

## РЕШЕНИЕ

по делу № 197 ж/2012

16 мая 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя	Сапрыкиной	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Комиссии:	Н.В.	
Членов	Новиковой	специалиста 1 разряда отдела контроля
Комиссии:	Н.В.	- государственного и муниципального заказов
		Челябинского УФАС России;
	Кокшаровой	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля
	И.О.	- государственного и муниципального заказов
		Челябинского УФАС России;

рассмотрев жалобу ООО «КХМ», в присутствии:

- представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Челябинская областная клиническая больница», действующего на основании доверенности от 15.05.2013,

- представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Челябинская областная клиническая больница», действующего на основании доверенности от 01.03.2013,

- представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Челябинская областная клиническая больница», действующего на основании доверенности от 11.02.2013,

- представителя Главного управления материальных ресурсов Челябинской области, действующего на основании доверенности от 09.01.2013,

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «КХМ» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0169200000313002114

на поставку шовного материала (далее -аукцион).

Согласно представленным документам 16.04.2013 Главное управление материальных ресурсов Челябинской области объявило о проведении открытого аукциона.

Заказчиком выступило Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Челябинская областная клиническая больница».

Начальная (максимальная) цена контракта – 8 241 032,74 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе – 08.05.2013 в 10:00.

Государственный контракт на момент рассмотрения жалобы ООО «КХМ» не заключен.

Состав аукционной комиссии утвержден приказом заместителя начальника Главного управления материальных ресурсов Челябинской области от б/н.

В жалобе заявитель указал следующее.

В документации об аукционе заказчик в один лот объединил шовный хирургический материал, а также по позиции 120-122 – хирургический жгут, по позиции 76-прокладки хирургические, по позиции 109-110 – электрод для кардиостимуляции, которые технологически и функционально не связаны между собой, что противоречит части 3 статьи 17 Закона о размещении заказов.

Как указал, заявитель общее отнесение указанных товаров к группе «медицинская аппаратура» не позволяет объединять их в один лот в связи с различными функциональными и потребительскими свойствами.

Заявитель указал, что по ряду позиций спецификации документации об аукционе установлены характеристики шовного материала, позволяющие предложить к поставке товар с уникальными характеристиками, запатентованным единственным производителем, что не позволяет принять участие в аукционе потенциальным участникам размещения заказа, в том числе производителям шовного материала в нарушение части 1,2 статьи 17 Закона о размещении заказов.

Кроме того, по ряду позиций спецификации установлены требования, не соответствующие требованиям ГОСТа 26641-85 «Иглы атравматические. Общие технические требования и методы испытаний».

Представитель заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили пояснения по жалобе и пояснили следующее.

Формирование потребности является правом заказчика, поэтому требования к шовному материалу, заложенные в спецификации документации об аукционе, отражают нужды конкретного учреждения здравоохранения.

Кроме того, по позициям, обжалуемым заявителем, возможно предложить к поставке шовный материал не только компании «Johnson and Johnson», но и других производителей: ООО «Б. Браун Медикал», «Tусо», «Covidien».

С учетом изложенного, требования, установленные в документации, полностью

соответствуют потребности заказчика и не приводят к ограничению конкуренции.

Заслушав пояснения заказчика и уполномоченного органа, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов запроса котировок 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 запроса котировок.

Таким образом, для признания нарушения указанной нормы необходимо установление в совокупности четырех квалифицирующих признаков:

- отсутствие технологической взаимосвязи;
- отсутствие функциональной взаимосвязи;
- невзаимозаменяемость;
- ограничение количества участников размещения заказа в виду объединения в один лот товаров, отвечающих указанным выше признакам.

В соответствии с частью 2 статьи 58 Закона о размещении заказов участник размещения заказа, подавший жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Вместе с тем, заявителем не представлено доказательств, в том числе нормативного обоснования, свидетельствующих о том, что закупаемый материал, в том числе прокладки хирургические тефлоновые, хирургический жгут, электрод для кардиостимуляции, технологически и функционально не связанное между собой, что не позволяет сделать вывод об ограничении количества участников размещения заказа и, как следствие, ограничении конкуренции.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Челябинского УФАС России в рамках предоставленной ей компетенции исследует и дает правовую оценку сведениям и документам, представленным заинтересованными лицами при рассмотрении жалобы в целях установления наличия или отсутствия обстоятельств, обосновывающих требования и возражения заинтересованных лиц, и не обязана осуществлять действия, направленные на получение (истребование) дополнительных доказательств по делу.

Кроме того, как следует из извещения о проведении аукциона, предмет

размещаемого заказа относится к коду по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (далее – ОКДП) – 2423939 «Материалы хирургические, средства перевязочные специальные прочие», в соответствии с которым также отсутствует градация между различными видами шовного материала.

Доводы заявителя по позиции 2-4 жалобы, в части установления требований к шовному материалу, который является уникальной разработкой единственного производителя, что приводит к ограничению количества участников размещения заказа, документально не подтверждены.

Доводы заявителя по позициям 5-7 жалобы в части несоответствия характеристик шовного материала по определенным позициям требованиям ГОСТа 26641-85 «Иглы атравматические. Общие технические требования и методы испытаний», являются несостоятельными.

Согласно части 1, пункту 1 части 4 статьи 41.6, части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, 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 характеристик закупаемого товара.

Вместе с тем, несоответствие определенных требований документации об аукционе к шовному материалу условиям указанного ГОСТа не позволяет сделать однозначный вывод о необоснованности потребности заказчика при формировании документации об аукционе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1 Постановлением Госстандарта РФ от 30.01.2004 № 4 «О национальных стандартах Российской Федерации» установлено, что со дня вступления в силу Федерального закона от 27 декабря 2002 года № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании) признать национальными стандартами государственные и межгосударственные стандарты, принятые Госстандартом России до 1 июля 2003 года, которые в соответствии со статьей 12 Закона о техническом регулировании имеют добровольный характер применения.

**2.** В соответствии с частью 1 статьи 41.6, частью 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, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с частью 1, 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.

Основными целями как Закона о защите конкуренции, так и Закона о размещении заказов являются обеспечение единства экономического пространства, защита конкуренции, эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции.

Таким образом, правовое регулирование конкурентных отношений и отношений связанных с размещением заказов, предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

Исходя из толкования указанных норм следует, что запрещаются любые действия которые приводят или могут привести к ограничению (устранению, недопущению) конкуренции, как с точки зрения их фактического, так и возможного влияния на конкурентную среду.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Однако право заказчика, связанное с формированием потребности и установлением требований к поставляемому товару, не должно входить в противоречие с общими принципами законодательства в сфере размещения заказов в части обеспечения потенциальным поставщикам (производителям) гарантий по реализации их права на участие в торгах.

Анализ документов, а также письменных пояснений, представленных заказчиком, свидетельствует, что по ряду позиций спецификации документации об аукционе указаны требования, позволяющие предложить к поставке товар, выпускаемый единственным производителем.

Так, в соответствии с позициями с 1 по 34 спецификации заказчику требуется нить хирургическая рассасывающаяся со следующим определенным составом: нить стерильная хирургическая, синтетическая, рассасывающаяся, плетеная, изготовленная из сополимера на основе полилактина 910 (гликолид 90%, лактид 10%), с покрытием, облегчающим проведение нити через ткани (из сополимера гликолида, лактида и стеарата кальция).

Вместе с тем, исходя из содержания каталога «Шовный хирургический материал. Сшивающие аппараты и кассеты. Специальные перевязочные средства. Изделия для анестезиологии и реаниматологии. Инструменты для лапароскопии. Электрохирургия» выпущенный ЗАО «НДА Деловая медицинская компания», следует, что указанному в документации составу нити соответствует исключительно шовный материал под торговой маркой «Викрил Плюс» производства «Johnson and Johnson» («Ethicon» является структурным подразделением указанного производителя, выпускающим шовный хирургический материал) (С. 249 каталога).

По позициям с 77 по 101 спецификации заказчику требуется нить хирургическая рассасывающаяся со следующим составом: нить стерильная хирургическая, синтетическая, нерассасывающаяся, монофиламентная, изготовленная из полипропилена, идентичная составу нити хирургической рассасывающаяся под торговой маркой «Пролен» производителя «Johnson and Johnson» (С.254 каталога).

Следует отметить, что уникальный состав нити определяет формулу технического решения, которое является основанием для получения производителем патента на полезную модель и для регистрации ее наименования в качестве товарного знака, что подтверждается информацией, содержащейся в каталогах: «Комплексные решения компании ETHICON. Для сердечно-сосудистой хирургии (С. 11, 21 каталога), каталога «Premilene. Гладкий, гибкий, прочный Нерассасывающийся монофиламентный шовный материал из полипропилена. Шовные материалы» (С. 5 каталога).

Кроме того, как показали результаты указанного аукциона в трех заявках, поданных участниками размещения заказа, по позициям указанным выше предложен шовный материал указанных торговых марок, что также свидетельствует о невозможности предложить по указанным позициям товары других производителей, что также подтвердили представители заказчика.

Кроме того, указанное формирование лота приведет к невозможности участия в торгах других хозяйствующих субъектов, в том числе отечественных производителей (официальных представителей), поскольку для участия в аукционе им необходимо приобретать продукцию конкурентов («Johnson and Johnson»).

Таким образом, другие производители шовного материала (их официальные представители на территории РФ), в том числе податель жалобы, не имеют возможности участвовать в размещении данного заказа, поскольку включение указанных позиций в документацию об открытом аукционе не позволяет предложить к поставке шовный материал с другим составом, но обладающим аналогичными функциональными характеристиками, указанными в документации и обеспечивающий одинаковый медицинский результат, что может привести к ограничению количества участников размещения заказа, а следовательно, к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов и части 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

**3.** 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).

Таким образом, расчет начальной (максимальной) цены контракта направлен на получение объективной информации о ценах на закупаемый товар, соответствующий предмету размещения заказа.

При обосновании начальной (максимальной) цены контракта заказчик использовал коммерческие предложения трех организаций: ООО «Уралмедснаб», ООО «Медтек», ООО «Медсервис».

Так, запрос заказчика и ответы, полученные им при обосновании цены контракта, должны соответствовать предмету размещаемого заказа, который в соответствии с пунктом 3 информационной картой документации об аукционе представляет собой поставку шовного материала в количестве 54 124 ед. изм. в соответствии со спецификацией (приложение №1 к информационной карте документации об аукционе в электронной форме).

Вместе с тем запрос заказчика, поименованный как «Заявка ЧОКБ на 2013 год (годовая)», направленный им указанным организациям для расчета начальной (максимальной) цены контракта, содержит указание на конкретные торговые марки шовного материала различных производителей с указанием номеров каталогов продукции производителя по следующим позициям:

- по позициям с 1 по 24 указан шовный материал «Викрил Плюс» производства «Johnson and Johnson»;

- по позициям с 68 по 73 указан шовный материал «Премилен» производства ООО «Б. Браун Медикал»;

- по позициям с 77 по 101 указан шовный материал «Пролен» производства «Johnson and Johnson»;

- по позициям с 111 по 117 указан шовный материал «Этибонд Эксель» производства «Johnson and Johnson»;

- по позициям с 102 по 108 указан шовный материал «Сафил» производства ООО «Б. Браун Медикал» (указанная информация подтверждается письмом производителя от 15.05.2013 № 2013/31, представленным заказчиком).

Анализ ответов, полученных заказчиком, подтверждает указание в коммерческих предложениях ценовых предложений на продукцию конкретных производителей, указанных в запросе.

Таким образом, цена, полученная в ходе произведенного расчета, не является обоснованием начальной (максимальной) цены контракта, соответствующей предмету размещаемого заказа, а общей средней стоимостью конкретной продукции определенной торговой марки, которую указал заказчик в своем запросе, что противоречит части 1 статьи 19 Закона о размещении заказов, а также подтверждает потребность заказчика в приобретении продукции конкретного производителя.

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, нужд бюджетных учреждений»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать доводы жалобы ЗАО «КХМ» на действия заказчика необоснованными в силу недоказанности.
2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение части 1 статьи 41.6, части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 19.1 Закона о размещении заказов, части 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. По результатам рассмотрения жалобы выдать заказчику, уполномоченному органу, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для принятия решения 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

Н.В. Сапрыкина

Члены комиссии:

Н.В. Новикова

И.О. Кокшарова

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 197ж/2013**

**об устранении нарушений законодательства**

**Российской Федерации о размещении заказов**

16 мая 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Сапрыкиной Н.В.	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Новиковой Н.В.	- специалиста 1 разряда отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Кокшаровой И.О.	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

на основании решения Челябинского УФАС России от 16.05.2013 года, принятого по итогам рассмотрения жалобы ООО «КХМ» на действия заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0169200000313002114 на поставку шовного материала (далее - аукцион), в целях устранения нарушений законодательства о размещении заказов,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

#### **1. Государственному бюджетному учреждению здравоохранения «Челябинская областная клиническая больница»:**

**1.1** с момента размещения на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее – официальный сайт) предписания не заключать контракт по результатам проведения аукциона, оформленного протоколом проведения аукциона от 17.05.2013.

**1.2 в срок до 28.05.2013** принять решение об отмене аукциона на право заключения контракта на поставку шовного материала и обеспечить передачу решения об отмене аукциона в Главное управление материальных ресурсов Челябинской области для размещения на официальном сайте в сети «Интернет».

**2. Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области в течение двух рабочих дней после получения** от заказчика решения об отмене аукциона разместить данное решение на официальном сайте в сети «Интернет».

**3. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» с 21.05.2013** обеспечить заказчику и уполномоченному органу возможность исполнения настоящего предписания.

**4. Государственному бюджетному учреждению здравоохранения «Челябинская областная клиническая больница» в срок до 31.05.2013** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения настоящего предписания, а именно сведения о незаключении контракта по итогам аукциона согласно пункту 1.1 настоящего предписания (в случае заключения контракта представить надлежащим образом заверенную копию контракта со всеми приложениями), а также надлежащим

образом заверенную копию решения об отмене аукциона с отметкой о получении данного решения Главным управлением материальных ресурсов Челябинской области.

**5. Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области в срок до 31.05.2013** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения настоящего предписания, а именно скриншоты с официального сайта, подтверждающие размещение решения об отмене аукциона.

**6. ООО «РТС-тендер» в срок до 31.05.2012** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения пункт 3 настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены Комиссии

Н.В. Новикова

И.О. Кокшарова