

Решение № 05-6/1-53-2014

03 апреля 2014 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. - руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. - заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок;

Михеев А.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Шибанов Я.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница»: ***

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области: ***

- ООО «ГЕМОДИНАМИКА» (далее – Общество): ***

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 5.4 - 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 27.03.2014 поступила жалоба Общества, полагающего, что при проведении электронного аукциона на приобретение расходных материалов для программного диализа для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Областная клиническая

больница» (извещение от 19.03.2014 № 0136200003614000302) нарушены требования Закона в части установления требований к поставке товаров, ограничивающих количество участников закупки, что выразилось в указании при описании объекта закупки конкретных товарных знаков, конкретных моделей без включения в описание объектов закупки слов «или эквивалент»; кроме того, заказчиком необоснованно объединены в один объект закупки расходные материалы для гемодиализа, обладающие уникальной совместимостью с медицинским оборудованием (в частности фильтр диализирующего раствора, картриджи кровопроводящих магистралей), с иными расходными материалами, в случае которых может осуществляться поставка взаимозаменяемых расходных материалов (пункты 4 – 5, 7 – 8 Технического задания).

Представитель заказчика считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, пояснив, что в соответствии с Законом заказчик вправе указать конкретный товарный знак без сопровождения словами «или эквивалент» в соответствии с технической документацией на имеющееся медицинское оборудование.

Представитель уполномоченного органа поддержал доводы заказчика.

На дату рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

19.03.2014 уполномоченным органом 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 размещены извещение № 0136200003614000302 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на приобретение расходных материалов для программного диализа для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница», и документация электронного аукциона; начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 097 736, 86 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с частью 5 статьи 63 Закона в извещении о проведении электронного аукциона должна содержаться также информация, указанная в статье 42 Закона.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее

наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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 пунктом 1 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию: а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару,

указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией; б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Документация об аукционе содержит следующее описание объекта закупки (Техническое задание):

№ п/п	Наименование товара	Ед. измерения	Количество
1	*Комплект универсальных кровопроводящих артериально-венозных магистралей, адаптированный к аппарату «Fresenius 5008S» AV-Set ONLINEplus 5008-R	комплект	1885
2	*Многоразовый фильтр дополнительной стерилизации диализата к аппарату «Fresenius 5008S» Фильтр DIASEFE plus	шт.	36
3	*Сухой бикарбонатный концентрат, адаптированный к аппарату «Fresenius 5008S» Bibag 5008,650 g	шт.	1885
4	*Диализаторы низкопоточные адаптированные к аппарату «Fresenius 5008S» Диализатор Fx 8	шт.	942
5	*Диализаторы низкопоточные адаптированные к аппарату «Fresenius 5008S» Диализатор Fx 10	шт.	942
6	*Концентрат для приготовления концентрированных диализирующих растворов для аппаратов «искусственная почка» без глюкозы, адаптированный к аппарату «Fresenius 5008S» Концентрат сухой кислотный AF 10	Упаковки для приготовления 100 л раствора	70
7	*Игла фистульная артериальная адаптированная к аппарату «Fresenius 5008S»	шт.	1885

8	*Игла фистульная венозная, адаптированная к аппарату «Fresenius 5008S» 16 GVR 25	шт.	1885
9	*Дезинфицирующее средство для горячей дезинфекции гемодиализных машин, универсальный, адаптированное к аппарату «Fresenius 5008S» Citrosteril	Упаковка 5 л	15

«*Размещение заказа осуществляется на приобретение расходных материалов к оборудованию, используемому заказчиком, в соответствии с технической документацией на оборудование. Эквивалентность товаров не предусмотрена!».

Из пояснений заказчика следует, что Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница» фирмой ЗАО «Фрезениус СП» по договору № 1113/2013/584 во временное пользование для апробации были переданы аппараты торговой марки FRESENIUS 5008S, а оригинальные расходные материалы закупаются к аппаратам FRESENIUS 5008S в соответствии с требованиями технической документацией на данное медицинское оборудование, в противном случае теряется гарантия на оборудование. На заседание Комиссии заказчиком была представлена инструкция по эксплуатации к аппарату FRESENIUS 5008S.

Как указано выше, Общество указывает – со ссылкой на разъяснения ФАС России, о возможности поставки взаимозаменяемого оборудования по пунктам 4 – 5, 7 – 8 Технического задания.

Вышеприведенные нормативные положения свидетельствуют о том, что Закон допускает возможность осуществления закупки по конкретным товарным знакам, без обязательного включения в описание объекта закупки слов «или эквивалент», (то есть, фактически допускает возможность ограничения количества участников закупки) в случае несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также в случае закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование, а также, в случае если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки – при обязательном соблюдении в остальных случаях правила об объективном характере описания объекта закупки, соблюдения запрета на указание товарного знака и установления требований, ограничивающих количество участников закупки. В данном случае, учитывая, что предметом закупки являются расходные материалы к оборудованию, указание на товарный знак без включения слов «или эквивалент» возможна только в случае, если техническая документация на оборудование содержит указание об этом.

Вместе с тем, заказчиком не представлено доказательств того, что по спорным пунктам технического задания не возможна поставка расходных материалов с другим товарным знаком; из положений инструкции по эксплуатации к аппарату

FRESENIUS 5008S, представленной заказчиком, не следует, что к данному медицинскому оборудованию могут применяться расходные материалы только с конкретным товарным знаком.

Изложенное подтверждается выводами, изложенными в письме ФАС России от 18.04.2011 № АК/14239 «О направлении информации», согласно которому ФАС России проведена работа по определению товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа. В данном письме описаны общие сведения о взаимозаменяемости аппаратов «искусственная почка» (АИП) и расходных материалов для гемодиализа. В нем, в частности, отмечается следующее:

«2.1... Для целей установления взаимозаменяемости медицинского оборудования и расходных материалов проведен анализ данных Минздравсоцразвития и Росздравнадзора о регистрации оборудования для целей гемодиализа...

... Таким образом, в результате анализа ФАС России установила, что при определении взаимозаменяемости диализаторов, в том числе для целей государственных закупок, допустима следующая детализация характеристик и параметров.

По коэффициенту ультраfiltrации (КУФ):

- признать взаимозаменяемыми все низкопоточные диализаторы с КУФ менее 20 мл на 1 мм рт. ст. в час;
- признать взаимозаменяемыми все среднепоточные диализаторы с КУФ от 20 до 40 мл на 1 мм рт. ст. в час;
- признать взаимозаменяемыми все высокопоточные диализаторы с КУФ более 40 мл на 1 мм рт. ст. в час.

При этом низкопоточные, среднепоточные и высокопоточные диализаторы не являются взаимозаменяемыми между собой.

По материалу изготовления мембраны:

- признать взаимозаменяемыми все целлюлозные мембраны;
- признать взаимозаменяемыми все полусинтетические мембраны;
- признать взаимозаменяемыми все синтетические мембраны.

Целлюлозные, полусинтетические и синтетические мембраны не являются взаимозаменяемыми между собой.

При этом допускается обоснованное заказчиком вынесение в отдельный предмет торгов диализаторов с синтетическим типом конкретной химической структуры материала мембраны при выявлении негативных реакций пациента на другие материалы синтетической мембраны с объемом поставки, рассчитанным для нужд конкретного пациента.

По площади поверхности мембраны:

- признать взаимозаменяемыми все диализаторы с площадью мембраны до 0,5 кв. м включительно;

- признать взаимозаменяемыми все диализаторы с площадью мембраны более 0,5 кв. м и шагом площади мембраны не более 0,1 кв. м...

2.3.3. Взаимозаменяемость фистульных игл

Фистульные иглы делятся на три вида: артериальные и венозные, а также фистульные иглы для одноигольного диализа.

ФАС России установила:

- артериальные фистульные иглы всех производителей одного размера взаимозаменяемы между собой;

- венозные фистульные иглы всех производителей одного размера взаимозаменяемы между собой;

- фистульные иглы всех производителей для одноигольного диализа одного размера взаимозаменяемы между собой;

- артериальные фистульные иглы, венозные фистульные иглы и фистульные иглы для одноигольного диализа не взаимозаменяемы между собой».

В данном письме также указано, что критерии взаимозаменяемости АИП и расходных материалов согласованы с членами рабочей экспертной группы из представителей различных государственных медицинских учреждений. Исследования ФАС России и практика применения расходных материалов для гемодиализа свидетельствует о возможности использования расходных материалов одного производителя на медицинском оборудовании другого производителя. Инструкции по использованию аппаратов «искусственная почка» многих производителей не содержат запретов на применение расходных материалов иных производителей. При этом проведенные исследования и указанные выводы ФАС России соответствуют Федеральному закону от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Содержание информационных писем участников рынка или ссылки на руководства (инструкции) пользователя гемодиализного оборудования о применении исключительно оригинальных расходных материалов могут не соответствовать действительности, за исключением границ товарных рынков медицинского оборудования и расходных материалов, установленных исследованием ФАС России.

Следовательно, доводы Общества о том, что заказчиком, уполномоченным органом в нарушение требований пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 3 статьи 66 Закона установлены требования к товару (объект закупки описан) с указанием на товарный знак без включения в описание закупки слов «или эквивалент», без указания функциональных, технических и качественных характеристик, без установления значений показателей таких характеристик являются обоснованными.

В этой связи обоснованным является также и довод о том, что объединение в один объект закупки расходных материалов для диализа, обладающих уникальной

совместимостью (пункты 1 - 3, 6 и 9 Технического задания), с иными расходными материалами (пункты 4 - 5, 7 - 8 Технического задания) ограничивают количество участников закупки, что свидетельствует о нарушении требований пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 1 части 1 статьи 33 Закона.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 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 Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГЕМОДИНАМИКА» обоснованной.
2. Признать Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница» и Министерство имущественных и земельных отношений Тверской области нарушившими требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 3 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница» и Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области предписание об устранении нарушений законодательства о закупках при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на приобретение расходных материалов для программного диализа для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Областная клиническая больница» (извещение от 19.03.2014 № 0136200003614000302).

Председатель Комиссии:	В.М. Фомин
Члены Комиссии:	Л.К. Красюкова, А.А. Михеев, Я.А. Шибанов

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-53-2014

об устранении нарушения в сфере закупок

03 апреля 2014 года
Тверь

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. - руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. - заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок;

Михеев А.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Шибанов Я.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница": ***

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области: ***

- ООО «ГЕМОДИНАМИКА»: ***

на основании решения от 03.04.2014 по делу № 05-6/1-53-2014 и в соответствии с частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. В срок до 22.04.2014:

1.1. Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница", Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области и оператору электронной площадки отменить протоколы, сформированные в ходе размещения закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на приобретение расходных материалов для программного диализа для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница" (извещение от 19.03.2014 № 0136200003614000302) (в случае их формирования);

1.2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 1.1 настоящего предписания, при этом вернуть поданные заявки на участие в электронном аукционе в электронной форме участникам закупки, разблокировать денежные средства, предусмотренные в качестве обеспечения заявки на участие

в электронном аукционе;

1.3. Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница", Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области:

- внести изменения в документацию об электронном аукционе на право заключения контракта на приобретение расходных материалов для программного диализа для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница" (извещение от 19.03.2014 № 0136200003614000302) с учетом решения Комиссии Тверского УФАС России по делу № 05-6/1-53-2014 от 03.04.2014, в том числе, путем разделения в разные лоты объектов закупки - расходных материалов для программного диализа таким образом, что бы это не ограничивало количество участников закупки;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе в установленном законодательством о закупках порядке;

1.4. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 1.3 настоящего предписания;

1.5. Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница", Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области и оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства о закупках;

1.6. Государственному бюджетному учреждению здравоохранения Тверской области "Областная клиническая больница", Министерству имущественных и земельных отношений Тверской области и оператору электронной площадки **в срок до 29.04.2014** представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

Председатель Комиссии:	В.М. Фомин
Члены Комиссии:	Л.К. Красюкова, А.А. Михеев, Я.А. Шибанов

