

РЕШЕНИЕ

по делу № 81/93-2011 о рассмотрении жалобы на нарушение законодательства о размещении заказов

28.11.2011 года

город Тула

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

рассмотрев жалобу ООО «Фарм-Импекс» от 22.11.2011 года исх. № 22/11 (вх. № 4898 от 23.11.2011 года) на действия заказчика - муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Щекинская городская больница» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072), руководствуясь статьёй 60 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 года № 379 «Об утверждении административного регламента 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» (далее - Административный регламент), в присутствии:

- < --- > - главного врача муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Щекинская городская больница» (приказ комитета здравоохранения администрации муниципального образования «г. Щекино и Щекинский район» от 08.12.2003 года № 4621л, приказ комитета здравоохранения администрации муниципального образования Щекинский район от 10.10.2011 года № 160/1п);

- < --- > - представителя муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Щекинская городская больница» (доверенность от 28.11.2011 года № 909);

(ООО «Фарм-Импекс», уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 81/93-2011 (уведомление от 24.11.2011 года исх. № 4/5362), на рассмотрение дела № 81/93-2011 представителей ООО «Фарм-Импекс» не направило),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ООО «Фарм-Импекс» (далее - Заявитель) от 22.11.2011 года исх. № 22/11 (вх. № 4898 от 23.11.2011 года) на действия заказчика - муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Щекинская городская больница» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072) (далее - открытый аукцион в электронной форме).

Заявитель обжалует действия Заказчика, установившего в части V. «Техническое задание на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года» документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) требования к закупаемому товару, по мнению Заявителя, ведущие к ограничению количества участников размещения данного заказа, в связи со следующим:

- В пунктах 4, 5, 6 части V. «Техническое задание на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года» документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) Заказчиком, по мнению Заявителя, установлены характеристики диализаторов, определяющих возможность поставки товара только одного производителя – Fresenius, что приводит к сокращению числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в данном открытом аукционе в электронной форме;

- Заявитель считает, что Заказчиком в один лот объединены взаимозаменяемые расходные материалы (диализаторы, которые являются универсальным видом расходного материала, так как диализаторы различных производителей могут применяться на всех гемодиализных аппаратах) и невзаимозаменяемые (эксклюзивные) расходные материалы (комплект кровопроводящих магистралей AV-SET ONLINE plus 5008R на аппарате 5008R, фильтр DIASAFE plus для системы стерилизации диализата на аппарате 5008R, которые используются только на аппаратах Fresenius).

Указанные действия Заказчика, по мнению Заявителя, нарушают часть 3.1 статьи 34, часть 1 статьи 41.6 Закона, противоречат Федеральному закону от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и влекут невозможность Заявителя принять участие в данном открытом аукционе в электронной форме и предложить к поставке аналогичные (взаимозаменяемые) расходные материалы.

Представители Заказчика, присутствовавшие на заседании Комиссии, не согласились с доводами Заявителя, изложенными в жалобе, в удовлетворении заявленных им требований просили отказать, пояснили следующее.

Объединение в один лот расходных материалов: фистульных игл, артериовенозных линий крови, диализаторов, комплекта магистралей артериовенозных, фильтров для системы стерилизации диализата обусловлено участием вышеназванных расходных материалов в едином технологическом процессе. Таким образом, необходимость включения в один лот всех расходных материалов для проведения процедур гемодиализа продиктована лечебными аспектами процедуры гемодиализа, так как технология гемодиализа подразумевает использование

комплекта определенных стерильных расходных материалов, который включает в себя: диализатор, артериально-венозную магистраль, фистульные иглы, фильтр для системы стерилизации диализата.

Технические характеристики кровопроводящих магистралей AV-SET ONLINE plus 5008R, диализаторов, фильтра DIASAFE plus для системы стерилизации диализата, заявленные Заказчиком к поставке в части V. «Техническое задание на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года» документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072), соответствуют, в том числе, производителю аппаратов «Fresenius AG» (Германия).

В части V. «Техническое задание на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года» документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) по ряду позиций содержится указание на товарный знак, в силу того, что гемодиализ в МБУЗ «Щекинская городская больница» осуществляется, в том числе, на аппаратах «Fresenius 5008 S».

При установлении характеристик в техническом задании к закупаемому расходному материалу Заказчик исходил из того, что на аппаратах «Fresenius 5008 S» могут использоваться преимущественно расходные материалы производства Fresenius. Применение аналогов других производителей исключено по технологии эксплуатации «Fresenius 5008 S», так как использование аналогов может повлечь неправильное функционирование гемодиализной системы и привести к осложнениям в состоянии здоровья пациентов во время проведения гемодиализа.

Кроме того, Заказчик считает, что закупка и использование расходных материалов для проведения гемодиализа того же производителя, что и производитель аппарата искусственная почка, гарантирует надлежащее качество обслуживания пациентов и работоспособность системы проведения гемодиализа.

Изучив представленные Заказчиком в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, выслушав объяснения сторон, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком при размещении вышеуказанного заказа в форме открытого аукциона в электронной форме требований Закона, Комиссия установила следующее.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области не рассматривает доводы Заявителя о нарушении Заказчиком положений Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», так как рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

Извещение и документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072) (далее - документация об открытом аукционе в электронной форме) размещены 17.11.2011 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 187 680,00 рублей.

Изучив документацию об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072), Комиссия установила следующее.

В силу части 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) Закона.

Частью 3.1. статьи 34 Закона предусмотрено, что 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.

Комиссия, рассмотрев документацию об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072), делает вывод о том, что указанная документация не содержит указаний на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты и иных нарушений части 3.1 статьи 34 Закона.

Документов, подтверждающих доводы Заявителя об установлении Заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) требований к поставляемому товару, влекущих за собой ограничение количества участников размещения данного заказа, на заседание Комиссии Заявителем не представлено.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 Закона документация об аукционе должна содержать, в том числе, следующие сведения: требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Следовательно, заказчик формирует техническое задание накупаемую им продукцию руководствуясь, в том числе, собственными потребностями.

Предметом данного открытого аукциона в электронной форме является поставка расходных материалов для гемодиализа, в том числе, диализаторов F6HPS, диализаторов F7HPS, диализаторов F8HPS, комплекта кровопроводящих магистралей AV-SET ONLINE plus 5008R на аппарате 5008R, фильтра DIASAFE plus для системы стерилизации диализата на аппарате 5008R, фистульных игл F-V и A-V, комплекта магистралей артерия/вена AV-SET FMC (FA 204C/FV 204C).

В силу части 3 статьи 34 Закона документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на

поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что характеристики поставляемого товара (диализаторов F6HPS, F7HPS, F8HPS) по позициям 4, 5, 6 части V. «Техническое задание на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года» документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) соответствуют, в том числе, производителю «Fresenius AG» (Германия).

Комиссия принимает во внимание тот факт, что Заказчик в обоснование своей позиции указал, что документация об открытом аукционе в электронной форме в части формирования технического задания разрабатывалась исходя из его конкретных потребностей.

Аппараты искусственная почка, находящиеся в распоряжении Заказчика, представлены, в том числе, производителем Fresenius (Германия).

Применение тех или иных расходных материалов обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с аппаратами искусственная почка производителя Fresenius.

Следовательно, указание Заказчиком характеристик товара (диализаторов F6HPS, F7HPS, F8HPS) по позициям 4, 5, 6 части V. «Техническое задание на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года» документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) обусловлено потребностью заказчика в данных расходных материалах, а также необходимостью обеспечения взаимодействия расходных материалов, необходимых к поставке, с оборудованием («Fresenius 5008 S»), используемым Заказчиком при проведении процедур гемодиализа.

Таким образом, из представленных на рассмотрение Комиссии документов и сведений невозможно сделать вывод об установлении Заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0366300079611000072) требований к техническим и функциональным характеристикам поставляемого товара, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения данного заказа.

Относительно довода Заявителя о включении Заказчиком в один лот различных по функциональным характеристикам товаров Комиссия установила следующее.

Расходные материалы для гемодиализа, а именно: диализаторы, кровопроводящие магистрали, фистульные иглы, фильтры используются в едином технологическом процессе, на связанном с ними технологически и функционально оборудовании, для проведения процедуры лечения почечной недостаточности одному пациенту и предназначены исключительно для гемодиализа. Использование указанных расходных материалов для иных медицинских целей не предусмотрено.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что расходные материалы для гемодиализа, поставка которых является предметом данного открытого аукциона в электронной форме, технически и функционально связаны, следовательно, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Пунктом 1 части 4 статьи 41.8 Закона определено, что первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме при размещении заказа на поставку товара должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

а) согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

В пункте 12 «Требования к содержанию и составу заявки» части III «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме Заказчиком установлено, что первая часть заявки на участие в данном открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе:

1) согласие участника размещения заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе;

2) сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, о размере, об упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме. Указание таких сведений не требуется в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или для использования этого

товара при выполнении работ, оказании услуг (заполняется в соответствии с требованиями Технического задания, являющегося приложением к настоящей документации).

Положениями пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона не предусмотрена возможность Заказчика устанавливать требование о представлении участниками размещения заказа вышеперечисленных сведений в составе первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Таким образом, установив требование о представлении участниками размещения заказа в составе первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме сведений, предоставление которых не предусмотрено положениями пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона, Заказчик нарушил часть 7 статьи 41.8 Закона, согласно которой требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона, не допускается.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 17, 60 Закона и Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Фарм-Импекс» от 22.11.2011 года исх. № 22/11 (вх. № 4898 от 23.11.2011 года) на действия заказчика - муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Щекинская городская больница» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072) необоснованной.
2. В результате проведения Комиссией в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки данного размещения заказа, признать заказчика - муниципальное бюджетное учреждение здравоохранения «Щекинская городская больница» нарушившим часть 7 статьи 41.8 Закона.
3. На основании пункта 1 части 9 статьи 17 Закона выдать заказчику - муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Щекинская городская больница» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений части 7 статьи 41.8 Закона путем аннулирования торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072).

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 60 Закона.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 81/93-2011

28.11.2011 года

город Тула

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: < --- >

на основании решения от 28.11.2011 года по жалобе ООО «Фарм-Импекс» от 22.11.2011 года исх. № 22/11 (вх. № 4898 от 23.11.2011 года) на действия заказчика - муниципального бюджетного учреждения здравоохранения «Щекинская городская больница» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072) и в соответствии с требованиями пункта 1 части 9 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику - муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Щекинская городская больница» устранить нарушение части 7 статьи 41.8 Закона путем аннулирования торгов в форме открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на приобретение расходных материалов для нужд центра гемодиализа МБУЗ «Щекинская городская больница» в 4 квартале 2011 года (заказ № 0366300079611000072).
2. Срок исполнения предписания - не позднее 09.12.2011 года.
3. Заказчику - муниципальному бюджетному учреждению здравоохранения «Щекинская городская больница» уведомить Тульское УФАС России об исполнении пункта 1 предписания в срок не позднее 09.12.2011 года (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение пункта 1 предписания).

В соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей.