

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Заместителя председателя комиссии:

Фуфачевой И.Н. – начальника отдела КРЗ,

Членов комиссии:

Кузнецовой А.М. – главного специалиста отдела КРЗ,

Парфенова А.Г. – специалиста отдела КРЗ,

в присутствии:

<...> –представителя Департамента государственных закупок Кировской области по доверенности б/н от 02.04.2012г.,

<...> – представителя КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» по доверенности № 1218 от 05.09.2011г.,

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

рассмотрев жалобу ООО «Практика» на действия уполномоченного органа - Департамент государственных закупок Кировской области, при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку расходных материалов для проведения процедуры бикарбонатного гемодиализа для нужд бюджетного учреждения Кировской области (Лот № 2 Концентраты гемодиализные для аппаратов «Innova» производства «GAMBRO», находящихся на гарантийном обслуживании у производителя) (заказ № 0140200000812000416),

УСТАНОВИЛА

27.03.2012г. в Кировское УФАС РФ поступила жалоба ООО «Практика» (далее также – Заявитель) на действия уполномоченного органа - Департамент государственных закупок Кировской области, при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку расходных материалов для проведения процедуры бикарбонатного гемодиализа для нужд бюджетного учреждения Кировской области (Лот № 2 Концентраты гемодиализные для аппаратов «Innova» производства «GAMBRO», находящихся на гарантийном обслуживании у производителя) (заказ № 0140200000812000416).

Извещение о проведении процедуры государственного заказа размещено 15.03.2012г. в сети «Интернет» по адресам <http://zakupki.gov.ru/>,

<http://www.sberbank-ast.ru/>. Документация об открытом аукционе утверждена 15.03.2012г. И.о. главы департамента государственных закупок Кировской области Норкиной В.А.

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 055 182 рубля. Место подачи заявок и проведения аукциона в электронной форме – электронная торговая площадка ЗАО «Сбербанк - АСТ» (далее также - ЭТП). Окончание срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме 05.04.2012г. в 09 час. 00 мин.

29.03.2012г. Кировским УФАС РФ в адрес Заявителя, Заказчика – КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница, уполномоченного органа - Департамент государственных закупок Кировской области направлено уведомление о рассмотрении жалобы, требование о приостановлении заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу. У уполномоченного органа истребована аукционная документация, письменные пояснения по жалобе, у Заказчика – письменные пояснения по существу жалобы.

По мнению Заявителя, требуемые к поставке расходные материалы с указанным товарным знаком «ViCart», к аппаратам для гемодиализа, без сопровождения словами «или эквивалент», в нарушение ч.3 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) ограничивают возможность ООО «Практика» принять участие в аукционе.

Обращает внимание на факт наличия на товарном рынке Российской Федерации и применения для аппаратов искусственная почка (АИП) «Innova» производства компании Gambro картриджей «NiproCart» (Nipro, Япония), «DiaCart» (Serum-Werk Германия), «Sol-Cart B» (B.Braun Германия), «FektoCart» (Финляндия), «КБ-1» (Дизет, Россия). Указывает, что данные расходные материалы являются аналогами картриджей «ViCart», при этом поставка картриджей «DiaCart», стоимость которых значительно ниже цены на продукцию компании Gambro, успешно осуществлялась Заявителем для их установки на АИП «Innova».

В подтверждение эквивалентности и взаимозаменяемости бикарбонатных картриджей различных изготовителей ссылается на информацию с сайта представителя изготовителя Gambro - <http://www.gambramedical.ru>.

Акцентирует внимание на положениях ч.2 ст.34 Закона, судебной практике и ранее размещенных заказах, в подтверждение необходимости наличия в документации об аукционе требований к товарам, позволяющим определить параметры эквивалентности расходных материалов для гемодиализных аппаратов. Считает, что в действиях уполномоченного органа содержатся признаки нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона №135-ФЗ от 21.07.2005г. «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в части осуществления действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем создания участнику торгов или участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Просит провести проверку по доводам жалобы и выдать уполномоченному органу предписание об устранении выявленных нарушений ч.1 ст.41.6, ч. 3-3.1 ст.34 Закона.

Уполномоченный орган представил запрашиваемые документы, а также письменные пояснения, из которых следует, что техническое задание, проект гражданско-правового договора бюджетного учреждения разработаны и утверждены заказчиком, ответственность за разработку которых возложена на КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница», в соответствии с п.2.2 Порядка взаимодействия департамента государственных закупок Кировской области с государственными заказчиками Кировской области в сфере размещения государственного заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Кировской области, утвержденного постановлением Правительства Кировской области от 29.12.2007г. № 118/528.

Сообщает, что Департамент государственных закупок Кировской области в документацию об аукционе требований к товару, влекущих за собой ограничение количества участников размещения заказов, не устанавливал. В удовлетворении жалобы ООО «Практика» просит отказать.

Заказчик представил письменные пояснения, за подписью представителя по доверенности, из которых следует, что планируемый к закупке расходный материал - бикарбонатный картридж «BiCart» используется в едином технологическом процессе, на связанном с ним технологически и функционально оборудовании (АИП «Innova»), для проведения процедуры лечения почечной недостаточности и предназначен исключительно для гемодиализа. Сообщают, что использование расходных материалов с товарными знаками, иными, чем предусмотрено производителем АИП, требует согласования их применения с изготовителем аппаратов для гемодиализа, в соответствии с требованиями технической документации на оборудование. Поясняет, ссылкой на требования производителя в Руководстве оператора АИП «Innova», о возможности причинения вреда пациенту и вероятности летального исхода применением при процедурах, устройств, не рекомендованных производителем.

В обоснование доводов о функциональной взаимосвязи расходных материалов с товарными знаками, указанными в Технической части документации об аукционе, приводит сведения письма изготовителя АИП - «Gambro», согласно которым для корректной работы аппарата Innova должны применяться, для исключения риска причинения вреда жизни и здоровью пациентов, разработанные производителем картриджам BiCart изделия SoffPas, с регистрационным удостоверением № ФСЗ 2009/05095.

Размещение заказа с документацией, содержащей указание на товарные знаки без сопровождения словами «или эквивалент», мотивирует закупкой товаров, поставляемых исключительно к оборудованию, используемому заказчиком, в соответствии с технической документацией на используемое оборудование. В дополнение к обоснованию изложенной позиции ссылается на судебную практику.

Указывает на терапевтический эффект картриджа бикарбонатного концентрата

«BiCart» встроенного в гидравлическую цепь АИП, определяющего состав диализата, готовящегося в аппарате, исходя из ряда параметров картриджа: формы гранул концентрата; технических параметров горлышка коннектора; качества материала коннектора и точность его соответствия с входным отверстием АИП. Считает, что использование картриджа и ацидного концентрата других изготовителей приведет, в том числе к негативным последствиям для пациентов.

Сообщает, что АИП «Innova», расходные материалы для которых закупаются Заказчиком, находятся на гарантийном обслуживании, что обуславливает приобретение товаров по размещаемому заказу с указанием конкретных товарных знаков. Приводит сведения о негативном опыте применения на АИП «Innova» картриджей кровопроводящих магистралей F.M.S.p.A (LK 79090), следствием которого явилось гемолизное разрушение эритроцитов в крови пациентов.

Считает, что Заказчиком осуществляется закупка расходных материалов в соответствии с ч.3 ст.34 Закона, а в аукционной документации отсутствуют положения направленные на ограничение конкуренции.

На заседании комиссии Кировского УФАС России представитель уполномоченного органа поддержала позицию, изложенную в пояснениях по жалобе ООО «Практика».

Представители Заказчика поддержали позицию КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница», изложенную в пояснениях по жалобе ООО «Практика», в подтверждение чего представили надлежащим образом заверенные копии: Руководства оператора Innova; регистрационных удостоверений на аппарат гемодиализный Innova и картридж бикарбонатный типа BiCart для использования с концентратом гемодиализным кислотным SoftPac к аппаратам для гемодиализа INNOVA, ARTIS; договора № 09/09/23-Kir от 19.03.2010г. о безвозмездном пользовании имуществом; гарантийного талона на гемодиализный аппарат Innova; информационного письма ООО «ГамбраМедикал» от 19.03.2010г.; информационного письма представительства ПК «Гамбро Аксиебулаг» в Москве от 14.07.2011г.; бухгалтерской справки к операции № 104 за 13.05.2010г.

Заслушав мнение представителей Заказчика, уполномоченного органа, изучив представленные материалы по существу дела, комиссия Кировского УФАС РФ приходит к следующим выводам:

Частью 3 ст.34 Закона установлена возможность содержания в документации указаний на товарные знаки, при этом в случае необходимости обеспечения взаимодействия закупаемых товаров с товарами, используемыми заказчиком в соответствии с технической документацией на оборудование, допускается не сопровождать товарные знаки словами «или эквивалент». Положениями ч.1 ст. 41.6 и ч.3.1 ст. 34 Закона определен запрет на содержание в документации об аукционе

в электронной форме, в том числе требований к товару, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников заказа. Частью 3 ст.17 Закона о защите конкуренции установлен запрет ограничения конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лота технологически и функционально не взаимосвязанных товаров.

Пунктом 1 ч.4 ст.41.6 Закона установлены требования к содержанию документации об аукционе в электронной форме, в том числе, требования к характеристикам товара, связанным с определением их соответствия потребностям заказчика.

Технической частью документации об аукционе определены к поставке концентраты гемодиализные для аппаратов «Innova» производства «GAMBRO», находящихся на гарантийном обслуживании у производителя: 1.картридж бикарбонатный BiCart к аппаратам для гемодиализа; 2 концентрат гемодиализный кислотный SoftPac для бикарбонатного диализа с картриджем BiCart (3,5 л, 1 пакет на 1 процедуру); концентрат гемодиализный кислотный SoftCart (с глюкозой) для бикарбонатного диализа с картриджем (3,5 л, 1 пакет на 1 процедуру), то есть с указанием товарных знаков, без сопровождения словами «или эквивалент».

Пунктом 3.11 и Разделом 2 договора № 09/09/23-Kir от 19.03.2010г. о безвозмездном пользовании имуществом установлена обязанность ООО «ГамбраМедикал» производить гарантийное обслуживание аппаратов гемодиализных «Innova» в течение 36 месяцев, при условии использования оборудования, в соответствии с правилами, установленными в руководстве пользователя и применении материалов, определенных Приложением № 2 к указанному договору. Приложением № 2 в составе перечня расходных материалов определены к использованию, в том числе картриджи бикарбонатные «BiCart» к аппаратам для гемодиализа. Использование картриджей бикарбонатных «BiCart» для проведения гемодиализа аппаратами «Innova» установлено руководством оператора данного медицинского оборудования.

Учитывая наличие действующих гарантийных обязательств «GAMBRO» - изготовителя АИП «Innova», а именно гарантию безопасности эксплуатации оборудования в течение 36 месяцев с момента ввода имущества в эксплуатацию, при условии работы в полном соответствии с руководством пользователя, а также сведения о применении с АИП «Innova» бикарбонатного картриджа «BiCart», потребность заказчика в оригинальных расходных материалах подтверждена.

Следовательно, установленные в документации об аукционе требования к расходным материалам, содержащие указание на товарные знаки, без сопровождения словами «или эквивалент», учитывая, что заказ размещается на поставку расходных материалов используемых заказчиком, в соответствии с технической документацией на аппараты для гемодиализа «Innova», не нарушают ч.3 ст.34 Закона.

Функциональная взаимосвязь применения бикарбонатного картриджа «BiCart», гемодиализного кислотного концентрата «SoftPac» с АИП «Innova» подтверждается руководством оператора, информационным письмом от 19.03.2010г. и

свидетельствует об отсутствии в документации об аукционе требований к товарам, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, в соответствии с ч.3.1 ст.34, ч.1 ст.41.6 Закона, ч.3 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, в части совершения уполномоченным органом действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, Заявителем документально не подтверждены.

На основании изложенного, руководствуясь ст.17, ч.3.1 ст.34, ч.1 ст.41.6, п.1 ч.4 ст.41.6, ст.60 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Практика» на действия Департамента государственных закупок Кировской области, при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку расходных материалов для проведения процедуры бикарбонатного гемодиализа для нужд бюджетного учреждения Кировской области (Лот № 2 Концентраты гемодиализные для аппаратов «Innova» производства «GAMBRO», находящихся на гарантийном обслуживании у производителя) (заказ № 0140200000812000416) необоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 60 ФЗ Закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.