

РЕШЕНИЕ

по делу №419-ж/2013

12 сентября 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Комиссия Челябинского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	-	начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Долгополовой К.А.	-	ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Титовой С.В.	-	ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу ООО «Дельрус-Ч» на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для отделения диализа на 4 квартал 2013 года (изв. № 0169300008213000448), в присутствии представителей ООО «Дельрус-Ч», МБУЗ «Центральная районная больница г. Троицка и Троицкого района», Отдела материальных ресурсов Управления муниципальной собственности администрации г. Троицка,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 06.09.2013 поступила жалоба ООО «Дельрус-Ч» на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для отделения диализа на 4 квартал 2013 года (изв. № 0169300008213000448) (далее — Аукцион).

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме размещено на официальном сайте в сети «Интернет» 20.08.2013.

Заказчик — МБУЗ «Центральная районная больница г. Троицка и Троицкого района» (далее — заказчик).

Уполномоченный орган — Отдел материальных ресурсов Управления муниципальной собственности администрации г. Троицка (далее — уполномоченный орган).

Максимальная (начальная) цена контракта — 2 322 986 рублей.

Контракт по состоянию на 12.09.2013 не заключен.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 0169300008213000448 от 30.08.2013 ООО «Дельрус-Ч» отказано в допуске к участию в аукционе по следующим основаниям: «В представленной участником первой части заявки позиции № 1, 2, 3, 4 предлагаемого для поставки товара не соответствуют заказываемому товару, указанному в приложении № 1 к информационной карте документации об открытом аукционе в электронной форме, предусмотренные пунктом 5 информационной карты документации об аукционе в электронной форме».

Представители заявителя считают действия аукционной комиссии неправомерными по следующим основаниям.

Технические характеристики закупаемых заказчиком медицинских расходных материалов, в частности диализаторов (1-4 пункты технического задания) соответствуют только определенному производителю медицинских расходных материалов - «Nipro».

В пунктах 1-4 технического задания документации об аукционе указаны конкретные наименования и торговый знак производства компании «Nipro», при этом указана возможность поставки эквивалентного товара.

В первой части заявки заявителя указаны технические характеристики эквивалентного товара, в соответствии с требованием технического задания. Эквивалентность товара определялась на основании Разъяснений ФАС РФ для использования территориальными органами ФАС РФ при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа, направленные Письмом ФАС РФ от 18.04.2011 № АК/14239 (далее — Разъяснение ФАС).

Представители заказчика, уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения и пояснили следующее.

Заявка заявителя не соответствовала требованиям документации об аукционе по позициям 1-4, в связи с чем обществу отказано в допуске к участию в аукционе.

Технические характеристики диализаторов по всем параметрам соответствуют, как минимум, двум производителям медицинских расходных материалов: «Nipro» и «Baxter».

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные материалы Комиссия, руководствуясь статьей 60, 17 Федерального закона № 94-ФЗ от 21 июля 2005 года «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 1 статьи 41.9 Закона о размещении заказов аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

На основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, участником открытого аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в открытом аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 41.9 Закона о размещении заказов (часть 3 статьи 41.9 Закона о размещении заказов).

Согласно части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, или предоставления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с частью 5 статьи 41.9 Закона о размещении заказов отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, не допускается.

В Заявке на поставку расходных материалов, являющейся приложением №1 к информационной карте документации об аукционе, указаны сведения о необходимых к поставке материалов и их характеристики.

В первой части заявки заявителя указаны характеристики материалов, не соответствующие документации об аукционе, что указано в Таблице № 1.

Таблица № 1.

№	Характеристики, указанные в документации об аукционе	Характеристики, указанные в заявке заявителя
	высокопоточный капиллярный диализатор Elisio-210H или эквивалент	
	Из полинефрона, площадью не менее 2,1 м ² , коэффициент ультраfiltrации не менее 82 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина не менее 200 ,	Из полинефрона, площадью 2,1 м ² , коэффициент ультраfiltrации 93 мл/час x

1 креатинин **не менее 198**, фосфаты не мм рт.ст., клиренс (мл/мин):
менее 188, витамин В12 не менее 165, Мочевина **199**, креатинин **197**,
объем заполнения, мл не более 130, фосфаты 195, витамин В12 168,
метод стерилизации - гамма излучение объем заполнения, мл 119, метод
(обязательно указать все стерилизации - гамма излучение
характеристики при потоке крови 200 (все характеристики при потоке
мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 крови 200 мл/мин. и скорости
мл/мин.). ультрафильтрации 0 мл/мин.).

высокопоточный капиллярный диализатор Elisio-210H или эквивалент

2 Из полинефрона, площадью не менее 1,9 м2, коэффициент ультрафильтрации не менее 76 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина не менее 199, креатинин не менее 197, фосфаты не менее 183, витамин В12 не менее 162, объем заполнения, мл **не более 115**, метод стерилизации - гамма излучение (обязательно указать все характеристики при потоке крови 200 мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 мл/мин.).

Из полинефрона, площадью 2,1 м2, коэффициент ультрафильтрации 93 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина 199, креатинин 197, фосфаты 195, витамин В12 168, объем заполнения, мл **119**, метод стерилизации - гамма излучение (обязательно указать все характеристики при потоке крови 200 мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 мл/мин.).

высокопоточный капиллярный диализатор Elisio-170H или эквивалент

3 Из полинефрона, площадью не менее 1,7 м2, коэффициент ультрафильтрации не менее 74 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина не менее 198, креатинин **не менее 196**, фосфаты не менее 179, витамин В12 не менее 156, объем заполнения, мл не более 105, метод стерилизации - гамма излучение (обязательно указать все характеристики при потоке крови 200 мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 мл/мин.).

Из полинефрона, площадью 1,8 м2, коэффициент ультрафильтрации 82 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина 198, креатинин **195**, фосфаты 192, витамин В12 160, объем заполнения, мл 100, метод стерилизации - гамма излучение (обязательно указать все характеристики при потоке крови 200 мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 мл/мин.).

высокопоточный капиллярный диализатор Elisio-150H или эквивалент

4 Из полинефрона, площадью не менее 1,5 м2, коэффициент ультрафильтрации не менее 67 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина не менее 197, креатинин **не менее 194**, фосфаты не менее 176, витамин В12 не менее 148, объем заполнения, мл не более 95, метод стерилизации - гамма излучение (обязательно указать все характеристики при потоке крови 200 мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 мл/мин.).

Из полинефрона, площадью 1,5 м2, коэффициент ультрафильтрации 75 мл/час x мм рт.ст., клиренс (мл/мин): Мочевина 197, креатинин **193**, фосфаты 188, витамин В12 152, объем заполнения, мл 88, метод стерилизации - гамма излучение (обязательно указать все характеристики при потоке крови 200 мл/мин. и скорости ультрафильтрации 0 мл/мин.).

Следовательно, действия аукционной комиссии по отказу в допуске к участию в аукционе ООО «Дельрус-Ч» правомерны.

2. Согласно части 2 статьи 57 Закона о размещении заказов жалоба на положения документации об аукционе может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 30.08.2013.

Жалоба ООО «Дельрус-Ч» поступила в Челябинское УФАС России 06.09.2013.

Таким образом, Заявителем пропущен срок подачи жалобы на положения документации об Аукционе.

3. Комиссией Челябинского УФАС России одновременно с рассмотрением жалобы ООО «Дельрус-Ч» на основании статьи 17 Закона о размещении заказов была проведена внеплановая проверка соблюдения законодательства о размещении заказов при проведении аукциона и установлено следующее.

В силу положения пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно поставляемого товара, что в свою очередь позволяет участникам размещения заказа сформировать цену своего предложения на аукционе с учетом характеристик товара.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о размещении заказов в частности прозрачности размещения заказа, равного участия в торгах и недопустимости ограничения числа участников размещения заказа.

Согласно части 1 статьи 41.6, части 3.1 статьи 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, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также ограничивающие доступ к участию в торгах.

Заказчиком в таблице «Заявка на поставку расходных материалов» указано наименование товара, необходимого к поставке — диализатор Elisio и его характеристики (см. графу 1 Таблицы № 1), при этом предусмотрена возможность

поставки эквивалента.

Производителем диализатора модели Elisio является фирма «Nipro».

Представителем заказчика на Заседании Комиссии указали на то что, производитель диализаторов Xenium+H фирмы Baxter также могли принять участие в аукционе, поскольку характеристики данного товара соответствуют документации об аукционе. Однако соответствующих доказательств не представлено.

При этом представитель заявителя пояснил, что в настоящее время фирма Baxter не производит диализаторы Xenium+H. Доказательств также не представлено.

Представителем заказчика не представлено сведений и документов о реализации хозяйствующими субъектами диализаторов, отвечающих всем требованиям документации об аукционе. Тогда как из положений статьи 41.6 Закона о размещении заказов следует, что заказчику при формировании документации об аукционе, в том числе в целях формирования начальной цены контракта и требований к товару надлежит изучить предложения об имеющихся в продаже диализаторов, соответствующих потребностям заказчика, и установить значимые для заказчика требования к товару, не устанавливая при этом безосновательных ограничений в допуске претендентов к участию в торгах.

Необходимо отметить, что согласно данным, указанным в коммерческих предложениях ООО «Завод Дизэт», ООО «ТРИОПРОМТРЕЙД», ООО «ФАРМАЦЕВТ», используемых заказчиком при формировании начальной (максимальной) цены контракта, предложили к поставке гемодиализатор высокопоточный «Elisio».

Указание в документации об аукционе характеристик, соответствующих только одному диализатору «Elisio» производства фирмы «Nipro», нарушает часть 1 статьи 41.6, часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, части 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Довод представителя заказчика о том, что ссылка заявителя на незначительные несоответствия по объему заполнения не корректна, поскольку при стандартной продолжительности процедуры гемодиализа 240 минут каждое отклонение на 1 единицу приводит к отклонению на 240 единиц за сеанс, т. е. $156 \cdot 240 = 37440$ мл — именно такой объем крови не будет очищен в течение года, не может быть принят во внимание по следующим обстоятельствам.

Установленная законодательством необходимость указания в документации сведений о товаре, позволяющих определить потребность заказчика не должна приводить к тому, что этим требованиям будет соответствовать товар выпускаемый под одной торговой маркой или одним производителем.

Требования, изложенные в документации об аукционе и предъявляемые к диализатору, фактически позволяют предложить к поставке товар определенной торговой марки, поскольку в случае несоответствия характеристик предлагаемого товара требованиям документации участнику размещения заказа должно быть отказано в допуске к участию в торгах (пункта 2 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов).

Более того, Федеральной антимонопольной службой проведена работа по

определению товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа.

Перед экспертами ставились вопросы о взаимозаменяемости расходных материалов и возможности использования товаров различных производителей, которые могут применяться на одной группе больных с одинаковыми показаниями к применению, при условии достижения того же терапевтического эффекта, о необходимости указания в техническом задании точных параметров расходного материала, соответствующих только одному производителю.

В целях поддержания благоприятной конкурентной среды, предотвращения ограничения и устранения конкуренции Федеральная антимонопольная служба считает необходимым учитывать требования к взаимозаменяемости медицинского оборудования и расходных материалов для гемодиализа, изложенные в разъяснении ФАС.

Следовательно, при размещении заказа на поставку расходных материалов для отделения диализа заказчики должны руководствоваться указанным разъяснением ФАС.

Согласно разъяснению ФАС у каждого производителя диализаторов имеются такие характеристики как объем заполнения, клиренсы по мочеvine, креатинину и т. д., но они могут отличаться в верхних и нижних значениях, тем самым несоответствие хотя бы одному параметру делает невозможным участие в таком аукционе.

Подробное указание на параметры и характеристики расходных материалов, установление максимальных и минимальных значений данных характеристик, соответствующих только одному производителю приводит к ограничению конкуренции и закупке товаров конкретного производителя (поставщика), что может привести к закупке расходных материалов по максимальной (начальной) цене контракта (пункт 3.1 Разъяснения ФАС).

В данном случае в нарушение Закона о размещении заказов должностным лицом заказчика фактически установлено требование о поставке диализатора «Elisio» производства фирмы «Nipro» без возможности поставить его эквивалент, как это предусмотрено Законом о размещении заказов, что само по себе ограничивает количество участников размещения заказа, поскольку не позволяет принимать участие в торгах организациям и предпринимателям, реализующим, к примеру, диализатор «Rexeed», технические характеристики которого отличаются на незначительные показатели, например, креатинин 195, тогда как в документации об аукционе установлено требование не менее 196; мочеvine 199, тогда как в документации об аукционе — не менее 200.

Вместе с тем, согласно протоколу подведения итогов № 0169300008213000448 от 03.09.2013 участие в аукционе приняли два участника — ООО «ИНКОРОС», ООО «КорДим», экономия составила более четырехсот тысяч рублей.

Принимая во внимание тот факт, что заявка заявителя не соответствует документации об аукционе, и ООО «Дельрус-Ч» не смогло бы принять участие в аукционе, следовательно, права ООО «Дельрус-Ч» не нарушены.

4. Проект контракта является неотъемлемой частью документации об аукционе в электронной форме (часть 1 статьи 41.6 часть 5 статьи 34 Закона о размещении заказов).

Согласно части 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов контракт заключается на условиях, указанных в извещении о поведении открытого аукциона в электронной форме и документации об аукционе в электронной форме.

В силу части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заказчик передает победителю (единственному участнику аукциона) вместе с протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе или протоколом аукциона проект контракта, который составляется путем включения условий исполнения контракта, предложенных участником в заявке на участие в аукционе в проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе.

Приложением к договору является Спецификация, оформленная в виде таблицы, содержащая незаполненные графы «Наименование товара», «Форма выпуска», «Единица измерения», «Количество» «Зарегистрированная отпускная цена производителя», «Фактическая отпускная цена производителя», «Надбавка (%)» «НДС (%)», «Отпускная цена с НДС (руб)», «Сумма (руб.)».

Однако такие значения как наименование товара — высокопоточный капиллярный диализатор, единица измерения, количество являются неизменными и в силу положений части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов должны содержаться в проекте договора (спецификации).

Соответственно, проект договора (спецификация) фактически не обеспечивает соблюдение требований федерального законодательства при заключении договора и позволяет изменять (дополнять) его условия в процессе заключения и выполнения договора, что противоречит части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Данные для заполнения граф «Зарегистрированная отпускная цена производителя», «Фактическая отпускная цена производителя», «Надбавка (%)» «НДС (%)», «Отпускная цена с НДС (руб)» не будут содержаться в заявке участников размещения заказа.

Следовательно, проект контракта не соответствует части 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов.

5. Согласно части 1 статьи 19.1 Закона о размещении заказов для установления начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) источниками информации о ценах товаров, работ, услуг, являющихся предметом заказа, могут быть данные государственной статистической отчетности, официальный сайт, реестр контрактов, информация о ценах производителей, общедоступные результаты изучения рынка, исследования рынка, проведенные по инициативе заказчика, уполномоченного органа, в том числе по контракту или гражданско-правовому договору, и иные источники информации. Заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

В соответствии с частью 2 статьи 19.2 Закона о размещении заказов в документации об открытом аукционе в электронной форме 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.

В нарушение указанных норм в приложении № 2 к информационной карте документации об аукционе «Обоснование (начальной) максимальной цены контракта» не указан источник информации о цене — коммерческие предложения, в т.ч. их реквизиты.

Комиссия, руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Дельрус-Ч» на действия аукционной комиссии необоснованными.
2. Признать в действиях заказчика нарушения части 1 статьи 41.6, части 3.1 статьи 34, частей 1, 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов, частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. В связи с тем, что выявленные нарушения на результаты торгов не повлияли, предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов не выдавать.
4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

К.А. Долгополова

