

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/09-2012

11.03.2012

г.Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: председатель комиссии:

Задорожный В.Г. - руководитель управления;

члены

Комиссии:

Сопова В.П. - начальник отдела контроля размещения государственного заказа управления;

- ведущий специалист-эксперт отдела контроля

Зими́на К.В. размещения государственного заказа управления;

Андрющенко- Н.Г. ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа управления

с участием представителей ГБУЗ «Магаданская областная больница», в лице Самойлова Е.А. (нот. дов. от 31.05.2011г.) и ведущего юрисконсульта Серегина А.А. (дов. №59 от 09.01.2012г.), без участия иных представителей, извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «ВестКом» на действия заказчика, уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка расходного материала для проведения процедур гемодиализа для ГБУЗ «Магаданская областная больница» на 2012 год» (реестровый номер 0347200001412000072).

Жалоба подана в установленный ч. 2.1 ст. 57 Федерального закона от 21 июля 2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на то, что заказчиком всё техническое задание аукционной документации прописано с высокой степенью детализации технических характеристик расходного материала, что ограничивает количество участников размещения заказов, участия хозяйствующих субъектов, предлагающих продукцию других производителей.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации,

конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 28.02.2012 уполномоченным органом на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка расходного материала для проведения процедур гемодиализа для ГБУЗ «Магаданская областная больница» на 2012 год» (реестровый номер 0347200001412000072). Начальная (максимальная) цена контракта 13 553 856,78 рублей. На момент рассмотрения жалобы, срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме не истек.

2. Согласно ч.ч.2,3 ст. 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований 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.

Документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 указанной статьи.

В соответствии с ч.1, ст. 46.1 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 ст. 34 указанного Федерального закона.

Как следует из аукционной документации, в техническом задании имеется указание на товарные знаки, без сопровождения словами «или эквивалент». При этом указано подробное техническое описание товара.

Таким образом, в действиях заказчика установлено нарушение ч.3 ст.34, ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

3. Из положений ч.2 ст.34 Закона о размещении заказов следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Федеральным законом о размещении заказов не предусмотрено ограничений по включению в документацию об аукционе требований к товару, являющихся значимыми для заказчика; требованию к

заказчику обосновывать свои потребности при установлении требований к поставляемому товару.

Как следует из представленных возражений на жалобу, расходные материалы закупаются к аппарату «Искусственная почка» моделей 4008, 5008, компании «Fresenius Medical Care», для гемодиализа. Из копии паспорта указанного изделия следует, что использование не оригинальных расходных материалов может привести к снижению безопасности проведения процедур, к неправильной и неисправной работе оборудования и его повреждению.

Для процедуры гемодиализа должны использоваться только оригинальные расходные материалы, описанные в инструкциях по эксплуатации и операторских инструкциях.

Повреждение и выход из строя оборудования вследствие несоблюдения условий эксплуатации и использования не рекомендованных расходных материалов не относится к гарантийному случаю.

В соответствии с пунктом 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе содержит сведения о товаре с указаниями соответствующих параметров расходного материала фирмы «Фрезениус СП» для проведения процедур гемодиализа в связи с необходимостью обеспечения взаимодействия данного материала с товаром, используемым заказчиком - аппаратом «Искусственная почка».

Таким образом, приобретение оригинальных расходных материалов не влечет нарушений Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Комиссия считает, что разделение диализаторов по коэффициенту ультраfiltrации, по материалу изготовления, по площади поверхности мембраны и др. основаниям, приведенное в Разъяснениях ФАС России от 18.04.2011 № АК/14239 является условным и должно применяться для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа.

В связи с этим, при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка расходного материала для проведения процедур гемодиализа для ГБУЗ «Магаданская областная больница» на 2012 год» нарушений не установлено.

4. По мнению заявителя, в техническом задании вместе с расходными материалами для процедур гемодиализа закупается продукция «набор для технического обслуживания 4008 для аппарата без опций» (позиция №16 Технического задания) необходимая для технического обслуживания и ремонта аппаратуры и «гемофильтр для острого диализа AV 600S ULTRAFLOW AV 600S» (позиция №3 Технического задания), предназначенный для проведения процедуры на аппарате мультифитрат и функционально не связанный с предоставлением услуг по проведению процедур диализа для хронических больных. То есть, заявитель полагает, что заказчиком нарушены требования ч.3 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006 года.

При рассмотрении данных обстоятельств, Комиссия полагает, что на основании п. 2.1 Разъяснений ФАС России от 18.04.2011 № АК/14239, позиции №3, №16 технического задания относятся к расходному материалу, следовательно позиции №3 и №16 функционально связаны с осуществлением процедуры гемодиализа, что исключает нарушение ч.3 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006 года.

5. Кроме того, заявитель считает, что формулировка п.5.3. проекта гражданско-правового договора «оплата за поставленный товар осуществляется покупателем за счет средств Магаданского территориального фонда обязательного медицинского страхования в форме безналичного расчета, по мере поступления средств из источника финансирования, но не позднее 31.12.2012 года» резко снижает количество участников размещения заказа.

В соответствии с ч.2 ст.9 Закона о размещении заказов, контракт заключается в порядке предусмотренном Гражданским кодексом РФ.

На основании ч.2 ст.525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки.

Таким образом, руководствуясь ч.1 ст. 516 ГК РФ, покупатель оплачивает поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки. Если соглашением сторон порядок и форма расчетов не определены, то расчеты осуществляются платежными поручениями.

Следовательно, в действиях заказчика, при составлении проекта гражданско-правового договора, не допущено нарушений действующего законодательства.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 17, 60 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», пп.3.32-3.34 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вестком» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка расходного материала для проведения процедур гемодиализа для ГБУЗ «Магаданская областная больница» на 2012 год» (реестровый номер <...>) частично обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение ч.3 ст.34, ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

3. Выдать предписание об устранении нарушений.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу №04-30/09-2012

11.03.2012г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: председатель комиссии:

Задорожный В.Г. - руководитель управления;

члены

Комиссии:

- начальник отдела контроля размещения

Сопова В.П.

государственного заказа управления;

Зими́на К.В. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа управления;

Андрю́щенко-Н.Г. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа управления

на основании решения Комиссии Магаданского УФАС России от 11.03.2012г. №04-30/09-2012, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы от 01.03.2012 г. ООО «Вестком» на действия заказчика, уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка расходного материала для проведения процедур гемодиализа для ГБУЗ «Магаданская областная больница» на 2012 год» (реестровый номер 0347200001412000072), в соответствии со статьей 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), Приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику, уполномоченному органу устранить нарушение ч.3 ст.34, ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов путем внесения изменений в аукционную документацию (реестровый номер 0347200001412000072) в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов с учетом решения по делу №04-30/09-2012 от 11.03.2012г.

При этом продлить срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на пятнадцать дней со дня размещения на официальном сайте документации об аукционе.

2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения Заказчиком, уполномоченным органом настоящего предписания. Поданные заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме (реестровый номер 0347200001412000072) вернуть участникам размещения заказа с уведомлением о прекращении действия данной заявки и о возможности подать новую заявку.

3. Оператору электронной площадки, Заказчику, уполномоченному органу осуществить дальнейшее проведение процедуры размещения заказа в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов и с учетом решения Комиссии Магаданского УФАС России №04-30/09-2012 от 11.03.2012г.

4. Предписание должно быть исполнено в срок не позднее 19.03.2012г.

5. Представить в Магаданское УФАС России в срок не позднее 20.03.2012г. письменное подтверждение исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.