

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

3

в присутствии:

<...>– представителей КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» по доверенности,

<...>– главного врача КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница»,

<...>- представителей ООО «НПО РуМед» по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «НПО РуМед»,

УСТАНОВИЛА:

13.02.2017 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ООО «РуМед» (далее – Заявитель) на документацию электронного аукциона на поставку наборов для хронического гемодиализа, подготовленную КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» (далее - Заказчик) (номер извещения

0340200003717000024).

Заявитель полагает, что документация содержит наименование товарного знака по позиции 1 технического задания и размерный ряд, выпускаемый одним производителем, что является нарушением п.1 ч.1 ст.33 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе). Отмечено, что Заказчиком в один лот объединены товары функционально и технически не связанные между собой (позиции Аукционного задания 1-7 и 8). Заявлен довод об ограничении конкуренции в соответствии с ч.3 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 1 ст. 106 Закона о контрактной системе Заявителю, Заказчику направлено уведомление о дате и времени рассмотрения жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 20.02.2017 г. В рассмотрении данных материалов был объявлен перерыв до 21.02.2017 г.

На заседании Комиссии Кировского УФАС России Заявитель подтвердил доводы, изложенные в жалобе. Пояснил, что характеристики товара по позиции 1 Аукционного задания содержат указание на товарный знак POLYNEPHRON™, а также фирменное наименование размеров, используемых компанией NIPRO. В подтверждение данной позиции представлены отдельные страницы из каталога продукции данного производителя, а также распечатки с сайтов, содержащих сведения о изложении материала синтетической мембраны как POLYNEPHRON™. В обоснование своих доводов Заявитель ссылается на письмо ФАС РФ от 18.04.2011 N АК/14239 "О направлении информации"(далее - Разъяснения ФАС), согласно которому все синтетические мембраны являются взаимозаменяемыми. Представителями Заявителя отмечено, что имеется только один производитель дезинфицирующего средства (п.8 Аукционного задания) с характеристиками удовлетворяющими аукционной документации. Данный товар функционально и технологически не связан с товарами, характеристики которых определены п.1-7 Аукционного задания. Отмечено, что включение в техническое задание примечания под "*" о совместимости товаров с аппаратами "искусственная почка" (далее - АИП) любых производителей необоснованно, поскольку, например, картридж бикарбонатный различных изготовителей имеет индивидуальные конструктивные особенности крепления и не является универсальным.

На заседании Комиссии Кировского УФАС России представители Заказчика поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях. Отмечено, что при формировании технического задания Заказчик учитывал собственные потребности в поставке товара с определенными потребительскими свойствами. При подготовке документации были получены коммерческие предложения от различных поставщиков, что свидетельствует о возможности неограниченного круга поставщиков приобрести у изготовителя необходимый к поставке товар. Техническое задание не содержит указания на конкретного производителя или модель, товарный знак того или иного товара.

По заявленным доводам относительно обоснованности объединения дезинфицирующего средства и материалов для гемодиализа Заказчиком отмечено следующее. В Разъяснениях ФАС РФ также относит дезинфицирующие средства к расходным материалам для гемодиализа, совместимыми с несколькими производителями АИП. Дезинфекция АИП является неотъемлемой частью процедуры гемодиализа, которая необходима после каждого сеанса терапии, что отражено в Приказе Минздрава РФ от 25 апреля 2003 г. N 190 "Об утверждении отраслевого стандарта "Отделение диализа. Общие требования по безопасности". Все закупаемые расходные материалы технологически и функционально связаны между собой. Отмечено, что ограничений в закупке товаров, входящих в состав набора, производителями не установлено.

По доводу относительно указания на товарный знак по позиции 1 аукционного задания отмечено, что к поставке требуется товар с синтетической мембраной из полиинферона без указания на товарный знак. Выбор данного типа мембраны был обусловлен медицинскими показаниями к лечению, учитывая степень биосовместимости мембраны. Пояснено, что понятия "фирменное наименование размеров" не существует. "Н" в составе числовой маркировки размерного ряда обозначает обладание мембраны высокой проводимостью (хай-флакс).

Заказчику требуется поставка наборов для хронического диализа совместимых с

АИП любых производителей ввиду того, что Заказчиком осуществляется закупка АИП "открытой системы", поэтому отсутствует информация какое именно оборудование будет поставлено в учреждение. АИП "открытого типа" предусматривает возможность использования "универсальных" расходных материалов. Такие товары на рынке имеются. Потребность в "уникальных" расходных материалах у Заказчика отсутствует.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

31.01.2017 года на официальном сайте закупок zakupki.gov.ru было размещено извещение №0340200003717000024 о проведении аукциона в электронной форме на поставку наборов для хронического гемодиализа. Начальная (максимальная) цена контракта (договора) – 41 130 090,00 руб. Окончание срока подачи заявок – 16.02.2017 года.

Согласно п.12 информационной карты описание и количество объекта закупки установлено в аукционном задании. Аукционное задание содержит характеристики товаров, входящих в состав наборов для хронического гемодиализа.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "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 закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Из статьи 33 Закона о контрактной системе следует, что при формировании технического задания заказчику в рамках закона предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности. Закон о контрактной системе не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям закупаемого товара. Сам по себе факт установления определенных требований к товару не свидетельствует об ограничении количества участников закупки. Отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности поставить товар, соответствующий потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц и об ограничении числа участников закупки.

Согласно ч.1 ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Установлено, что аукционная документация не содержит указания на товарный знак. Свидетельства на товарный знак или иных сведений о том, что полинефрон как материал мембраны является товарным знаком, не представлено. Наименование размеров не является объектом правовой охраны и

**свидетельствует о степени
проницаемости мембраны и ее площади.**

**Согласно ч.3 ст.17 Закона о защите
конкуренции наряду с
установленными частями 1 и 2 настоящей
статьи запретами при проведении
торгов, запроса котировок, запроса
предложений в случае закупок товаров,
работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд
запрещается ограничение конкуренции
между участниками торгов, участниками
запроса котировок, участниками
запроса предложений путем включения в
состав лотов товаров, работ, услуг,
технологически и функционально не
связанных с товарами, работами,
услугами, поставки, выполнение,
оказание которых являются предметом
торгов, запроса котировок, запроса
предложений.**

**Дезинфекция АИП является
обязательным этапом подготовки**

аппарата для проведения следующей процедуры гемодиализа. Наряду с другими товарами, составляющими набора для гемодиализа, дезинфектант для аппаратов «искусственная почка» используется для проведения каждой процедуры. Все закупаемые расходные материалы технологически связаны между собой общим технологическим процессом - "проведение заместительной почечной терапии", объединены общей функцией - "проведение процедуры гемодиализа на АИП". Доказательств того, что включение в один лот с иными расходными материалами дезинфицирующего средства не позволяет Заявителю принять участие в Аукционе и как следствие влечет ограничение количества участников закупки, Заявителем не представлено.

Требование Заказчика о поставке наборов для хронического диализа

совместимых с АИП любых производителей не противоречит Закону о контрактной системе, а также соответствует позиции ФАС России, изложенной в Разъяснениях. Так, например в п.2.3.2 разъяснений отмечено, что кровопроводящие магистрали могут быть универсальными и подходить к большинству АИП (АИП «открытого типа»), а могут быть совместимы только с конкретными моделями АИП.

Проанализировав Аукционное задание, Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу о том, что технические характеристики товаров, входящих в набор для гемодиализа, изложенные в аукционном задании, не содержат требование или указание в отношении товарных знаков, фирменных наименований, наименование места происхождения товара или наименование производителя, описание объекта закупки носит объективный характер, при описании характеристик товаров использованы максимальные и минимальные значения показателей, что соответствует ч.1 и ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе. Заказчиком обоснована потребность в поставке товаров с теми характеристиками, которые определены Аукционным заданием, обусловлена их функциональная и технологическая связь.

Довод Заявителя о том, что поставку тех или иных товаров, входящих в набор, с данными характеристиками может осуществить только определенный поставщик, не нашел подтверждения, ввиду того, что предметом закупки является поставка, а не изготовление товара, т.е. потенциальные участники могут закупить товар, необходимый к поставке у того или иного производителя. Также в материалы жалобы представлены копии коммерческих предложений трех поставщиков, в связи с чем факт ограничения количества участников электронного аукциона нельзя считать подтвержденным. Также согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 17.02.2017 №0340200003717000024-1 на участие в данном аукционе подано три заявки.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг

для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать необоснованной жалобу ООО «НПО РуМед» на документацию электронного аукциона на поставку наборов для хронического гемодиализа, подготовленную КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» (номер извещения).

2. Отменить приостановление заключения контракта.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.