

РЕШЕНИЕ

по делу № 313/2011-3/3 о нарушении законодательства о размещении заказов

11 октября 2011 г.

Резолютивная часть решения оглашена 06.10.2011 г.

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, созданная приказами Рязанского УФАС России № 22 от 11.02.2011 г. и № 108 от 16.09.2011 г. (далее – Комиссия), в составе Ерошиной Я.А., заместителя руководителя управления, заместителя председателя Комиссии, Агафонова А.А., начальника отдела контроля размещения государственного заказа, заместителя председателя Комиссии, членов комиссии: Евсикова А.А., заместителя начальника отдела контроля размещения государственного заказа, при участии: представителя МУЗ «Городская клиническая больница № 11» <...>, представителя администрации г. Рязани <...>, представителя ООО «Веллнесс - Солидеа» <...>, рассмотрев жалобу ООО «Веллнесс-Солидеа» от 29.09.2011 г. № 28/09-05 (вх. № 4086э от 29.09.2011) на действия МУЗ «Городская клиническая больница № 11», г. Рязань при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку комплектов расходных материалов для обеспечения процедур гемодиализа для МУЗ «Городская клиническая больница № 11», г. Рязань,

УСТАНОВИЛА:

МУЗ «Городская клиническая больница № 11», г. Рязань (далее - Заказчик) инициировало процедуру размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку комплектов расходных материалов для обеспечения процедур гемодиализа для МУЗ «Городская клиническая больница № 11», г. Рязань (далее – Открытый аукцион).

Извещение и документация об аукционе в электронной форме размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов (zakupki.gov.ru) 27.09.2011 г.

Функции по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд муниципального образования городской округ – город Рязань и нужд бюджетных организаций города Рязани осуществляет отдел по организации и проведению торгов управления экономики администрации г. Рязани (уполномоченный орган).

По мнению ООО «Веллнесс-Солидеа» (далее - Заявитель), Заказчик при утверждении документации об открытом аукционе в электронной форме допустил нарушения ч. 1 ст. 41.6., ч. 2 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), в части установления конкретных параметров закупаемого товара, сужающих круг количества участников размещения заказа, а также п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представитель Заявителя в ходе рассмотрения жалобы по существу поддержал доводы изложенные в жалобе.

Уполномоченный орган в своих объяснениях от 05.10.2011 г. № 12/7-19/936 (вх. № 4156 от 05.10.2011 г.) сообщил, что согласно ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов, разработанная 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.

Кроме того, в соответствии с ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов 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, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и **расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.**

Гемодиализ – процедура, основанная на диффузии и очищении крови через полупроницаемую мембрану с помощью диализирующего раствора и удаления продуктов метаболизма организма (мочевины, креатинина, мочевой кислоты и других веществ), задерживающихся в крови при почечной недостаточности. Медицинская технология приготовления диализирующего раствора представляет собой сложный процесс смешивания составляющих компонентов в аппарате одновременно с очищенной водой в определенной последовательности и очередности.

В связи с чем, предъявляются очень высокие требования к составу и качеству применяемых расходных материалов.

Таким образом, требования к совместимости товаров и необходимости обеспечения их взаимодействия в данном случае является основополагающими.

Кроме того, аппараты «искусственная почка» в отделении гемодиализа Заказчика находятся на гарантийном обслуживании, одним из обязательных условий которого является применение соответствующих, рекомендованных производителем расходных материалов и концентратов. Данное условие является обязательным. Использование расходных материалов и других не рекомендованных производителем, может привести к небезопасному функционированию оборудования и создать серьезные проблемы, как для аппаратуры, так и для пациентов, следовательно, требование совместимости товара на аппаратах Fresenius служит гарантом качественного лечения больных.

Представитель Заказчика и уполномоченного органа поддержали доводы, изложенные в объяснениях.

Изучив представленные документы, связанные с размещением заказа, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к

следующему выводу.

Заказчиком в технической части документации об аукционе установлены наименования закупаемых расходных материалов, такие как: Диализатор F 7 HPS (*), Комплект кровопроводящих магистралей артерия/вена AV-SET FMC (FA204C/FV204C) со спайком ЕТО (*), Артериальная фистульная игла с дополнительной перфорацией для предотвращения эффекта присасывания FISTULA NEEDLE 16GAR25 1.6x25 mm (*), Венозная фистульная игла FISTULA NEEDLE 16GAR25 1.6x25 mm(*), Концентрат сухой гранулированный основной бикарбонатный. Упаковка - одноразовый картридж из полипропилена, предназначенный для использования на аппаратах ф. «Фрезениус» BI BAG 5008 650g*. Концентрат сухой гранулированный основной бикарбонатный. Упаковка - одноразовый картридж из полипропилена, предназначенный для использования на аппаратах (Gambro, Nikkiso, Althin, Braun), где (*) - Закупка расходных материалов производится для использования на АИП 4008S производства «Fresenius», **находящихся на гарантийном обслуживании компанией производителем.**

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6. Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1 – 6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Частью 3 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что 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, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.**

Аппараты «Искусственная почка» для которых закупаются расходные материалы (перечисленные выше) находятся на гарантийном обслуживании, что подтверждается государственным контрактом № 165-0052422-01 от 07.06.2011 г. и приемосдаточным актом от 07.07.2011 г., представленным представителем Заказчика в ходе рассмотрения жалобы по существу.

Кроме того, представителем Заказчика также были представлены письма б/н от 13.04.2010 г., № 150/02-16 от 23.04.2010 г. ЗАО «Фрезениус СП» из которых следует, что «При использовании расходных материалов, в том числе диализаторов, кровопроводящих магистралей, концентратов других производителей компания «FreseniusMedialCare» не может гарантировать надлежащего качества работы оборудования, что негативно может отразиться, как на работе самого оборудования, так и на безопасности проведения процедуры гемодиализа. Выход из строя оборудования из-за использования не вошедших в операторские инструкции «рекомендованных расходных материалов», не относится к гарантийному случаю».

Пунктом 3.1.4 раздела 3 «Обязательства сторон» государственного контракта № 165-0052422-01 от 07.06.2011 г. установлено «Осуществлять гарантийное обслуживание поставленного Товара в течении 12 месяцев с момента ввода в эксплуатацию».

В соответствии с частью 3 статьи 470 Гражданского кодекса РФ, гарантия качества товара распространяется и на все составляющие его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Кроме того, Комиссия отмечает, что разъяснения (письмо от 18.04.2011 г. № АК/14239) для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа регламентируют взаимозаменяемость расходных материалов **на общих условиях, без указания о закупке расходных материалов, в случае если аппараты «Искусственная почка» находятся на гарантийном обслуживании.**

Таким образом, Заказчиком при утверждении документации об открытом аукционе в электронной форме соблюдены требования ч. 1 ст. 41.6., ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов отметила, что рассмотрение нарушений Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не входит в её компетенцию, а рассматривается специально созданной комиссией управления.

Комиссией не усматриваются признаки нарушения Заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» - поскольку закупаются расходные материалы для конкретного оборудования находящимся на гарантийном обслуживании.

Вместе с тем Комиссия приняла к сведению, заявленную представителем ООО «Веллнесс-Солидеа» информацию о возможном нарушении п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны компании «FreseniusMedialCare».

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Веллнесс-Солидеа» необоснованной.

2. Направить материалы рассмотрения жалобы уполномоченному должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части установления компанией «FreseniusMedialCare» дискриминационных условий.

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