт для введения лекарственных препаратов, не менее двух отводов с пластиковыми зажимами.

Также с учетом того, что гемодиализ осуществляется в МУЗ «Городская клиническая больница № 11» г. Рязани на аппаратуре производителя B.Braun и Fresenius в документации об аукционе установлены требования по картриджу бикарбонатному, адаптированному для применения на аппаратах Dialog B.Braun, вес наполнителя 760г, по картриджу бикарбонатному, адаптированному для применения на аппаратах Fresenius 5008S мод, вес наполнителя не менее 650 г.

Требования по дезинфектанту для холодной химической дезинфекции и декальцинации аппаратов «искусственная почка» в канистре, состав: перекись водорода 28%, надуксусная кислота -4,4%, уксусная кислота - 8%, в канистре 8,8л., не ограничивает возможности участников размещения заказа по выбору производителя указанного дезинфектанта.

Расходные материалы, а именно: диализаторы, комплекты магистралей, иглы фистульные, концентраты используются в едином технологическом процессе, на связанном с ними технологически и функционально оборудовании, для проведения процедуры лечения почечной недостаточности одному пациенту и предназначены исключительно для гемодиализа. Использование данных расходных материалов для других медицинских целей не предусмотрено. Процедура гемодиализа предназначена только для очистки крови пациента и не предусматривает других процедур. Таким образом, в связи с тем, что указанные расходные материалы технически и функционально связаны, то их объединение в один предмет размещения заказа не нарушает требований действующего законодательства.

В ходе заседания Комиссии представитель Уполномоченного органа поддержала доводы, изложенные в отзыве на жалобу.

В своем отзыве от 24.06.2011г. №1936 Заказчик считает жалобу необоснованной.

В ходе заседания Комиссии, представители Заказчика поддержали доводы, изложенные в отзыве, согласились с позицией Уполномоченного органа и дополнительно сообщили, что существует несколько диализаторов, отвечающих требованиям Технического задания документации об открытом аукционе в электронной форме. В частности, диализаторы производителей Asahi (Reexed 151x, Reexed 181x), B.Braun (серия Diacap и Xevonta), Etropal. .

Изучив представленные документы, связанные с размещением данного заказа, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к выводу об обоснованности доводов Заявителя по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6. Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе должна содержать требования, установленные Заказчиком, Уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям Заказчика.

Частью 3.1. статьи 34 Закона о размещении заказов установлен запрет на установление в документации требований к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

На основании требований части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов Заказчиком в части III «Техническое задание» документации открытого аукциона в электронной форме (далее – Техническое задание) установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) поставляемого товара.

В позициях 1-3 Технического задания установлено требования к диализаторам по коэффициенту КУФ: по позиции 1 - не более 10 мл/мм рт. ст. ч, по позиции 2 - не более 10 мл/мм рт. ст. ч и соответственно, по позиции 3 - не менее 11 мл/мм рт. ст. ч не более 13 мл/мм рт. ст. ч.; по площади мембраны: позиция 1 - не менее 1,5, позиция 2 – не менее 1,5 м<sup>2</sup>, позиция 3 – 1,7-1,8 м<sup>2</sup>; по способу стерилизации: позиция 1-3: гамма стерилизация (сухая – диализатор не должен быть заполнен водой); по материалу мембраны – позиция 1 – высокоэффективный полисульфон (амембрис или эквивалент), позиции 2 и 3 – полисульфон.

На основании пункта 6.3. «Положения о Федеральной антимонопольной службе», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2005г. №331, ФАС России имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции службы.

В соответствии с разъяснениями ФАС России для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа от 18.04.2011г. №АК/14239 по коэффициенту ультрафильтрации (КУФ) взаимозаменяемыми признаются все низкопоточные диализаторы с КУФ менее 20 мл на 1 мм рт. ст. в ч.; по материалу изготовления мембраны - все синтетические мембраны; по площади поверхности мембраны – все диализаторы с площадью мембраны более 0,5м<sup>2</sup> и шагом площади мембраны не более 0,1м<sup>2</sup>; по способу стерилизации взаимозаменяемыми признаются диализаторы стерилизованные автоклавированием (паром) и радиационным (гамма-облучением).

Таким образом, в соответствии с разъяснениями Заказчик в Технической части должен был установить характеристики для низкопоточных диализаторов с указанием: КУФ не менее 20 мл на 1 мм рт. ст. в ч (позиции 1-3), по материалу изготовления –

синтетические мембраны (позиции 1-3), по площади мембраны с учетом шага площади мембраны не более 0,1м<sup>2</sup> – по позиции 1: площадь не менее 1,5 не более 1,7, по позиции 2: не менее 1,5 не более 1,7, по позиции 3: не менее 1,6 не более 1,9, по способу стерилизации: стерилизованные автоклавированием (паром) или радиационным (гамма-облучением) способами.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что качественные, технические и функциональные характеристики поставляемого товара по позициям 1-3 соответствуют только одному производителю B.Braun.

Указанные Заказчиком в рамках рассмотрения жалобы иные производители диализаторов (Asahi, Etropal) содержат отличительные количественные параметры по коэффициенту ультрафильтрации (позиция 2 производитель Etropal – коэффициент УФ (мл/час мм) – 10,8) и толщине мембраны (позиция 3 производитель Asahi – толщина мембраны 35 мкм).

Таким образом, Заказчиком и Уполномоченным органом нарушены требования части 1 статьи 41.6 (части 3.1. статьи 34) Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать указание на использование для определения соответствия потребностям Заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

В нарушение вышеуказанной нормы Закона о размещении заказов, Заказчиком установлены точные показатели, характеризующие поставляемый товар (в частности, по позиции 9 – картридж бикарбонатный ... вес наполнителя 760 г., по позиции 11 - дезинфектант для холодной химической дезинфекции и декальцинации аппаратов «искусственная почка» ... в канистре 8,8л).

В ходе заседания Комиссии, представитель Заказчика пояснил, что закупаемый товар для гемодиализа по позиции 4 – Магистрала универсальные для аппаратов Dialog B.Braun, 4008 «Фрезениус», по позиции 9 – Картридж бикарбонатный, адаптированный для применения на аппаратах Dialog B.Braun, позиции 10 – Картридж бикарбонатный, адаптированный для применения на аппаратах Fresenius 5008Sмод является уникальным расходным материалом и будет использоваться на аппаратуре производителя B.Braun Fresenius.

В свою очередь, согласно разъяснениям «Федеральная антимонопольная служба считает необходимым учитывать изложенные требования к взаимозаменяемости медицинского оборудования и расходных материалов для гемодиализа. В целях поддержания благоприятной конкурентной среды, предотвращения ограничения и устранения конкуренции при размещении заказов для государственных закупок АИП и расходных материалов, являющихся не взаимозаменяемыми (уникальными) необходимо предусмотреть отдельные лоты».

Внеплановой проверкой, проведенной в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов и пунктом 3.1.2 приказа ФАС России от 14.11.2007 г. № 379 установлены нарушения:

Заказчиком и Уполномоченным органом:

- пункта 6.1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов – в документации открытого аукциона в электронной форме отсутствует надлежащее обоснование начальной (максимальной) цены контракта в соответствии с положениями статьи 19.1 вышеуказанного закона.

На основании изложенного, руководствуясь частями 5 и 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «НПО РуМед» обоснованной.
2. Признать МУЗ «Городская клиническая больница №11» нарушившим часть 1 статьи 41.6 (часть 3.1 статьи 34), пункт 1 части 4 статьи 41.6, пункт 6.1 части 3 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Признать Администрацию г. Рязани нарушившей часть 1 статьи 41.6 (часть 3.1 статьи 34), пункт 1 части 4 статьи 41.6, пункт 6.1 части 3 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
4. Выдать МУЗ «Городская клиническая больница №11» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
6. В соответствии с пунктом 2 Указа Президента Российской Федерации от 03.03.1998г. №224 «Об обеспечении взаимодействия государственных органов в борьбе с правонарушениями в сфере экономики» направить материалы рассмотрения жалобы в прокуратуру Рязанской области.

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

**ПРЕДПИСАНИЕ №216/2011-3/3**

30 июня 2011 г

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, утвержденная приказами Рязанского УФАС России № 22 от 11.02.2011г. (далее – Комиссия) в составе Ерошиной Я.А., заместителя руководителя управления, заместителя председателя Комиссии, членов комиссии: Евсикова А.А., заместителя начальника отдела контроля размещения государственного заказа, Дорофеева А.Н., специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, Молостова И.Н., специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков на основании своего решения по делу №216/2011-З/3 от 30.06.2011г. п р е М У З «Г о р о д с к а я к л и н и ч е с к а я б о л ь н и ц а № 1 1»: ы в а е

1. Аннулировать открытый аукцион в электронной форме на право заключения муниципального контракта на «Поставку расходных материалов для гемодиализа для МУЗ «Городская клиническая больница №11».

2. Об исполнении настоящего Предписания сообщить в трехдневный срок с момента его получения и представить доказательства исполнения.

Невыполнение в установленный срок предписания Рязанского УФАС России влечёт за собой привлечение к административной ответственности, предусмотренной частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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