

РЕШЕНИЕ

«15» августа 2016 года

г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «04 » августа 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «15» августа 2016 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе: /.../,

рассмотрев дело № 05-09к/2016 по признакам нарушения Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Клиническая больница №8 федерального медико – биологического агентства (далее ФГБУЗ КБ №8 ФМБА России) России части 1 и 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

16.03.2016г. в адрес Калужского УФАС России поступила (передана по подведомственности из ФАС России /.../) жалоба ООО «Радиопрепарат» на действия заказчика - ФГБУЗ КБ №8 ФМБА России при проведении открытого аукциона в электронной форме (номер извещения на официальном сайте /.../), предметом которого является поставка изделий медицинского назначения.

Жалоба была рассмотрена на предмет нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», была признана частично обоснованной, а также принято решение о необходимости передать материалы жалобы ООО «Радиопрепарат» уполномоченному должностному лицу для рассмотрения в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В поданной жалобе ООО «Радиопрепарат» полагало, что заказчиком нарушены положения пункта 2 статьи 42 и статьи 33 №44 – ФЗ, а так же указано на объединение в один лот лицензируемых товаров и товаров не требующие разрешительных документов, а также товаров, технологически и функционально не связанных между собой.

По результатам рассмотрения материалов установлено следующее.

29.02.2016 года заказчиком Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Клиническая больница №8 федерального медико – биологического агентства, на официальном сайте в сети интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru; далее также официальный сайт),

опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме (номер извещения на официальном сайте /.../), предметом которого является поставка изделий медицинского назначения. Начальная максимальная цена контракта 31 100 778,0 рублей. Источник финансирования средства ВМП. В объекте закупки указаны две позиции игла для брахитерапии парафинированная и непарафинированная, источники радиоактивного излучения на основе йода.

В техническом задании к документации на поставку изделий медицинского назначения для нужд ФГБУЗ КБ №8 ФМБА России в пункте 1 «Источники радиоактивного излучения на основе йода – 125 – 4 800шт», подпунктах 1.10, 1.11 установлены требования к обязательному наличию у поставщика действующих лицензий на оборот радиоактивных источников и на обращение с радиоактивными веществами при их транспортировке. В пункте 2 «Игла для брахитерапии парафинированная и непарафинированная – 1 800 шт» требования о наличии каких – либо лицензий отсутствуют, при этом обе позиции товаров объединены в один лот.

Согласно пояснениям ООО «Радиопрепарат», изложенным в письменном виде (исх. от /.../), ООО «Радиопрепарат» не согласно, что указанные товары, включенные в один лот, составляют единый технологический процесс, по следующим обстоятельствам.

Во-первых, в описании самой технологии, такая позиция никак не отражена, только есть ссылка на необходимость материально – технического обеспечения метода лечения, где приведено 12 позиций, а в рассматриваемом аукционе предполагается закупка только двух из указанных позиций – источников и игл.

Во-вторых, законодательством не раскрывается понятие функциональной и технологической взаимосвязи продукции, являющейся предметом торгов, не дается критериев определения ее наличия.

Кроме того, отнесение товаров, работ, услуг к разным группам ОКВЭД или ОКДП служит для контролирующих органов и арбитражных судов подтверждением того, что функциональная и технологическая взаимосвязь между такими товарами, работами, услугами отсутствует, в данном случае у товаров, объединенных в один лот, разные коды: источники радиоактивного излучения на основе йода-125, Код по ОКДП – 24.13.51.130: Изотопы – лицензируемая продукция; расходные материалы (иглы для брахитерапии) Код по ОКДП – 33.10.15.123: Иглы трубчатые – не лицензируемая продукция.

В-третьих, согласно письму ФАС России от 09.02.2015 №АЦ/5147/15 необходимо избегать объединения в один лот лицензируемых и не лицензируемых товаров поскольку такое формирование объекта закупки потенциально ведет к снижению количества участников закупки.

Данные обстоятельства подтверждаются решением УФАС по Калужской области от 30.03.2015 по делу №05-09к/2015, которое признано законным Постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 05.04.2016 по делу №/.../.

Согласно действующего законодательства, Заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования к товару, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих

функций. Ограничивает усмотрение Заказчика только требование о недопустимости ограничения конкуренции.

Таким образом, одним из требований при формировании закупочной документации, является обеспечение конкуренции, а именно соблюдение требований ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 17 «О защите конкуренции» предусмотрено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, при этом ФГБУЗ КБ №8 ФМБА при проведении торгов, объединяет в состав одного лота источники радиоактивного излучения на основе йода-125 (требует наличие лицензии) и иглы для брахитерапии (не требует наличия лицензии), что выступило ограничением для участия в аукционе организаций, которые занимаются поставками на территории России только игл для брахитерапии, в том числе для заявителя ООО «Радиопрепарат» и создало преимущественные условия для организаций, которые осуществляют поставки и источников радиоактивного излучения на основе йода-125 и игл для брахитерапии.

В рассматриваемом случае ограничение конкуренции заключается в объединении в один лот лицензируемых и не лицензируемых товаров, что существенно сузило круг организаций, которые могли принять участие в данном аукционе.

Раздельная закупка товаров, объединенных в один лот при осуществлении закупки для нужд ФГБУЗ КБ №8 ФМБА России, а именно источников радиоактивного излучения на основе йода-125 (требует наличие лицензии) и игл для брахитерапии (не требует наличия лицензии) возможна.

Такие закупки проводятся аналогичными ФГБУЗ КБ №8 ФМБА России организациями, например, ФГБУ «Ростовский научно-исследовательский онкологический институт» Министерства здравоохранения РФ (ИНН /.../), закупка источника радиоактивного излучения на основе йода - 125, извещения /.../.

Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Республиканский клинический онкологический диспансер» Министерства здравоохранения Республики Башкортостан, закупка игл для брахитерапии парафинированная и непарафинированная, извещение № /.../.

Государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Челябинский областной клинический онкологический диспансер", закупка игл для брахитерапии закупка /.../, и поставку источника радиоактивного излучения на основе йода - 125, закупка №/.../.

Хранение игл для брахитерапии не меняет качество данной продукции, в отличие от радиоактивных источников, для которых важна конкретная активность на момент проведения операции по брахитерапии рака предстательной железы.

Проведение раздельной закупки указанных товаров предоставит возможность организациям, осуществляющим только поставки игл для брахитерапии принять участие в закупке.

Проводя аукционы по отдельной закупке источников радиоактивного излучения на основе йода-125 и игл для брахитерапии, есть возможность установить сроки поставки товаров, что позволит организовать единовременную поставку двух видов товаров. Либо заранее закупить иглы, срок хранения которых составляет не менее 3-х лет, и по мере необходимости, осуществлять закупки источников радиоактивного излучения.

На мировом рынке представлены источники радиоактивного излучения на основе йода-125 и иглы для брахитерапии различных производителей.

Что касается источников – это Eckert & Ziegler BEBIG GmbH, Германия, Best Medical International Inc., Nucletron, an Elekta Company и др.

Производители игл для брахитерапии представлены следующими организациями - Eckert & Ziegler BEBIG GmbH, Германия, Best Medical International Inc., США, CP Medical Inc., США.

В тоже время на рынке представлены и производители другой продукции – так называемых предустановленных Игл (pre-loaded needles), это тот случай, когда низкодозовые комплекты для брахитерапии настроены заранее для каждого пациента, содержат предварительно загруженные производителем источники и поставляются стерильными и готовыми к использованию, сводя к минимуму время и радиационное облучение в операционной, данная продукция пока не присутствует на российском рынке.

В соответствии с положениями части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Наряду с установленными частью 1 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.

Исследовав все обстоятельства дела, и учитывая следующие факты:

Во-первых, тот факт, что ФГБУЗ КБ №8 ФМБА при проведении операций по брахитерапии рака предстательной железы используются не предустановленные иглы, а отдельно источники радиоактивного излучения на основе йода-125 и иглы, зарядка которых происходит непосредственно перед проведением операции, а так же то обстоятельство, что хранение игл для брахитерапии не меняет качество данной продукции, в отличие от радиоактивных источников, для которых важна

конкретная активность на момент проведения операции по брахитерапии рака предстательной железы.

Во-вторых, учитывая то обстоятельство, что уже существует опыт отдельной закупки указанных товаров на территории Российской Федерации.

На основании изложенного выше, Комиссия Калужского УФАС приходит к выводу, что в рассматриваемом случае ограничение конкуренции заключается в объединении в один лот лицензируемых и не лицензируемых товаров, что существенно сузило круг организаций, которые могли принять участие в данном аукционе, так при проведении открытого аукциона в электронной форме (номер извещения на официальном сайте /.../), предметом которого является изделий медицинского назначения, в состав одного лота были включены источники радиоактивного излучения на основе йода-125 (требует наличие лицензии) и иглы для брахитерапии (не требует наличия лицензии), что выступило ограничением для участия в данном аукционе организаций, которые занимаются поставками на территории России только игл для брахитерапии, в том числе для заявителя - ООО «Радиопрепарат».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГБУЗ КБ №8 ФМБА по включению в один лот источников радиоактивного излучения на основе йода-125 и игл для брахитерапии нарушающими части 1 и 3 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ФГБУЗ КБ №8 ФМБА предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель
Комиссии

/.../

Члены
Комиссии:

/.../

/.../

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.