

07 декабря 2010 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель комиссии - Гофман Э.Р., руководитель управления;

Члены комиссии: Козгова Н.П., ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Самрин И.П., специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Алехина А.А., специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

при участии со стороны:

1) Государственного заказчика - Государственного учреждения здравоохранения «Хакасская республиканская больница имени Г.Я. Ремишевской» (далее ГУЗ «Хакасская республиканская больница им. Г.Я. Ремишевской»):

- Чигровой Елены Николаевны, по доверенности от 29.11.2010 года б/н;

- Гончаревича Андрея Юрьевича, по доверенности от 29.11.2010 года б/н;

2) Уполномоченного органа - Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия:

- Мелузовой Инги Леонидовны по доверенности от 20.08.2010 года № 5;

3) отсутствию Общества с ограниченной ответственностью «Фарм-Импекс» (далее ООО «Фарм-Импекс»), уведомленное надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы, представившее ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «Фарм-Импекс»,

рассмотрев жалобу № 148 ООО «Фарм-Импекс» на действия уполномоченного органа - Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия и государственного заказчика - ГУЗ «Хакасская республиканская больница им. Г.Я. Ремишевской» при размещении заказа на право заключить государственный контракт на поставку расходного материала для гемодиализа (комплекты для гемодиализа) путем проведения открытого аукциона в электронной форме и результаты проведения внеплановой проверки действий указанных уполномоченного органа и государственного заказчика, содержащие признаки нарушения 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 - Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 02.12.2010 года вх. № 3746 поступила жалоба № 148 ООО «Фарм-Импекс» на действия уполномоченного органа - Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия и государственного заказчика - ГУЗ «Хакасская республиканская больница им. Г.Я. Ремишевской» при размещении заказа на право заключить государственный контракт на поставку расходного материала для гемодиализа (комплекты для гемодиализа) путем проведения открытого аукциона в электронной форме.

В своей жалобе заявитель указывает следующее.

Государственным заказчиком на сайте <http://www.zakaz.r-19.ru> размещена информация о проведении открытого аукциона «Право заключения государственного контракта на поставку расходного материала для гемодиализа (комплекты для гемодиализа)». Дата проведения аукциона - 10 декабря 2010г.

ООО «Фарм-Импекс» считает, что размещенная заказчиком документация об аукционе (техническое задание) не соответствует требованиям действующего законодательства, рекомендациям ФАС, что ведет к ограничению состава участников размещения заказа, так как не позволяет участвовать в аукционе заявителю, другим участникам, так как указанные характеристики закупаемого расходного материала не являются обоснованными с точки зрения взаимозаменяемости расходных материалов (по заключениям экспертного медицинского сообщества), определяют возможность поставок товаров одного производителя, исключают возможность предложения аналогичного товара, и ведет к ограничению конкуренции в силу следующего:

1. В едином лоте закупаются:

Пункт 2.1. Гемодиализаторы с площадью поверхности мембраны диализатора 1,0 м², с указанием следующих параметров:

- стерилизация - паром

- клиренс по мочеvine (мл/мин) - не менее 179мл/мин

- объем заполнения не более 63мл.

Пункт 2.2 Гемодиализаторы с площадью поверхности мембраны диализатора 1,3 м², с указанием следующих параметров:

- стерилизация - паром

- клиренс по мочеvine (мл/мин) - не менее 186мл/мин

- объем заполнения не более 78мл.

Пункт 2.3 Гемодиализаторы с площадью поверхности мембраны диализатора 1,6 м², с указанием следующих параметров:

- стерилизация - паром

- клиренс по мочеvine (мл/мин) - не менее 188 мл/мин

- объем заполнения не более 96мл.

Пункт 2.4 Гемодиализаторы с площадью поверхности мембраны диализатора 1,8 м², с указанием следующих параметров:

- стерилизация - паром

- клиренс по мочеvine (мл/мин) - не менее 190мл/мин

- объем заполнения не более 113мл.

Пункт 2.5 Высокопоточные гемодиализаторы:

- стерилизация - паром

- клиренс по мочеvine (мл/мин) - не менее 193мл/мин

- объем заполнения не более 74мл.

не соответствуют рекомендациям ФАС России, являются необоснованными с точки зрения терапевтического эффекта, что подтверждено экспертным медицинским сообществом в ФАС России.

Заявитель жалобы указал, что в соответствии с рекомендациями допустима только следующая детализация их характеристик:

По КУФ (коэффициент ультрафильтрации): на низко поточные (менее 20) и высоко поточные (более 20 мл на 1 мм.рт.ст. в час).

По материалу изготовления мембраны: на синтетические, полусинтетические и из целлюлозы.

По площади поверхности мембраны: менее 0,5; 0,5 - 0,7; 0,8 - 1,0; 1,1 - 1,3; 1,4 - 1,6; 1,7 - 1,9; 2,0 - 2,2; более 2,2.

В отношении иных характеристик, согласно рекомендациям, указано, что при закупке расходных материалов не допускается детализация характеристик, ограничивающих конкуренцию:

- синтетические мембраны диализаторов (из полисульфона, полиметилметакрилата, полиакрилонитрила и др.) различных производителей, по сути, взаимозаменяемы между собой.

- процедура и вид стерилизации не имеют принципиального значения.

Вместе с тем в объявленном аукционе указаны характеристики диализаторов определяющих возможность поставки товара (только одного производителя-компании Fresenius (Германия) и не соответствуют позиции экспертов и позиции ФАС России.

Указанные заказчиком в аукционной документации характеристики не имеют преимущественного терапевтического эффекта перед характеристиками диализаторов других производителей, с другим материалом мембраны (полисульфон, полиамид, и т.д) и другим методом стерилизации и в нарушение требований части 2.1, 3, 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов ограничивают количество участников размещения заказа.

2. В соответствии с техническим заданием документации об аукционе в единый лот также объединены следующие позиции: капиллярные диализаторы, комплект кровопроводящих магистралей, артериальная фис-тульная игла, венозная фистульная игла, катетер для гемодиализа двупросветный.

Диализатор является универсальным видом расходного материала, диализаторы разных производителей могут применяться на всех гемодиализных аппаратах, в отличие, например, от кровопроводящих магистралей, которые закупаются применительно к аппаратам.

Согласно рекомендациям ФАС при закупке расходных материалов следует разделить лоты по видам закупаемого расходного материала.

Таким образом, объединение диализаторов в один лот с другими расходными материалами к аппарату искусственная почка (магистральями, иглами) влечет за собой ограничение количество участников размещения заказа, что является нарушением части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, так как в соответствии с рекомендациями, например, кровопроводящие магистральи должны быть совместимы с аппаратами, то есть поставляются от производителя аппаратов, имеющих в учреждении.

ООО «Фарм-Импекс» просит в целях обеспечения соблюдения законодательства в сфере размещения государственного заказа, с учетом рекомендаций ФАС России основанных на позициях экспертного медицинского сообщества, недопущения ограничения конкуренции, вынести предписание государственному заказчику о внесении следующих изменений в документацию об аукционе:

1. Приостановить размещение заказа.

1. Разделить лот, на отдельные лоты по разновидностям расходных материалов, в том числе по диализаторам.

2. Для диализаторов указать только характеристики в соответствии с рекомендациями ФАС России (по материалу мембран, по КУФ и по площади мембран).

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 06.12.2010 года поступили пояснения Госкомзаказа по РХ за подписью представителя Госкомзаказа по РХ по доверенности Мелузовой И.А. и 07.12.2010 года пояснения ГУЗ «Хакасская республиканская больница имени Г.Я. Ремишевской» за подписью главного врача Костюша В.Ф., в которых доводы подателя жалобы считают несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению по нижеследующим основаниям:

В соответствии с пунктом 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об 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.

Указание в техническом задании на материал изготовления не противоречит действующему законодательству в связи с тем, что для потребности заказчика необходим материал – геликсон, что обусловлено потребностями больных республики, а так же высокой биосовместимостью, высокой способностью удерживать эндотоксины и т.д.

Одним из критериев технического задания было указана паровая стерилизация диализаторов, что является наиболее целесообразным.

Закупаемые расходные материалы, а именно диализаторы, магистральи, фистульные иглы являются одноразовыми комплектами и используются в едином технологическом процессе, на связанном с ними технологическом и функциональном оборудовании для которого они закупаются, для проведения процедуры лечения. Объединение комплектов магистралей для разных аппаратов не ведет к ограничению конкуренции в связи с тем, что для разных аппаратов производятся разные одноразовые комплекты гемодиализа, которые свободно поставляются любыми поставщиками медицинской продукции.

Объединение в один лот технологически и функционально не связанных между собой товаров заявителем жалобы не подтверждено.

Ссылка заявителя жалобы на рекомендации, изложенные на совещании в управлении контроля социальной сферы и торговли ФАС России 21.07.2010 является необоснованной в связи с тем, что протокол данного совещания не является нормативно-правовым документом, носит рекомендательный характер и не является обязательным для исполнения.

Представитель заказчика Гончаревич А.Ю. добавил следующее.

Ссылка ООО «Фарм-Импекс» на рекомендации, изложенные участниками совещания 21.07.2010, проводимого рабочей группой ФАС России, является необоснованной и не может расцениваться как документ, подтверждающий обоснованность жалобы по следующим основаниям.

Согласно статьи 2 Закона о размещении заказов, законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Закона о размещении заказов и иных законов, регулирующих отношения связанные с размещением заказов.

В случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов, Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации вправе принимать нормативные правовые акты, регулирующие отношения, связанные с размещением заказов.

Таким образом, в тексте Закона о размещении заказов не содержится указания на такой обязательный для применения акт, как рекомендации Рабочей группы ФАС России и следовательно, указанные рекомендации не являются обязательными к исполнению участниками отношений по размещению заказов.

По коэффициенту ультрафильтрации в соответствии с рекомендациями мембраны можно подразделить на низко поточные и высоко поточные, то есть менее 20 и более 20 мл на 1 мм рт. ст. в час. А больнице нужны мембраны с более жесткими характеристиками, поскольку пациенты разные по весу, тяжесть заболеваний то же разная.

Отсутствие в документации установленных Заказчиком детализированных характеристик поставляемого товара может повлечь неблагоприятные последствия для пациентов в виде ухудшения состояния здоровья и снижения качества жизни, при этом ответственность за возможное причинение вреда здоровью граждан вследствие использования в конкретных случаях лечебного процесса тех или иных расходных материалов для гемодиализа, несет медицинский персонал лечебного учреждения, а не поставщик или производитель.

В соответствии с Законом о размещении заказов никто, в том числе поставщики, не вправе определять за Заказчика его потребности и решать, какой товар, с какими характеристиками и показателями определяет государственные нужды.

В техническом задании обозначен только один метод стерилизации диализаторов - паровая стерилизация. Врачи-специалисты ГУЗ «Хакасская республиканская больница имени Г.Я. Ремиевской», имеющие многолетний опыт работы с диализаторами разных производителей, считают использование стерилизованных паром диализаторов наиболее целесообразным.

Паровая стерилизация обеспечивает максимальную стерильность и не влияет на биосовместимость мембраны, что очень важно. Высокая биосовместимость мембраны – основа успешной гемодиализной терапии, а значит качества жизни пациентов, получающих регулярный программный гемодиализ. Кроме этого, другие методы стерилизации требуют для промывания диализаторов перед каждой процедурой гемодиализа 0,9% раствора хлорида натрия, что экономически нецелесообразно.

Диализаторы, стерилизованные паром, на российском рынке представлены несколькими производителями, в частности компаниями «GAMBRO», «B.BRAUN», «FRESENIUS MEDICAL CARE».

В пункте 2. 5.5 технического задания указан материал мембраны

диализатора – геликсон, единственным производителем которого является компания «FRESENIUS MEDICAL CARE». Врачи-специалисты Хакасской республиканской больницы считают использование этих мембран целесообразным у части пациентов. Мембраны, основанные на геликсоне, отличаются высокой биосовместимостью, высокой способностью удерживать эндотоксины, лучше других мембран способны выводить фосфаты из крови пациентов, что имеет принципиальное значение. Тот факт, что эти мембраны производит один производитель, не должен ограничивать пациентов вправе получить качественную медицинскую помощь.

В пунктах 2.6.1 и 2.6.3 технического задания указаны магистрали для аппаратов «FRESENIUS 5008», у которых отсутствует эквивалент.

Закупаемые расходные материалы, а именно: диализаторы, магистрали, фистульные иглы являются одноразовыми и 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.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установила, что все истребованные у уполномоченного органа, государственного заказчика документы и информация о размещении вышеуказанного заказа представлены на рассмотрение жалобы в полном объеме. В результате анализа и оценки информации и документов в рамках рассмотрения жалобы по существу комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно письму Минэкономразвития России от 10.06.2008 г. № Д05-2339 заказчик вправе выделять в отдельные лоты заказ на различные группы товаров (работ, услуг) вне зависимости от того, включены они в одну группу товаров (работ, услуг), номенклатуры товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд или нет.

Согласно частям 1, 2 статьи 34 Закона о размещении заказов заказчик самостоятельно принимает решение при формировании лотов, в том числе, в отношении предмета размещаемого заказа, начальной (максимальной) цены контракта, сроков и иных условий поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) с учетом ограничений, установленных законодательством.

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.

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 на 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.

12.11.2010 г. Госкомзаказом по РХ был размещен заказ на право заключения государственного контракта на поставку расходного материала для гемодиализа (комплекты для гемодиализа) путем открытого аукциона в электронной форме на электронной площадке ООО «РТС-Тендер».

Максимальная цена государственного контракта составляет 8 638 895,00 (восемь миллионов шестьсот тридцать восемь тысяч восемьсот девяносто пять) рублей.

В соответствии с пунктом 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требованиям к их безопасности, требованиям к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требованиям к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Документация об аукционе утверждена уполномоченным органом. Согласно техническому заданию в аукцион включены диализаторы, комплект магистралей артерия/вена, иглы.

Заказчиком, уполномоченным органом одним из требований к диализаторам установлен метод стерилизации – паровая стерилизация.

Довод заявителя жалобы о том, что это может привести к ограничению количества участников аукциона не может быть принят во внимание, так как не соответствует действительности. Во-первых, согласно пояснений представителя заказчика на российском рынке диализаторы стерилизованные паром представлены несколькими производителями, в частности компаниями: «GAMBRO», «B.BRAUN», «FRESENIUS MEDICAL CARE».

Во-вторых, участниками размещения заказа на поставку расходных материалов являются не производители, а лица, приобретающие их у производителей. Участники размещения могут приобретать расходные материалы у любых производителей (их дилеров) и комплектовать поставку в соответствии с требованиями заказчика.

В пункте 2.5 технического задания материал мембраны диализатора указан – геликсон, единственным производителем которого является «FRESENIUS MEDICAL CARE».

Гемодиализ в республиканской больнице проводится на аппаратах искусственная почка производства «FRESENIUS MEDICAL CARE».

В 2010 году благотворительным фондом помощи детям «Мы вместе» в ГУЗ «Хакасская республиканская больница им Г.Я. Ремиевской» поставлены два аппарата «Fresenius 5008» для оборудования палат гемодиализа для детей.

Для совместимости товаров и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, уполномоченным органом указан материал мембраны диализатора геликсон. Поскольку мембраны из геликсона отличаются высокой биосовместимостью, высокой способностью удерживать эндотоксины, способны лучше выводить фосфаты из крови пациентов, что имеет принципиальное значение.

В пунктах 2.6.1 и 2.6.3 технического задания указаны магистрали для аппаратов искусственная почка «Fresenius 5008», у которых отсутствует эквивалент.

Закупаемые расходные материалы: диализаторы, магистрали, фистульные иглы используются в едином технологическом процессе на связанном с ним технологически и функционально оборудовании.

На основании вышеизложенного комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов решила признать жалобу № 148 ООО «Фарм-Импекс» на действия уполномоченного органа - Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия, государственного заказчика – ГУЗ «Хакасская республиканская больница им. Г.Я. Ремишевской» при размещении заказа на право заключить государственный контракт на поставку расходного материала для гемодиализа (комплекты для гемодиализа) путем проведения открытого аукциона в электронной форме необоснованной.

В соответствии с положениями части 3.25 «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 при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007 года № 379, комиссией антимонопольного органа при рассмотрении жалобы также осуществлялась внеплановая проверка соблюдения законодательства о размещении заказов по данному размещению заказа. Проверка проводилась в соответствии с положениями части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов.

В результате проведения указанной проверки нарушений не установлено.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, частью 3.32 Административного регламента по результатам рассмотрения жалобы и проведения проверки принимается единое решение.

На основании вышеизложенного и руководствуясь положениями части 5 статьи 17, частей 1, 2, 3 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, частей 3.25, 3.32 Административного регламента комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов

РЕШИЛА:

Признать жалобу № 148 ООО «Фарм-Импекс» на действия уполномоченного органа - Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия, государственного заказчика – ГУЗ «Хакасская республиканская больница им. Г.Я. Ремишевской» при размещении заказа на право заключить государственный контракт на поставку расходного материала для гемодиализа (комплекты гемодиализа) путем проведения открытого аукциона в электронной форме необоснованной.

Примечание: решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии Э.Р. Гофман

Члены Комиссии Н.П. Козгова

И.П. Самрин

А.А. Алехина