РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена г. Саранск

15.08.2012 г.

Решение в полном объеме изготовлено

17.08.2012 г.

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов в составе:

Председателя Комиссии – – руководителя Мордовского УФАС России,

Членов Комиссии:

. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. - специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

в присутствии:

. – представителя ГБУЗ РМ «МРКБ» (доверенность № б/н от 15 августа 2012 г.);

. - представителя ГОСУКС РМ (доверенность № 33/12 от 26 марта 2012г.);

– консультанта-юриста Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике (доверенность № б/н от 15.05.2012 года);

. – представителя ООО «Мед АйТи Групп» (доверенность № б/н от 06.08.2012 г.);

- представителя ООО «Мед АйТи Групп» (доверенность № б/н от 06.08.2012 г.),

рассмотрев 15 августа 2012 года жалобу ООО «Мед АйТи Групп» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия» (далее - Заказчик) и Уполномоченного органа - Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике (далее – Уполномоченный орган), при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412002021 на «Поставку медицинского оборудования для отделения клинико-диагностической и иммунологической лабораторий лечебно-диагностического корпуса объекта: «Республиканская клиническая больница на 1080 коек с поликлиникой на 500 посещений в смену в г. Саранске» для Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия»» (далее - Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 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), Административным регламентом 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 поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 09 августа 2012г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

Заявитель в своей жалобе сообщил, что документация об Аукционе не соответствует положениям Закона о размещении заказов, в связи с тем, что содержит требование о поставке девяти различных комплектов лабораторного оборудования разной целевой направленности, а именно:

1. Анализатор биохимический с модулем, с системой водоподготовки и с комплексом реагентов;

2. Анализатор иммунохимический со стартовым набором реагентов;

3. Анализатор ПЦР с аплификафией в потоке горячего воздуха в комплекте со всеми необходимыми принадлежностями для проведения анализа и со стартовым комплектом реагентов: Прибор для проведения полимеразной цепной реакции с детекцией продуктов амплификафии в режиме реального времени».

4. Автоматизированная система для электрофореза белков

5. Бактериологическая система для идентификации микроорганизмов и определения чувствительности к антибиотикам с комплектом реагентов;

6. Прибор для измерения скорости седиментации эритроцитов с комплектом расходных материалов;

7. Анализатор гематологический с автозагрузкой, с комплектом реагентов;

8. Бактериологический анализатор для гемокультур с комплектом реагентов;

9. Цитофлуориметр проточный со станцией пробоподготовки и стартовым набором реагентов

По мнению Заявителя данное лабораторное оборудование функционально и технологически, не связанно между собой, что влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Также, по мнению Заявителя, документация об Аукционе содержит требования противоречащие друг другу, а именно пунктом 33

Информационной карты документации об Аукционе обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, не предусмотрены, а в проекте государственного контракта перечислены обязательства, которые должны быть обеспечены, а именно:

- срок поставки товара;

- поставка товара надлежащего качества;

- возмещение, причиненных Заказчику убытков вследствие виновного неисполнения или ненадлежащего исполнения государственного контракта; - предоставление вместе с оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар;

- предоставление обеспечении гарантии на товар в размере 2 % от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 742 743,40 (Семьсот сорок две тысячи семьсот сорок три) руб. 40 коп.
Заявитель указал, что при определении начальной максимальной цены контракта Заказчик не руководствовался Постановлением Правительства РФ от 03.11.2011 года № 881, которое содержит требование о формировании начальной (максимальной) цены контракта исходя из пяти коммерческих предложений от производителей, тем самым Заказчик нарушил порядок формирования начальной (максимальной) цены контракта по семи позициям технического задания документации об Аукционе.

Таким образом, Заявитель считает вышеуказанные действия Заказчика незаконными, просит признать жалобу обоснованной.

Заказчик, Уполномоченный орган в своих возражениях с доводами жалобы не согласился, считают жалобу необоснованной по следующим основаниям.

Оборудование, требуемое к поставке включено в техническую часть документации об Аукционе в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОК 004-93, утв. постановлением Госстандарта РФ от 06 августа 1993 г. № 17) (далее Общероссийский классификатор) и входит в одну группу Номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков (утв. приказом Министерства экономического развития РФ от 07 июня 2011 г. № 273) (далее Номенклатура) под следующими кодами: 3311241, 3311242, 3311243. Кроме того, закупаемое оборудование планируется к поставке в лечебно-диагностический корпус с созданием единой централизованной клинико-диагностической службы. Оборудование объединено в соответствии с необходимостью получения единого клинико-диагностического комплекса, имеющего дополнительные преимущества при совместном использовании и дополняющего друг друга по техническим и технологическим характеристикам.

Относительно порядка формирования начальной (максимальной) цены контракта Заказчик сообщил, что запросы производителям направлялись в соответствии с требованиями действующего законодательства.

На доводы, касающиеся обязательств по контракту, которые должны быть обеспечены, Заказчик пояснил, что данные обязательства определены в проекте государственного контракта, который является неотъемлемой частью документации об Аукционе.

Таким образом, при проведении Аукциона, по мнению Заказчика, соблюдены все требования действующего законодательства о размещении заказов. Заказчик просит признать жалобу необоснованной и прекратить дело о нарушении законодательства о размещении заказов в отношении Заказчика и Уполномоченного органа.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412002021 на «Поставку медицинского оборудования для отделения клинико-диагностической и иммунологической лабораторий лечебно-диагностического корпуса объекта: «Республиканская клиническая больница на 1080 коек с поликлиникой на 500 посещений в смену в г. Саранске» для Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия»» были размещены 26 июля 2012 года на официальном сайте: http://zakupki.gov.ru , одновременно на сайте http:// www.roseltorg.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта: 37 137 170,04 Российский рубль.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 16.08.2012, 10 часов 00 минут.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 22.08.2012 г.

Дата проведения аукциона: 27.08.2012 г.

1. В соответствии с ч.1 ст. 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать, в том числе сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта: требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Согласно ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.06.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, запроса котировок путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок.

Анализ положений ч. 1 ст. 41.6, п. 1 ч. 4 ст. 41.6, ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов позволяет прийти к выводу о том, что заказчик, руководствуясь своими потребностями, определяет предмет аукциона, его количественные и качественные характеристики, в необходимой степени детализирует предмет закупки. При этом заказчик при формировании предмета закупки, требований к закупаемому товару не вправе устанавливать требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с разделом II «Техническая часть» документации об Аукционе товарами, требуемыми к поставке являются:

1. Анализатор биохимический с модулем, с системой водоподготовки и с комплексом реагентов;

2. Анализатор иммунохимический со стартовым набором реагентов;

3. Анализатор ПЦР с аплификафией в потоке горячего воздуха в комплекте со всеми необходимыми принадлежностями для проведения анализа и со стартовым комплектом реагентов: Прибор для проведения полимеразной цепной реакции с детекцией продуктов амплификафии в режиме реального времени».

4. Автоматизированная система для электрофореза белков

5. Бактериологическая система для идентификации микроорганизмов и определения чувствительности к антибиотикам с комплектом реагентов;

6. Прибор для измерения скорости седиментации эритроцитов с комплектом расходных материалов;

7. Анализатор гематологический с автозагрузкой, с комплектом реагентов;

8. Бактериологический анализатор для гемокультур с комплектом реагентов;

9. Цитофлуориметр проточный со станцией пробоподготовки и стартовым набором реагентов (далее - соответственно Позиции 1,2,3,4,5,6,7,8,9).

Исходя из материалов дела и объяснений сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

По смыслу норм Закона о размещении заказов Заказчик самостоятельно принимает решение в отношении предмета размещаемого заказа, при этом данный закон не ограничивает возможность включения в состав лота разноименных (разнородных) товаров. Однако Заказчику необходимо учитывать положения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции), запрещающие не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах. В частности, в соответствии с ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов. Понятие функциональной и технологической взаимосвязи продукции, являющейся предметом торгов, законодательством не раскрывается. Следовательно, наличие данной взаимосвязи усматривается исходя из конкретных обстоятельств дела.

Комиссия считает, что принадлежность оборудования, указанного в технической части документации об Аукционе к различным классификационным группам по Общероссийскому классификатору не свидетельствует о технологической и функциональной несвязанности данного оборудования для отделения клинико-диагностической и иммунологической лабораторий.

Товары требуемые к поставке Заказчиком, объединены в один лот для получения единого клинико-диагностического комплекса, необходимость которого доказывается получением дополнительных преимуществ при совместном использовании всего указанного оборудования.

Следовательно, критериями функциональной и технологической взаимосвязи в данном случае выступает целевое назначение товаров, необходимость в последовательном применении оборудования, а также использование в едином технологическом процессе.

Таким образом, исходя из положений Закона о размещении заказов и документации об Аукционе, оснований полагать, что действия Заказчика в части включения в один лот товаров, поставка которых является предметом торгов, противоречит нормам Закона о размещении заказов не имеется.

2. В соответствии с п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в соответствии с положениями статьи 19.1 Закона.

Статья 19.1 Закона о размещении заказов предусматривает, что для установления начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) источниками информации о ценах товаров, работ, услуг, являющихся предметом заказа, могут быть, в том числе, информация о ценах производителей, общедоступные результаты изучения рынка, исследования рынка, проведенные по инициативе заказчика, уполномоченного органа. Изучение и исследование рынка, а также информация о ценах производителей подразумевает под собой анализ ценовых предложений нескольких компаний, осуществляющих деятельность на функционирующем конкурентном рынке, соответствующем предмету размещения заказа. В конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания.

Частью 4 статьи 19.1 Закона о размещении заказов установлено, что Правительство Российской Федерации вправе устанавливать порядки формирования начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов) на отдельные виды товаров, работ, услуг для целей включения таких цен в конкурсную документацию, документацию об аукционе (в том числе в документацию об открытом аукционе в электронной форме), в извещение о проведении запроса котировок, в том числе устанавливать закрытый перечень источников информации о ценах товаров, работ, услуг.

Формирование начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов) на отдельные виды медицинского оборудования установлено Правительством РФ. Постановлением Правительства от 3 ноября 2011 г. N 881 «О порядке формирования начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов) на отдельные виды медицинского оборудования для целей их включения в документацию о торгах на поставку такого оборудования» (далее Постановление № 881).

Согласно пунктов 2,3 Постановления № 881 утвержденные данным постановлением правила применяются заказчиками, уполномоченными органами при формировании начальных (максимальных) цен контрактов (цен лотов) на поставку медицинского оборудования в соответствии с кодами Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОК 004-93) 3311225, 3311231 - 3311233, 3311239, 3311241, 3311242, 3311262, 3311265, 3311266, 3311268, 3311269, 3592201, 3592202, а закрытый перечень источников информации о ценах на медицинское оборудование включает: а) предложения о ценах на медицинское оборудование, полученные от производителей медицинского оборудования и (или) уполномоченных представителей производителей медицинского оборудования; б) реестр государственных контрактов, заключенных от имени Российской Федерации,

субъектов Российской Федерации, муниципальных контрактов, заключенных от имени муниципального образования, а также гражданско-правовых договоров федеральных бюджетных учреждений, бюджетных учреждений субъектов Российской Федерации, муниципальных бюджетных учреждений, размещаемый на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

Пункты 6,7 Постановления № 881 содержат требования о следующем. Выбор разных производителей взаимозаменяемого медицинского оборудования осуществляется заказчиком, уполномоченным органом из числа производящих медицинское оборудование, удовлетворяющее потребностям заказчика, в том числе с использованием базы данных зарегистрированных изделий медицинского назначения, размещаемой на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. При этом заказчик, уполномоченный орган выбирают не менее 5 производителей либо всех имеющихся производителей, если их количество менее 5, сведения о которых содержатся в базе данных зарегистрированных изделий медицинского назначения. На основе сформированного перечня производителей заказчик, уполномоченный орган одновременно направляют производителям посредством одинаковых средств связи (почтовой и (или) электронной связи) одинаковые по содержанию запросы о цене на медицинское оборудование, удовлетворяющее потребностям заказчика

Установлено, что медицинское оборудование, требуемое Заказчиком к поставке в документации об Аукционе, соответствует кодам, указанным в пункте 2 Правил, а именно Позиции 1, 2, 6, 7, 9 соответствуют коду 3311241 «Анализаторы состава и свойств биологических жидкостей медицинские», Позиции 5,8 коду 3311242 «Приборы и аппараты для санитарно-гигиенических и бактериологических исследований измерительные».

Заказчик, исходя из указанных положений Закона о размещении заказов и Правил, направил запросы о цене пяти различным производителям и уполномоченным представителям производителей медицинского оборудования, указанного в документации об Аукционе. При этом выбор разных производителей (уполномоченных представителей производителей) медицинского оборудования осуществлялся Заказчиком из числа производящих медицинское оборудование, удовлетворяющее потребностям заказчика, в том числе с использованием базы данных зарегистрированных изделий медицинского назначения, размещаемой на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития.

В ходе заседания Комиссии, возникла необходимость истребования и исследования дополнительных материалов дела. Был объявлен перерыв до 16 часов 00 минут 15 августа 2012 года для анализа представленных материалов по делу.

При изучении копий запросов, направленных Заказчиком производителям (уполномоченным представителям производителей) медицинского оборудования, требуемого к поставке, с вопросом о возможной его стоимости и ответов на данные запросы, Комиссия приходит к следующим выводам. Заказчиком, при формировании обоснования начальной (максимальной) цены контракта использовались ответы на запросы, а также реестр контрактов, с учетом законодательства о размещении заказов, а также принцип эффективного расходования бюджетных средств. Также, Комиссией при проведении анализа сайта Росздравнадзора на предмет сравнения указанных в базе регистрационных удостоверений на изделия медицинского назначения отечественного и зарубежного производства, производителей (уполномоченных представителей) медицинского оборудования, требуемого к поставке, и тех производителей (уполномоченных представителей производителей), которым Заказчиком направлялись запросы, получена информация, свидетельствующая о соответствии запросов Заказчика и полученных Заказчиком коммерческих предложений законодательству о размещении заказов. На основании данных коммерческих предложении была сформирована начальная (максимальная) цена контракта.

Таким образом, довод Заявителя о том, что Заказчиком сформировано обоснование начальной (максимальной) цены контракта с нарушением положений законодательства о размещении заказов не нашел своего подтверждения.

3. Согласно статьи 41.6 документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

Пунктом 11 статьи 41.6 установлено, что заказчик, уполномоченный орган вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, а в случае поставок новых машин и оборудования, начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) на поставки которых составляет пятьдесят миллионов рублей и более, поставок медицинского оборудования обязаны определить такие обязательства (в том числе обязательства о предоставлении вместе с новыми машинами и оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар) и обязательство о предоставлении вместе с товаром обеспечения гарантии поставщика на товар в размере от двух до десяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Установлено, что в документации об Аукционе начальная (максимальная) цена контракта составляет 34137170,04 рублей. Следовательно Заказчик, имеет возможность определять обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены. В документе, не имеющем реквизитов и прикрепленном к проекту государственного контракта, являющемся неотъемлемой частью документации об Аукционе установлены следующие обязательств по контракту, которые должны быть обеспечены (далее Обязательства):

- срок поставки товара;

- поставка товара надлежащего качества;

-возмещение, причиненных Заказчику убытков вследствие виновного неисполнения или ненадлежащего исполнения государственного контракта;

- предоставление вместе с оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар;

- предоставление обеспечении гарантии на товар в размере 2 % от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 742 743,40 (Семьсот сорок две тысячи семьсот сорок три) руб. 40 коп.

Комиссия считает необходимым отметить, что п. 33 Информационной карты относительно Обязательств, включает фразу «не установлено».

Вышеуказанные обстоятельства могут ввести потенциальных участников размещения заказа в заблуждение.

Представители Заказчика и Уполномоченного органа не отрицали факта наличия противоречия в документации об Аукционе.

При этом, установленные противоречия в документации об Аукционе, не создают препятствий для завершения процедуры размещения заказа. Однако, в силу обязательных требований, включенных в государственный контракт к гарантийным обязательствам, Комиссия считает необходимым учесть Заказчику установленные законодательством требования к гарантийным обязательствам, при заключении государственного контракта.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Мордовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Мед АйТи Групп» на действия Заказчика – Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия» и Уполномоченного органа - Государственного комитета Республики Мордовия по организации торгов и ценовой политике, при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109200002412002021 на «Поставку медицинского оборудования для отделения клинико-диагностической и иммунологической лабораторий лечебно-диагностического корпуса объекта: «Республиканская клиническая больница на 1080 коек с поликлиникой на 500 посещений в смену в г. Саранске» для Государственного казенного учреждения «Управление капитального строительства Республики Мордовия»» признать необоснованной.

2. Выдать Заказчику - Государственному казенному учреждению «Управление капитального строительства Республики Мордовия» обязательное для исполнения предписание.

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

ководитель

Члены Комиссии