

27 апреля 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя
Комиссии:

- руководителя Челябинского УФАС России;
- Членов Комиссии: - специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
- специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 99, 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 о контрактной системе), рассмотрев жалобу ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» на положения документации об электронном аукционе на поставку расходных материалов к аппаратам «Искусственная почка» (извещение № 0369100004716000195) в присутствии:

- представителя ФГБУЗ ЦМСЧ № 71 ФМБА России (далее – заказчик), действующего на основании доверенности от 26.04.2016;
- директора ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» (далее — Общество, заявитель), действующего на основании Решения № 1 единственного учредителя Общества с ограниченной ответственностью «Объединенная Фармацевтическая Группа» от 29.01.2015,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 20.04.2016 поступила жалоба ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» на положения документации об электронном аукционе на поставку расходных материалов к аппаратам «Искусственная почка» (извещение № 0369100004716000195) (далее – аукцион).

Согласно представленным документам ФГБУЗ ЦМСЧ № 71 ФМБА России 05.04.2016 объявило о проведении открытого аукциона в электронной форме путем опубликования в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru извещения о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 212 840 рублей 88 копеек.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе – 29.04.2016 в 09:00.

На дату рассмотрения жалобы контракт не заключен.

Доводы жалобы заявителя заключаются в следующем.

Заказчиком необоснованно включены в один лот товары из синтетики и целлюлозы.

По мнению заявителя, указанное обстоятельство не позволяет ООО

«Объединенная Фармацевтическая Группа» принять участие в закупке, что тем самым нарушает права и законные интересы организации. Так, Общество является поставщиком товаров, изготавливаемых исключительно из синтетики.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились,

представили письменные пояснения и на Комиссии указали следующее. Документация об электронном аукционе сформирована в соответствии с действующим законодательством о контрактной системе, а также с учетом потребности лечебного учреждения.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального 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 силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться. Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки. Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Предметом настоящей закупки является поставка расходных материалов к аппаратам «Искусственная почка».

В техническом задании аукционной документации содержится наименование и описание объекта закупки. Так, в соответствии с пунктами 1, 2 технического

задания заказчику требуются низкопоточные капиллярные диализаторы с материалом мембраны «целлюлоза». Также в пунктах 3, 4 указано на необходимость поставки высокопоточного капиллярного диализатора с материалом мембраны «синтетика».

Как следует из пояснений представителя ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа», заказчиком необоснованно включены в один лот товары из синтетики и целлюлозы. Так, Общество является поставщиком товаров, изготавливаемых исключительно из синтетики. Компании, осуществляющие производство расходных материалов из целлюлозы, могут отказаться от продажи своей продукции Обществу. В связи с этим, указанные обстоятельства ограничивают конкуренцию и не позволяют ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» принять участие в закупке, что тем самым нарушает права и законные интересы организации.

Согласно пояснениям представителя заказчика, лечебному учреждению необходимы как товары из синтетики, так и товары, изготавливаемые из целлюлозы. Так, у троих пациентов, получающих сеансы амбулаторного гемодиализа, имеет место быть поливалентная аллергия, результатом которой является непереносимость диализаторов из синтетических материалов. В данной ситуации использование ненатуральных диализаторов может привести к тяжелым негативным последствиям, в том числе к анафилактическому шоку.

Выслушав доводы представителей заказчика и заявителя, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) при проведении торгов в случае закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов товаров, технологически и функционально не связанных с товарами, поставки которых являются предметом торгов.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции взаимозаменяемыми товарами являются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам таким образом, что приобретатель заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе производственном).

При объединении товаров в один лот заказчику необходимо учитывать не только технологическую и функциональную взаимосвязь, но и способность потенциальных участников закупки поставить указанный товар и принять участие в Аукционе.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Таким образом, взаимозаменяемость – это критерий, применяемый в большей степени для экономического обоснования отнесения товаров к одному товарному рынку.

При определении технологической и функциональной взаимосвязи товаров необходимо исходить из совокупности следующих критериев:

- техническая однородность;
- потребительское назначение;
- взаимозаменяемость.

Согласно письму ФАС РФ от 18.04.2011 N АК/14239 «О направлении информации» материал мембраны является основным фактором, определяющим свойства

диализатора: проницаемость для веществ различной молекулярной массы и воды, биосовместимость, тромбогенность.

Выделяют три разновидности материала, из которого может быть изготовлена мембрана, - целлюлозные, полусинтетические, синтетические.

Основная масса современных диализаторов имеют синтетическую мембрану (полисульфон, полиметилметакрилат, полиакрилонитрил и др.), которые взаимозаменяемы между собой, в случаях выявления негативных реакций пациента на другие материалы синтетической мембраны возможно применение конкретной химической структуры материала синтетической мембраны.

Материал изготовления мембран является показателем взаимозаменяемости диализаторов.

По материалу изготовления мембраны следует признавать взаимозаменяемыми все целлюлозные мембраны; взаимозаменяемыми все полусинтетические мембраны; взаимозаменяемыми все синтетические мембраны. Целлюлозные, полусинтетические и синтетические мембраны не являются взаимозаменяемыми между собой (письмо ФАС РФ от 18.04.2011 N АК/14239).

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции ограничение конкуренции выражается в сокращении числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, росте или снижении цены товара, не связанных с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказе хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определении общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иных обстоятельствах, создающих возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установлении органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Исходя из содержания части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе должны быть приложены документы, подтверждающие ее обоснованность.

Однако заявителем не представлены документы, свидетельствующие о наличии в действиях заказчика признаков ограничения конкуренции, предусмотренных статьей 17 Закона о защите конкуренции.

Также в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие невозможность осуществления ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» закупки и дальнейшей поставки заказчику товаров, изготавливаемых из целлюлозы. Более того, заявитель не отрицает возможность приобретения товара для участия в настоящей закупке.

На основании изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России считает доводы жалобы ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» необоснованными, в связи с недоказанностью.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 727/14 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по

рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать доводы жалобы ООО «Объединенная Фармацевтическая Группа» на положения документации об электронном аукционе необоснованными.
Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены комиссии