

Ответчик:

ООО «Веллнесс-Солидеа»

129226, г. Москва,

проспект Мира 161

Заявитель:

Управление здравоохранения

Тамбовской области

392000, г. Тамбов,

ул. Советская, 106/М. Горького 5

Заинтересованные лица:

ГБУЗ «Тамбовская областная

Клиническая больница»

392000, г. Тамбов,

ул. Московская д. 29

ТОГБУЗ «Городская больница имени

С.С. Брюхоненко города Мичуринска»

393760, Тамбовская область,

г. Мичуринска, Липецкое шоссе д. 26

ООО «Триопроймтрейд»

620028, г. Екатеринбург,

ул. Кирова 28/Толедова 43

620028, г. Екатеринбург, а/я 15

ООО «Б. Браун Авитум Руссланд»

199004, Санкт-Петербург,
7-ая линия, В.О. д. 34, пом.25Н, лит. А

ООО «Б/Б Медикл»
117437, г Москва,
ул. Островитянова 22, корп. 1
117437, г Москва,
ул. Островитянова 11, корп. 1

ЗАО «Фрезениус СП»
1105088, г. Москва,
ул. Угрешская д. 2, офис 09
1176300, г. Москва,
ул. Воронцовские пруды д. 3,
подъезд 9

ООО «Надежда-Фарм»
392561, Тамбовская область,
Тамбовский район,
с. Авдеевка, ул. Садовая, д. 20
392024, г. Тамбов, ул. Магистральная д. 10

РЕШЕНИЕ

по делу № А2-33/12 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения объявлена «17» мая 2013
года

Решение в полном объёме изготовлено «31» мая 2013 года

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель: Гречишникова Е.А.- руководитель управления;

члены:

Колодина Н.Н. - заместитель руководителя - начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Мазаева С.В. - заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

Иванов В.В. - заместитель начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Пономарева И.А. - ведущий специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Лукина Л.М. - специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

рассмотрев дело от 17.12.2012 № А2-33/12 по признакам нарушения ООО «Веллнесс-Солидеа» пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) поступило заявление Управления здравоохранения Тамбовской области о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Веллнесс-Солидеа» при исполнении государственного контракта № 0164200003012001610_49908 от 9 июля 2012 года в части совершения недобросовестной конкуренции (введение в заблуждение относительно свойств и характеристик товара).

При анализе заявления и приложенных материалов на соответствие требованиям антимонопольного законодательства Тамбовское УФАС России усмотрело в действиях ООО «Веллнесс-Солидеа» признаки недобросовестной конкуренции при участии в вышеназванном аукционе и заключении контракта на поставку аппаратов «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus», в результате чего было возбуждено настоящее дело в отношении ООО «Веллнесс-Солидеа» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

На рассмотрении дела 17 мая 2013 года присутствовали представители, действующие на основании доверенностей:

от Управления здравоохранения Тамбовской области - главный специалист-эксперт отдела лицензирования, стандартизации и контроля качества медицинской помощи управления <...>;

от ГБУЗ «Тамбовская областная клиническая больница» - <...>, <...>.

Ответчик - ООО «Веллнесс-Солидеа» на рассмотрение дела 17 мая 2013 года не явился, уведомлен надлежащим образом.

Заинтересованные лица - ТОГБУЗ «Городская больница имени С.С. Брюхоненко города Мичуринска», ООО «Трипроймтрейд», ООО «Б. Браун Авитум Руссланд», ЗАО «Фрезениус СП», ООО «Надежда-Фарм» на рассмотрение дела 17 мая 2013 года не явились, уведомлены надлежащим образом.

Заинтересованное лицо - ООО «Б/Б Медикл» представило письменное ходатайство о рассмотрении дела № А2-33/12, назначенного на 17 мая 2013 года, в отсутствие его представителя (исх. от 24.04.2013 № 01-24/4, вх. от 24.04.2013 № 3507).

На рассмотрении дела представителями были даны устные и письменные объяснения по рассматриваемым обстоятельствам и признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Представитель Управления здравоохранения Тамбовской области сообщил, что Управлением проведен открытый аукцион в электронной форме на поставку аппаратов «Искусственная почка» для ГБУЗ «Тамбовская клиническая больница» и ГБУЗ «Городская больница им. С.С. Брюхоненко». По результатам проведенного открытого аукциона в электронной форме с ООО «Веллнесс-Солидеа» заключен государственный контракт на поставку аппаратов «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.» Италия. Однако, при приемке данного аппарата и анализе представленной документации ГБУЗ «Тамбовская клиническая больница» установлено несоответствие условиям технического задания. Приемка товара осуществлялась по акту приема-передачи от 01.10.2012. Управление здравоохранения считает, что ООО «Веллнесс-Солидеа» предоставило недостоверные сведения в своей заявке на участие в аукционе в части характеристик предлагаемого товара.

Кроме того, Управление здравоохранения сообщило, что 26 октября 2012 года Обществу было направлено соглашение о расторжении государственного контракта от 09.07.2009 № 0164200003012001610 на поставку аппаратов «Искусственная почка» в 2-х экземплярах. Обществом данное соглашение не подписано. После отказа Управление здравоохранения обратилось 11 ноября 2012 года в Арбитражный суд Тамбовской области с исковым заявлением к ООО «Веллнесс-Солидеа» о расторжении данного контракта. В настоящее время решение по судебному спору не вынесено.

Представитель ГБУЗ «Тамбовская областная клиническая больница» сообщил, что Тамбовская областная клиническая больница является одним из получателей аппаратов «Искусственная почка». Поставленные ООО «Веллнесс-Солидеа» аппараты не соответствуют требованиям государственного контракта, в связи с

чем они не были приняты ГБУЗ «Тамбовская областная клиническая больница».

Представитель ГБУЗ «Городская больница им. С.С. Брюхоненко г. Мичуринска» сообщил, что их больница также является получателем аппаратов «Искусственная почка». Аппараты в количестве 6 штук были получены от ООО «Веллнесс-Солидеа», но они хранятся в запакованном виде и не проверялись на соответствие требованиям документации об аукционе и условиям заключенного контракта, поскольку не готово помещение к монтажу оборудования.

ООО «Веллнесс-Солидеа» представило письменные пояснения, в которых возражает доводам заявителя, считает, что в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Сообщает, что производимые компанией «Белко С.р.л. (Италия) и поставленные согласно условиям заключенного государственного контракта аппараты «искусственная почка» «Формула 2000 Plus» имеют указанные в заявке Общества характеристики, что подтверждается официальным письмом производителя – компанией «Белко С.р.л. (Италия). Указывает также, что обращение Управления здравоохранения основывается только на экспертном заключении и Акте приемки товара от 01.10.2012, не имеющем никакой юридической силы по основаниям: приемка товара и документов к нему не проводились; акт составлен на основании приемки и анализа поставленной документации, происхождение которой не известно; все действия по составлению Акта от 01.10.2012 проводились без участия представителя Общества. 2 октября 2012 года представитель Общества подписал данный акт, указав, что с изложенными в акте претензиями не согласен; все действия по составлению Акта проводились некомпетентными сотрудниками. Заявляет о нарушении законодательства о размещении заказов и антимонопольного законодательства в действиях государственного заказчика в части положения документации об аукционе по пункту 2.16 технического задания по закрытой системе контроля УФ и с применением именно балансировочной камеры как конструктивной особенности аппарата, которые присущи только аппарату Диалог+ фирмы Би-Браун, чем устраняется добросовестная конкуренция, и нарушаются нормы законодательства. Подчеркивает, что «изложенными действиями Управления здравоохранения Тамбовской области исключалось участие в аукционе зарегистрированных аппаратов Формула».

На определение об отложении рассмотрения дела от 26.03.2013 о предоставлении письменных пояснений по вопросу соответствия (несоответствия) аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» условиям технического задания аукциона № 0164200003012001610 от заинтересованных лиц – участников аукциона ответ по сути поступил только от ООО «Б.Браун Авитум Руссланд» (исх. от 25.04.2013 № 216/13), в котором указано, что названный аппарат частично не соответствует техническому заданию, поскольку в инструкции к аппарату информация о наличии балансировочной камеры и времени работы отсутствует.

Комиссия Тамбовского УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела установила следующее.

17 мая 2012 года на официальном сайте Российской Федерации

www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 0164200003012001610 о проведении торгов путем открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку аппаратов «Искусственная почка» (далее - Аукцион). Заказчик данных торгов - Управление здравоохранения Тамбовской области. Уполномоченный орган - Комитет государственного заказа Тамбовской области. Предмет аукциона - поставка аппаратов «Искусственная почка» в общем количестве 8 штук. Начальная (максимальная) цена контракта - 11 169 008,00 рублей. Получатели товара – ГБУЗ «Тамбовская клиническая больница» (2 аппарата) и ГБУЗ «Городская больница им. С.С. Брюхоненко г. Мичуринска» (6 аппаратов).

Согласно Информационному паспорту аукциона установлены требования к товару: «Требование к техническим характеристикам товара: *поставляемый товар должен быть новым, не использованным ранее, заводской комплектации, по техническим характеристикам и комплектации соответствовать требованиям, указанным в Техническом задании (Приложение № 1 к проекту государственного контракта)*» (пункт 14).

Техническим заданием (Приложение № 1 к проекту государственного контракта) на поставку аппаратов «Искусственная почка» установлен ряд параметров (технических характеристик), которым должен соответствовать поставляемый аппарат «Искусственная почка».

Техническое задание на поставку аппаратов «Искусственная почка», согласно письменному пояснению Управления здравоохранения Тамбовской области (исх. от 30.04.2013 № 01-17/2564, вх. от 30.04.2013 № 3739), разрабатывалось с учетом коммерческих предложений потенциальных участников размещения заказа.

ООО «Веллнесс-Солидеа» в своей заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме предложило к поставке аппарат «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Белко С.р.л.», Италия и указал технические характеристики поставляемого аппарата, соответствующие требованиям документации об аукционе.

По результатам рассмотрения первых частей заявок к участию в аукционе в электронной форме допущены все участники размещения заказа, подавшие заявки, а именно – заявки №№ 1, 2, 3, 4, 5, 6 (протокол от 09.06.2012 № 0164200003012001610-1). Среди допущенных, в том числе, заявка № 6, поданная ООО «Веллнесс-Солидеа».

По результатам подведения итогов указанного аукциона победителем признано ООО «Веллнесс-Солидеа» (заявка № 6) с предложением о цене контракта в размере 2 585 704,56 рублей (протокол от 19.06.2012 № № 0164200003012001610-1).

9 июля 2012 года Управление здравоохранения Тамбовской области и ООО «Веллнесс-Солидеа» заключили государственный контракт на поставку аппаратов «Искусственная почка» № 0164200003012001610_49908, пунктом 1.1 статьи 1 которого установлено, что *«поставщик обязуется в соответствии с условиями настоящего Контракта поставить по указанию Заказчика Получателем, указанным в разрядке (Приложение № 2 к настоящему контракту), аппараты «Искусственная почка» (далее - Товар), требованиям к которому определены в Техническом задании, (Приложение № 1 к настоящему Контракту), являющемся неотъемлемой частью настоящего*

Контракта». Срок поставки товара – в течение 45 календарных дней со дня заключения контракта. Техническое задание полностью повторяло условия документации об аукционе, и ООО «Веллнесс-Солидеа» обязалось выполнить данные требования.

Согласно разнарядке на поставку аппаратов «Искусственная почка» модели «Формула 200 Plus» (приложение № 2 к государственному контракту) получателями данных аппаратов являлись государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Тамбовская областная клиническая больница» (2 аппарата) и государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Городская больница имени С.С. Брюхоненко города Мичуринска» (6 аппаратов).

ТОГБУЗ «Городская больница им. С.С. Брюхоненко г. Мичуринска» в письменных пояснениях сообщило (исх. от 28.01.2013 № 60, вх. от 29.01.2013 № 690), что товар поставлен 28.09.2012, однако в связи с тем, что помещение к монтажу оборудования готово не было, ООО «Веллнесс-Солидеа» и учреждение подписали акт приема-передачи товара на ответственное хранение, согласно которому ООО «Веллнесс-Солидеа» передало, а ТОГБУЗ «Городская больница им. С.С. Брюхоненко г. Мичуринска» приняло на ответственное хранение по Государственному контракту № 0164200003012001610_49908 от 09.07.2012 аппараты «Искусственная почка» модель «Формула 2000 Plus» в количестве 6 шт. на сумму 1 648 386,66 руб. 01.10.2012 ООО «Веллнесс-Солидеа» предоставило гарантийное письмо, согласно которому Поставщик гарантирует произвести установку, монтаж, пуско-наладочные работы аппаратов в течение 6 дней после получения уведомления о готовности помещения к монтажу оборудования. Помещение к монтажу не готово, аппараты хранятся в запакованном виде.

ТОГБУЗ «Тамбовская областная клиническая больница» также представило письменные пояснения (исх. от 18.01.2013 № 167, вх. от 29.01.2013 № 691), сообщив следующее. Аппараты «Искусственная почка» были поставлены учреждению 28 сентября 2012 года, что подтверждается актом приемки товара по упаковочным местам. В ходе приемки товара по качеству, осуществленной 1 октября 2012 года, сотрудниками учреждения были выявлены следующие несоответствия поставленного аппарата Техническому заданию (приложение № 1 к государственному контракту):

1) согласно п. 2.14 Технического задания диапазон отображения проводимости диализата должен быть 11,5-16,5 мСм/см. Согласно представленной технической документации на поставленное оборудование указанный диапазон составляет 12,1-15,7 мСм/см (руководство по эксплуатации) и 12,1-15,8 мСм/см (технический паспорт);

2) согласно п. 2.16 Технического задания поставке подлежал аппарат с закрытой системой контроля за ультрафильтрацией (УФ) с применением балансировочной камеры. Согласно техническому паспорту было поставлено оборудование с потокомером, что свидетельствует об отсутствии балансировочной камеры;

3) согласно п. 2.21 Технического задания аккумуляторная батарея аппарат должна обеспечивать его работоспособность в течение 15 минут. Согласно руководству по эксплуатации время работ поставленного аппарата составляет 5 минут.

В связи с выявленными несоответствиями ТОГБУЗ «Тамбовская областная

клиническая больница» отказалось от приемки товара.

В дополнениях к пояснениям (вх. от 26.03.2013 № 2392) представитель ТОГБУЗ «Тамбовская областная клиническая больница» также сообщил о других несоответствиях аппарата техническому заданию, по мнению учреждения:

пунктом 2.11 Технического задания установлено требование наличия у аппарата насоса крови с диапазоном кровотока от 20 до 700 мл/мин. Согласно техническим характеристикам, указанным ООО Фирма «Гальмед» о внесении изменений в РУ ФС № 20005/474 от 29.03.2005, вызванных изменением названия производителя ИМН, поставленное оборудование обладает диапазоном от 30 до 700 мл/мин;

пунктом 2.12 Технического задания установлено требование наличия у аппарата диапазона потока диализа от 300 до 800 мл/мин. Однако согласно тому же заявлению все модификации аппаратов Formula имеют диапазон от 300 до 600 мл/мин.

Заявитель по делу - Управление здравоохранения Тамбовской области, являющееся государственным заказчиком по рассматриваемому аукциону и заключенному по его итогам государственному контракту, в подтверждение несоответствия поставленных ООО «Веллнесс-Солидеа» аппаратов «Искусственная почка» представило копии двух писем ООО «Технократ» (196240, г. С-Петербург, ул. Кубинская, д.75, корп.1) с заключениями по сравнительному анализу Технического задания контракта и характеристик аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus». Заключение данной компании, осуществляющей деятельность по техническому обслуживанию медицинской техники, Управление здравоохранения Тамбовской области считает компетентным и независимым.

В своём ответе на письмо Управления здравоохранения Тамбовской области исх. от 12.10.2012 № 01-17/6368 ООО «Технократ» указывает (исх. от 12.10.2012 № 7), что технические характеристики аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» в целом соответствуют требованиям Технического задания, за исключением пункта 2.16. В аппаратах «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» применяется открытая система, без использования балансирующей камеры либо её аналога.

В письме (исх. от 17.04.2013 № 6) по запросу Управления здравоохранения Тамбовской области исх. от 15.04.2013 № 01-17/2180 ООО «Технократ» представило свое заключение о соответствии характеристик аппаратов «Искусственная почка» Bellco Formula 2000 plus техническому заданию на поставку аппаратов, используя для этого:

1. инструкцию по эксплуатации, в дальнейшем ИЭ;
2. акт испытаний № 098-Р/10 от 03.02.2010, в дальнейшем Акт, ООО «Профессиональное Сертификационное Агентство»;
3. нормативный документ 2010 из Регистрационного дела стр. 142-154, в дальнейшем Документ.

В заключении ООО «Технократ» указано следующее:

«Пункт 2.10 «Возможность выбора работы с кислотным концентратом в разведении 1+34 и 1+44 по выбору пользователя».

Данная характеристика приведена в ИЭ раздел 3.2 стр.1 (1:35, 1:45) и предназначена для использования бикарбонатного картриджа.

Отдельно, как характеристика всего аппарата, величина разведения не приводится.

Несоответствие не критичное.

Пункт 2.14 «Индикатор проводимости диализата с диапазоном отображения 11,5 - 16,5 мСм/см».

В Акте на странице 4 Диапазон задания проводимости 11,5 -16,5 мСм/см.

В Документе – Рабочий диапазон 12,1 – 15,7 мСм/см.

Диапазон измерения 11,5 -16,5 мСм/см.

В ИЭ в разделе 2.5 стр.7 указывается, что минимальное и максимальное значение проводимости (диапазон) устанавливается при определенной конфигурации аппарата.

Несоответствие не критичное.

Пункт 2.16 «Закрытая система контроля за УФ с применением балансирующей камеры».

В Акте на странице 4 – контроль ультрафильтрации – дифференциальный потокоммер, основанный на силах Кориолиса.

В ИЭ – указывается, что гидравлическая система диализата односторонняя, непрерывная.

Данные формулировки указывают на то, что в аппаратах «искусственная почка» модель «Формула 2000 Plus» применяется открытая система, без использования балансирующей камеры либо её аналога.

Несоответствие критичное.

Пункт 2.21 «Встроенный блок аккумуляторных батарей работоспособность 15 мин».

В Акте (Протокол испытаний лист 3) указано – «при аварийном отключении сети питания аппарат поддерживает работу контура крови от встроенного аккумулятора»

в течение не менее 1 часа».

В Протоколе испытаний не указаны условия испытания. Не указано, был ли включен кровяной насос и был ли он загружен кровяной магистралью.

В ИЭ раздел 8.4 стр.1 указано – в случае пропадания напряжения в сети поддержка аппарат в течение 5 мину.

Несоответствие критичное».

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства приходит к следующим выводам.

1. Ответчик по делу - ООО «Веллнесс-Солидеа» в рамках рассмотрения дела заявил, что требованиями документации об аукционе № 0164200003012001610 (Техническое задание на поставку закупаемых аппаратов «Искусственная почка») неправомерно ограничены количество участников данного размещения заказа и добросовестная конкуренция, поскольку по пункту 2.16 технического задания требуется закрытая система контроля УФ и с применением балансирующей камеры, и такая конструктивная особенность аппарата соответствует только аппарату Диалог+ фирмы Би-Браун.

При рассмотрении дела данный довод ООО «Веллнесс-Солидеа» не подтвердился.

В соответствии с частью 2 статьи 34 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) 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.

Из положений указанной статьи следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении в документации об аукционе соответствующих требований, обязанность конкретизации товара по его техническим и функциональным характеристикам и потребительским свойствам возложена на заказчика в силу закона.

Заказчик – Управление здравоохранения Тамбовской области представило письма-предложения производителей данного оборудования, свидетельствующие, что условиям технического задания соответствует не менее трех аппаратов «Искусственная почка» (TR-8000 «YUGA», 4008S (версия V11), Dialog+

с одним насосом), готовность к поставке оборудования соответствующего характеристикам, указанным в документации об аукционе, выразили ООО Фирма «Гальмед», ООО «Б/Б Медикл», ЗАО «Фрезениус СП», ООО «Б.Браун Авитрум Руссланд».

На участие в аукционе было подано 6 заявок, все они допущены к участию в аукционе. Заявки участников аукциона свидетельствуют, что предложены различные аппараты пяти производителей:

ООО «Триопромтрейд» - аппараты для внепочечного очищения крови «МАЛАХИТ» (производитель - Россия, ООО «Завод Дизэт»);

ООО «Веллнесс-Солидеа» - аппарат «искусственная почка» модель «Формула 2000 Plus» (производитель – «Беллко С.р.л., Италия»);

ООО «Б.Браун Авитум Руссланд» - гемодиализный аппарат «Искусственная почка» Dialog+/Диалог+ (производитель – «Б.Браун Авитум АГ», Германия);

ООО «Надежда-Фарм» - аппарат «Искусственная почка» мод. 4008S компании «Фрезениус Медикал Кэа АГ&Ко.КГаА», Германия);

ООО «Б/Б МЕДИКЛ» - аппарат для гемодиализа («Искусственная почка») TR-8000 «YUGA» (производитель – Toray Medical Co., Ltd., Япония).

Комиссия Тамбовского УФАС России из установленных обстоятельств и анализа материалов дела приходит к выводу об отсутствии ограничения условиями аукциона количества участников размещения заказа.

2. Главой 8 Закона о размещении заказов установлен порядок, сроки и процедуры обжалования действий заказчика, уполномоченного органа, комиссии в случае нарушения прав и законных интересов участников размещения заказа, в том числе потенциальных.

В частности, частью 2 статьи 57 Закона о размещении заказов установлено, что жалоба на положение конкурсной документации, документации об аукционе или извещения о проведении запроса котировок может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи соответственно заявок на участие в конкурсе, заявок на участие в аукционе, котировочных заявок.

ООО «Веллнесс-Солидеа» и другие участники размещения данного заказа, в том числе потенциальные участники, не обжаловали положения документации рассматриваемого аукциона и не указывали на нарушение их прав и законных интересов требованиями к товару.

Исходя из предмета указанного Аукциона, требования к содержанию первой части заявки на участие в аукционе предусмотрены пунктом 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Согласно требованиям данной статьи, заявка на участие в аукционе должна содержать следующее:

а) согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на

товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

Соответствующие требования к содержанию первой части заявки установлены пунктом 4 документации об аукционе.

ООО «Веллнесс-Солидеа» в своей заявке на участие в аукционе в соответствии с данным положением указало наименование конкретного аппарата «Искусственная почка» - модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.», Италия и представило его характеристики в соответствии с требованиями документации об аукционе. Заявленные характеристики предложенного товара соответствовали всем позициям Технического задания, в связи с чем заявка ООО «Веллнесс-Солидеа» была допущена к участию в аукционе, Общество приняло участие в аукционе, став его победителем, а затем заключило государственный контракт на объявленных условиях аукциона.

Таким образом, Комиссия Тамбовского УФАС России отмечает, что отсутствие обжалования положений документации об аукционе, подача ООО «Веллнесс-Солидеа» заявки на участие в аукционе, победа в аукционе и заключение государственного контракта по его итогам означают полное согласие Общества с условиями аукциона, в том числе с условиями государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе.

3. Действия ООО «Веллнесс-Солидеа» по участию в аукционе, заключению государственного контракта и его исполнению противоречат требованиям антимонопольного законодательства и являются недобросовестной конкуренцией в силу следующего.

В своей заявке на участие в аукционе ООО «Веллнесс-Солидеа» указало недостоверные сведения о характеристиках предлагаемого к поставке аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.», Италия, к тому же недостоверность установлена по значащим характеристикам – по пунктам 2.16 и 2.21 – о якобы наличии закрытой системы контроля за УФ и работоспособности встроенного блока аккумуляторных батарей продолжительностью в 15 мин. При заключении государственного контракта ООО «Веллнесс-Солидеа» также приняло обязательство, что данное оборудование будет поставлено с закрытой системой контроля за УФ с применением балансировочной камеры и работоспособностью встроенного блока

аккумуляторных батарей 15 мин.

ООО «Веллнесс-Солидеа» не представило доказательств того, что производимые компанией «Беллко С.р.л. (Италия) и поставленные согласно условиям заключенного государственного контракта аппараты «искусственная почка» «Формула 2000 Plus» действительно имеют указанные в заявке Общества характеристики.

Данный довод ООО «Веллнесс-Солидеа» считает доказанным на основании письма производителя – компании «Беллко С.р.л. (Италия), копия которого представлена и имеется в материалах дела. В тексте представленной копии письма, адресованного «Всем заинтересованным лицам», сообщается следующее:

- «1. Настоящим подтверждаем, что возможно работать с кислотным концентратом в разведении и 1+34 и 1+44 по выбору пользователя.*
- 2. Подтверждаем, что диапазон отображения проводимости диализата составляет 11,5 – 16,5 мСм.*
- 3. Подтверждаем, что у нас Закрытая система ультрафильтрации с погрешностью +- 1%.*
- 4. Подтверждаем, что аккумуляторная батарея обеспечивает автономную работу в течение 15 минут.».*

Однако, представленная копия письма не заверена в установленном порядке. Достоверность письма и сведений, содержащихся в нем, а также относимость их к фирме-производителю и именно к аппарату «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.» ничем не подтверждаются.

Следует также отметить, что в письменных пояснениях ООО «Веллнесс-Солидеа», несмотря на возражения в указанной части, вместе с тем, признает в своих письменных пояснениях (исх. от 18.03.2013 № 18/03-13, вх. от 19.03.2013 № 2159ф), что под требования пункта 2.16 технического задания по наличию закрытой системы контроля за ультрафильтрацией с применением балансирующей камеры подходит только один аппарат - модель «Dialog+/Диалог+» и исключалось участие в аукционе зарегистрированных аппаратов Формула.

Также несоответствие поставленного товара по пункту 2.16 Технического задания подтверждается представленной ООО «Веллнесс-Солидеа» (исх. от 20.11.2012 № 20/11-12, вх. от 30.11.2012 № 12492) копией письма от фирмы-производителя «Беллко С.р.л.» Италия от 09.10.2012, в котором указано: «Гидравлический контур аппарата имеет оптимальный объем и строго закрытую однопроходную систему при любом режиме работы. Для контроля ультрафильтрации применяется оригинальный потокомер, принцип работы которого запатентован фирмой производителем ...».

Как установлено выше, такая формулировка указывает на то, что в аппаратах «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» применяется открытая система, без использования балансирующей камеры либо её аналога.

Также представленная копия письма не заверена в установленном порядке.

Достоверность письма и сведений, содержащихся в нем, а также относимость их к фирме-производителю ничем не подтверждаются.

Надлежащее подтверждение работоспособности встроенного блока аккумуляторных батарей в 15 мин. ООО «Веллнесс-Солидеа» также не представил. В письменных возражениях на акт приемки товара от 01.10.2012 в ТОГБУЗ «Тамбовская областная клиническая больница» имеются противоречивые сведения по данной принципиальной характеристике: Общество указывает, что согласно руководству по эксплуатации (для медицинского персонала) указана работоспособность аппарата от аккумулятора - 5 минут, но пишет, что в техническом паспорте и официальном письме завода-производителя «Беллко С.р.л.» подтверждено наличие встроенного блока аккумуляторных батарей работоспособностью 15 минут. Письменные пояснения и доказательства относительно данного противоречия Обществом не представлены, что дополнительно подтверждает, что действительные технические характеристики аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.» Италия не соответствуют пункту 2.21 Технического задания Контракта, а также техническим характеристикам, указанным в заявке на участие в вышеназванном аукционе.

Кроме того, регистрационная документация также не подтверждает достоверность сведений ООО «Веллнесс-Солидеа» в заявке на участие в аукционе и в контракте в части позиций 2.16 и 2.21 Технического задания – о наличии закрытой системы контроля за УФ с применением балансировочной камеры и работоспособности встроенного блока аккумуляторных батарей 15 мин. аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.», Италия».

Анализ регистрационной документации осуществлен Комиссией Тамбовского УФАС России на основании представленной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения материалам регистрационного дела на аппарат «Искусственная почка» модели «Формула», с принадлежностями, производства «Беллко С.р.л.» Италия (исх. от 21.02.2013 № 04-2684/13, вх. от 06.03.2013 № 1842).

В соответствии с п.2.1.1. Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденного приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 30 октября 2006 года № 735 (зарегистрировано Минюстом России от 30.11.2006 № 8542), документом, подтверждающим факт регистрации изделия медицинского назначения, является регистрационное удостоверение. Регистрационное удостоверение действительно при условии сохранения в неизменности всех изложенных в нем сведений об изделии медицинского назначения и о лице, на имя которого изделие медицинского назначения зарегистрировано.

В соответствии п.3.4. Административная процедура «Внесение изменений в регистрационную документацию на изделия медицинского назначения» осуществляется в связи с поступлением от лица, поименованного в регистрационном удостоверении (или его правопреемника), комплекта документов, обосновывающих внесение изменений в регистрационную

документацию.

Пунктом 3.3 данного Административного регламента установлено, что для регистрации изделия медицинского назначения заявитель представляет в Федеральную службу по надзору в сфере здравоохранения и социального развития определенные документы, среди которых обязательным является руководство по эксплуатации изделия медицинского назначения (подпункт 8).

17 марта 2010 года выдано регистрационное свидетельство № ФСЗ 2007/00239 на аппарат «Искусственная почка «Формула», с принадлежностями производства «Беллко С.р.л.» Италия, которое являлось действующим на время участия в аукционе и заключения государственного контракта. В Приложении к регистрационному удостоверению названо изделие – «Аппарат «искусственная почка» «Формула», варианты исполнений: «Формула», «Формула 2000», «Формула 2000 Plus», а также указано, что к принадлежностям относится Руководство по эксплуатации. В Руководстве по эксплуатации и Нормативном документе «Аппарата «искусственная почка» «Формула», с принадлежностями», которые содержатся в регистрационной документации и изменения в которые не вносились, отсутствуют доказательства доводов ООО «Веллнесс-Солидеа» о соответствии рассматриваемого медицинского оборудования заявленным характеристикам.

Исходя из вышеуказанного, Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что ООО «Веллнесс-Солидеа» предложен к поставке аппарат «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.» Италия, технические характеристики которого не соответствуют условиям Технического задания Контракта, а также не соответствуют техническим характеристикам, указанным в заявке Общества на участие в вышеназванном аукционе.

Данные действия ООО «Веллнесс-Солидеа» ввели в заблуждение Заказчика и его аукционную комиссию относительно технических характеристик аппарата «Искусственная почка» модели «Формула 2000 Plus» производства «Беллко С.р.л.» Италия», в результате чего ООО «Веллнесс-Солидеа» получило незаконное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку Общество стало участником аукциона: было допущено к участию в аукционе, признано победителем при проведении аукциона в электронной форме, после чего заключен государственный контракт на поставку аппаратов «Искусственная почка».

При обычных условиях, то есть при предоставлении достоверных сведений о характеристиках предлагаемого к поставке товара, ООО «Веллнесс-Солидеа» не имело бы возможности участвовать в аукционе, что способствовало бы созданию возможности других участников, представивших соответствующие действительности сведения о характеристиках предлагаемого товара, стать победителем и заключить государственный контракт.

Рассмотренные действия ООО «Веллнесс-Солидеа» имели своей целью исключительно получение собственных преимуществ в предпринимательской деятельности по сравнению с конкурентами – участниками размещения рассматриваемого заказа.

ООО «Велнесс-Солидеа» и участники данного аукциона, а также потенциальные участники размещения данного заказа являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку они работают на одном товарном рынке поставок медицинского оборудования, а именно - аппаратов «Искусственная почка».

Продуктовыми границами указанного товарного рынка являются аппараты «Искусственная почка», географическими границами – Российская Федерация.

Использование неправомерных методов и средств при осуществлении предпринимательской деятельности изначально не соответствует требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и влияет на конкуренцию. Подобные действия способны причинить вред другим участникам размещения данного заказа, принявших участие в аукционе, а также нанести имущественный ущерб в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды - неполучение контракта.

Согласно части 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;

- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъектам таких преимуществ. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту - конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ООО «Веллнесс-Солидеа» по введению в заблуждение относительно потребительских свойств и характеристик поставляемого аппарата «Искусственная почка», которые направлены на получение незаконных преимуществ по сравнению с иными участниками аукциона и причинили или могли причинить вред другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

Частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение недобросовестной конкуренции, в том числе, пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Таким образом, Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что ООО «Веллнесс-Солидеа» нарушило требования пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и совершило акт недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение относительно потребительских свойств и характеристик поставляемого аппарата «Искусственная почка» при участии в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку аппаратов «Искусственная почка» (реестровый номер <...>).

При рассмотрении дела установлено, что Управление здравоохранения Тамбовской области 11 ноября 2012 года обратилось в Арбитражный суд Тамбовской области с исковым заявлением к ООО «Веллнесс-Солидеа» о расторжении данного контракта, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для обращения в суд.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Веллнесс-Солидеа» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем введения в заблуждение относительно потребительских свойств и характеристик поставляемого аппарата «Искусственная почка» при участии в открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку аппарата «Искусственная почка» (реестровый номер <...>).

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении Общества и его должностного лица.

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены комиссии:

С.В. Мазаева

Н.Н. Колодина

В.В. Иванов

И.А. Пономарёва

Л.М. Лукина

Исп. Колодина Н.Н.

т. 71-34-66