

РЕШЕНИЕ
по делу № 05-02/177Ж-11

г. Ярославль

Резолютивная часть решения объявлена 31 октября 2011 года
Решение изготовлено в полном объеме 03 ноября 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю в сфере размещения заказов (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – начальник отдела контроля размещения государственного заказа Моругин Ю.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа Крюкова Т.В.,

с участием:

от заявителя – ООО «НПО «Диагностические системы» - представителей по доверенности <...>;

от заказчика — ГУЗ ЯО «Областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» - <...>;

от уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области – <...>,

рассмотрев жалобу ООО «НПО «Диагностические системы» (далее также – Заявитель) на действия государственного заказчика – ГУЗ ЯО «Областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» - (далее – государственный заказчик, заказчик) и уполномоченного органа - Департамента государственного заказа Ярославской области – при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку диагностических средств для выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С, а также расходных материалов (далее – открытый аукцион в электронной форме), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 21.07.2005г. № 94-ФЗ), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379,

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба Заявителя на действия государственного заказчика и уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме.

В жалобе Заявитель выражает несогласие с условиями аукционной документации в части формирования Раздела 2 документации «Техническая часть» и считает, что

набор функциональных характеристик (потребительских свойств) товара по каждой товарной позиции в совокупности соответствует только товару одного конкретного производителя: товарная позиция № 2 – ЗАО «Вектор-Бест», товарная позиция № 3 – «БИО-РАД» Франция, товарная позиция № 4 – ЗАО «ЭКОлаб». Кроме того, на заседании Комиссии представители Заявителя указали на имеющее место, с их точки зрения, нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»: заказчик, уполномоченный орган включили в состав лота продукцию (товары), технологически и функционально не связанные с товарами, поставка которых являются предметом торгов: включили в состав одного лота и диагностические средства и расходные материалы. Заявитель просит признать недействительными положения аукционной документации (техническую часть), ограничивающие количество участников открытого аукциона в электронной форме; выдать уполномоченному органу, заказчику, в результате действий которых были нарушены права и законные интересы Заявителя, обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений в соответствии с законодательством РФ.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные объяснения, в которых указали, что при разработке Технического задания были учтены действительные потребности заказчика в закупке товара с указанными характеристиками; по мнению заказчика, установленные в документации параметры не ограничивают количество участников аукциона. По поводу имеющего место, с точки зрения Заявителя, нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» представители заказчика отрицают факт нарушения ими указанного закона, считают, что и диагностические средства и расходные материалы используются в едином технологическом процессе. Представители заказчика просят признать жалобу Заявителя необоснованной.

Представитель уполномоченного органа с доводами жалобы также не согласился, представил письменные пояснения, согласно которым требования к товару, сформулированные заказчиком в Техническом задании, сформированы таким образом, что позволяют поставить диагностические материалы как минимум двух производителей по каждой позиции, включая позиции № 2, 3 и 4.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом 05.10.2011 г. на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) было размещено извещение № 0171200001911001980 о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку диагностических средств для выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С, а также расходных материалов вместе с документацией об аукционе, утвержденной главным врачом ГУЗ ЯО «Областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» Антиповой Н.П. и директором департамента государственного заказа Ярославской области Бачериковым Г.А. Начальная (максимальная) цена контракта – 12 523 886, 70 рублей.

В разделе 2 «Техническая часть» документации об открытом аукционе в электронной форме изложены функциональные характеристики (потребительские свойства) товара по 30 товарным позициям, в том числе по товарной позиции 2 – набор реагентов для иммуноферментного выявления антител к ВИЧ-1,2 и антигена

p24 ВИЧ-1 в сыворотке (плазме) крови человека; по товарной позиции 3 – набор реагентов для иммуноферментного выявления антител к ВИЧ-1,2 и p24 ВИЧ-1 в сыворотке (плазме) крови человека; по товарной позиции 4 – набор реагентов-тест-систем иммуноферментных для одновременного выявления антител к вирусам иммунодефицита человека 1 и 2 типов (ВИЧ-1,2) и антигена p24 ВИЧ-1 в сыворотке (плазме) крови человека.

Исходя из пункта 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать технические характеристики товара, требования к качеству, к безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемых товаров потребностям заказчика.

Согласно части 1 статьи 41.6 документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям части 3.1 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ.

Часть 3.1 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ указывает на то, что документация об открытом аукционе не может содержать требований к товару, влекущих за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Следовательно, из правового анализа норм, изложенных в пункте 1 части 4 статьи 41.6 и части 3.1 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ следует, что при установлении технических и функциональных характеристик товара заказчик, уполномоченный орган руководствуется потребностями заказчика, целями законодательства о размещения заказов при условии, что установленные таким способом технические характеристики не ограничивают количество участников размещения заказа.

На заседании Комиссии представители заказчика, уполномоченного органа пояснили, что функциональные характеристики (потребительские свойства) товара изложены в аукционной документации таким образом, что по каждой товарной позиции (в том числе по позициям 2,3,4) участникам размещения заказа предоставлена возможность поставки товаров как минимум двух производителей: по товарной позиции 2- ЗАО «Вектор-Бест» и BIOMERIEUX, по товарной позиции 3 - «БИО-РАД» Франция и Мюрекс Биотех ЛТД, по товарной позиции 4 - ЗАО «ЭКОлаб» и МБС.

Представителями Заявителя на заседании Комиссии не были обоснованно опровергнуты доводы заказчика, уполномоченного органа о соответствии функциональных характеристик товаров, являющихся предметом аукциона, характеристикам товаров двух производителей по каждой товарной позиции. Представители Заявителя указали на то, что производитель BIOMERIEUX на момент объявления аукциона уже не выпускал требуемых заказчику товаров, однако не подтвердили свою позицию документально. Представители же заказчика возразили на приведенный выше довод, сославшись на то, что на момент размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона и аукционной документации BIOMERIEUX находился в списке производителей реагентов для иммуноферментного выявления антител к ВИЧ-1,2 и антигена p24 ВИЧ-1 в сыворотке (плазме) крови человека, размещенном на сайте Росздравнадзора.

Таким образом, доводы Заявителя о том, что техническая часть документации об открытом аукционе в электронной форме по каждой товарной позиции в совокупности соответствует только товару одного конкретного производителя, не нашли своего подтверждения в ходе рассмотрения жалобы.

Как пояснил на заседании Комиссии представитель заказчика, формируя

Техническое задание аукционной документации, заказчик руководствовался современными требованиями к безопасному и качественному оказанию медицинских услуг при проведении сложной процедуры выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С, учитывая при этом, что результат данной процедуры напрямую связан со здоровьем и жизнью пациента.

Также необходимо отметить, что предметом открытого аукциона в электронной форме является право на заключение государственного контракта на поставку, а не на изготовление медицинских товаров. В связи с этим участником размещения заказа может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и удовлетворяющей потребности заказчика.

На заседании Комиссии представители заказчика, уполномоченного органа сообщили, что на момент окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме поступило 2 (две) заявки.

Из всего изложенного выше следует, что документация об открытом аукционе в электронной форме (в части формирования государственным заказчиком и уполномоченным органом функциональных характеристик товаров по товарным позициям 2, 3, 4 раздела 2 «Техническая часть» документации), соответствует требованиям законодательства о размещении заказов и не ограничивает число участников размещения заказа.

Вместе с тем, рассматривая довод представителей Заявителя об имеющем место, с их точки зрения, нарушении части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»: заказчик, уполномоченный орган включили в состав лота продукцию (товары), технологически и функционально не связанные с товарами, поставка которых являются предметом торгов: включили в состав одного лота и диагностические средства и расходные материалы, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях заказчика, уполномоченного органа признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в следующем.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

В рассматриваемом случае заказчик, уполномоченный орган включили в состав одного лота диагностические средства для выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С, а также расходные материалы, используемые заказчиком в целях лечения указанных выше лиц, с помощью имеющегося у заказчика аппарата Beckman Coulter.

Кроме того, необходимо отметить, что требуемые заказчику диагностические средства относятся к подгруппе 2429422 «Реагенты сложные диагностические» группы 2423000 «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЕ ПРЕПАРАТЫ, МЕДИЦИНСКИЕ ХИМИЧЕСКИЕ ВЕЩЕСТВА И ЛЕКАРСТВЕННЫЕ РАСТИТЕЛЬНЫЕ ПРОДУКТЫ» Общероссийского Классификатора Видов Экономической Деятельности, продукции и услуг (далее – ОКВЭД), а расходные материалы – к подгруппе 2522000 «Изделия из пластмасс» группы 2500000 «РЕЗИНОВЫЕ И ПЛАСТМАССОВЫЕ ИЗДЕЛИЯ» ОКВЭД.

Также Комиссией было рассмотрено и оценено представленное заказчиком соглашение № 24-316/76 о предоставлении в 2011 году субсидий из федерального бюджета бюджету Ярославской области на закупку диагностических средств для выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С от 30.08.2011 г. В соответствии с данным Соглашением Министерство здравоохранения и социального развития РФ обязуется предоставить в 2011 году бюджету Ярославской области субсидию из федерального бюджета лишь на закупку диагностических средств в размере 12 699 400 рублей.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

решила:

1.Признать жалобу ООО «НПО «Диагностические системы» на действия государственного заказчика – ГУЗ ЯО «Областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» - и уполномоченного органа - Департамента государственного заказа Ярославской области – при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку диагностических средств для выявления и мониторинга лечения лиц, инфицированных вирусами иммунодефицита человека и гепатитов В и С, а также расходных материалов - необоснованной.

2.Передать материалы дела в уполномоченный отдел Ярославского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении государственного заказчика - ГУЗ ЯО «Областной центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями» - и уполномоченного органа - Департамента государственного заказа Ярославской области.

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

Председатель Комиссии

И. Г. Паутов

Члены Комиссии

Ю.А. Моругин

Т.В. Крюкова