

РЕШЕНИЕ

г.Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена «22» декабря 2011

Решение в полном объеме изготовлено «26» декабря 2011

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: (...)

в присутствии представителей:

- Государственного заказчика – ГУЗ Республиканская больница им. В.А. Баранова: (...) (доверенности от 22.12.2011 г.),

в отсутствие представителей заявителя:

- ООО «Фарм-Импекс» (надлежащим образом уведомлено)

рассмотрев жалобу участника размещения заказа – ООО «Фарм-Импекс» (далее – Заявитель) на действия государственного заказчика – ГУЗ «Республиканская больница им. В.А. Баранова» (далее – Заказчик) при размещении заказа в форме открытого аукциона в электронной форме № 0306200013811000602 на право заключения государственного контракта на поставку расходных материалов для отделения гемодиализа № 2 (далее - Аукцион) 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 поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

установила:

В Карельское УФАС России поступила жалоба ООО «Фарм-Импекс» от 14 декабря 2011 года № 15/12 (вх. № 6247 от 19.12.2011).

Доводы жалобы заявителя сводятся к следующему:

Документация об аукционе противоречит требованиям Закона о размещении заказов, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и официальным разъяснениям ФАС России «Разъяснение для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа» направленное сопроводительным письмом в территориальные органы ФАС России от 18.04.2011 № АК/14239, (далее – Разъяснение), поскольку определяет возможность поставки товаров только одного производителя – Фрезениус, исключает возможность предложения аналогичного товара, и ведёт к ограничению конкуренции, в силу следующего:

1) требования к участникам аукциона содержали ограничения:

- по способу стерилизации;

- по коэффициенту ультрафильтрации (КУФ);

- по материалу изготовления мембраны;

- по площади диализатора (по площади мембраны).

2) в один лот объединены универсальные и уникальные расходные материалы, то есть взаимозаменяемые и невзаимозаменяемые.

3) необоснованно установлен код ОКДП -2423960 – материалы и средства медицинские разные прочие, не включенные в другие группировки, поскольку диализатор замещает функцию почек в организме человека, соответственно код ОКПД должен быть 3311268 – аппараты и устройства для замещения функций и систем организма. В соответствии с Правилами формирования начальных (максимальных) цен контрактов на отдельные виды медицинского оборудования для целей их включения в документацию о торгах на поставку такого оборудования, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2011 № 881, при коде ОКПД 3311268 должна быть информация от не менее 5 производителей по ценам предлагающих взаимозаменяемое оборудование.

Таким образом, по мнению Заявителя, при составлении технического задания Заказчиком нарушены требования части 3.1. статьи 34 и части 1 статьи 41.6. Закона о размещении заказов, а также требования Закона о защите конкуренции, т.к. ограничен круг потенциальных участников, в т.ч. нарушены права и законные интересы Заявителя, предлагающего универсальные и взаимозаменяемые диализаторы производителя Allmed.

Представитель Заказчика не согласился с доводами жалобы и пояснил

следующее.

1) При установлении характеристик в техническом задании к закупаемому расходному материалу Заказчик исходил из того, что на аппаратах «Fresenius 4008 S», имеющихся у Заказчика, могут использоваться преимущественно расходные материалы производства Fresenius. Применение аналогов других производителей исключено по технологии эксплуатации «Fresenius 4008 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.

2) Расходные материалы: диализаторы, гемофильтры, магистрали, фистульные иглы, диализные растворы, концентраты используются в едином технологическом процессе, на технологически и функционально связанном с ними оборудовании и предназначены исключительно для гемодиализа. Поэтому объединение в один лот функционально и технологически связанных расходных материалов не нарушает требований законодательства Российской Федерации при размещении заказа на поставку расходных материалов, совместимых с аппаратами «искусственная почка», находящимися на гарантийном обслуживании.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки, Комиссией Карельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее:

Заказчиком 09.12.2011 года на официальном сайте: <http://zakupki.gov.ru> были опубликованы извещение № 0306200013811000602 о проведении Аукциона и документация об аукционе.

Аукцион проводится на электронной торговой площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» (<http://www.sberbank-ast.ru>).

Наименование предмета аукциона: Поставка расходных материалов для отделения гемодиализа № 2.

Начальная (максимальная) цена контракта: 17 948 938,00 руб.

Классификация товаров, работ, услуг: 2423960 Материалы и средства медицинские разные прочие, не включенные в другие группировки

Информация об аукционе:

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме - 10.01.2012 10:00

Дата окончания срока рассмотрения заявок - 12.01.2012

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме - 16.01.2012

Информация о количестве поставляемого товара содержится в разделе 3 «Техническое задание» документации об аукционе.

В документацию об аукционе в электронной форме были внесены изменения в раздел 3 «Техническая часть», где уточнялось, что расходные материалы должны быть совместимыми с аппаратами «Искусственная почка» 4008S, находящимися на гарантийном обслуживании (приказ № 379 от 21.12.2011 г.)

Заслушав доводы сторон, изучив представленные материалы, Комиссия Карельского УФАС России пришла к следующим выводам:

В соответствии со ст. 41.1 Закона о размещении заказов, под открытым аукционом в электронной форме понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в порядке, установленном настоящей главой.

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.

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.

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 соответствии с частью 3 статьи 17 Закона 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.

Таким образом, действующее законодательство позволяет Заказчику формировать предмет заказа (состав лота) путем закупки товаров, которые технологически и функционально взаимосвязаны между собой.

Предметом данного Аукциона является поставка расходных материалов для гемодиализа, в том числе, диализаторов F6HPS, диализаторов F7HPS, диализаторов F8HPS.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что характеристики поставляемого товара (диализаторов F6HPS, F7HPS, F8HPS) в разделе 3 «Техническое задание» документации об аукционе соответствуют, производителю «Fresenius AG» (Германия).

Комиссия принимает во внимание, что Заказчик в обоснование своей позиции указал, что техническое задание разрабатывалось исходя из его конкретных потребностей. Так, в соответствии с договором № 024/2010 от 27.12.2010 года ФГУП «РМП «Медтехника» УД Президента РФ передало в безвозмездное пользование Заказчику на срок 5 лет медицинское оборудование для гемодиализа (10 новых аппаратов искусственной почки 10 кресел диализного типа). В п.2.1.8 указанного договора установлено, что гарантийный срок на оборудование предоставляется на весь срок эксплуатации. И не распространяется на нарушение правил эксплуатации и использование неоригинальных расходных материалов (расходных материалов производителем которых не является фирма производитель передаваемого оборудования). В соответствии с п.2.2.3 договора Заказчик обязуется не использовать неоригинальные расходные материалы. Данное требование является

обязательным условием настоящего договора, связанным с надлежащей эксплуатацией поставляемого оборудования. В инструкции по эксплуатации к аппарату для гемодиализа 4008S также указано, что для него должны применяться оригинальные расходные материалы (ст. 127-139 инструкции). Также в инструкции отражено, что данные расходные материалы прошли необходимое тестирование и подтверждение их использования на оригинальном оборудовании в рамках сертификации в соответствии с нормами ЕС.

Исходя из этого, размещенная Заказчиком документация об аукционе (техническое задание) содержала конкретные требования по коэффициенту ультрафильтрации (КУФ), по материалу изготовления мембраны, по площади диализатора в соответствии с требованиями производителя аппарата 4008S, что не может рассматриваться как ограничение конкуренции.

Согласно ГОСТа Р 51609-2000 «Изделия медицинские. Классификация в зависимости от потенциального риска применения» - аппараты для гемодиализа относятся к изделиям с высокой степенью риска. В соответствии с Отраслевым Стандартом 91500.02.0001.-2003 «Отделение диализа. Общие требования по безопасности» установлены требования по безопасности к расходным материалам и требования к персоналу по обеспечению безопасности, в частности выполнения персоналом требований по безопасности, указанных в эксплуатационной документации на конкретные аппараты, приборы, оборудование.

Также согласно пункту А.9.1 Приложения А к ГОСТ Р ИСО/ТО 16142-2008, утвержденного Приказом Ростехрегулирования от 29.09.2008 г. № 226-ст, если медицинское изделие предназначено для применения в комбинации с другими изделиями или оборудованием, то вся такая комбинация, включая систему соединения, должна быть безопасной и не должна ухудшать функционирование изделия. Любые ограничения применения должны быть указаны на маркировке или в инструкциях к применению.

Таким образом, Заказчик обоснованно руководствовался инструкциями по эксплуатации аппарата. Применение расходных материалов обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с аппаратами искусственная почка производителя Fresenius, используемых Заказчиком.

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.

- основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что расходные материалы для гемодиализа, поставка которых является предметом данного Аукциона, технически и функционально связаны, следовательно, указанный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.
- Комиссии признает также необоснованным довод Заявителя относительно неверного, по его мнению, установления Заказчиком кода ОКДП – 2423960, вместо 3311268, поскольку предметом аукциона является поставка расходных материалов, а не аппаратов и устройств, соответственно в данном случае Заказчик правомерно применил код ОКДП – 2423960 - материалы и средства медицинские разные прочие, не включенные в другие группировки, а не код ОКПД - 3311268 – аппараты и устройства для замещения функций и систем организма.

Учитывая вышеуказанное, признаков нарушения Заказчиком при составлении технического задания документации об аукционе требований части 3.1. статьи 34, части 1 статьи 41.6. Закона о размещении заказов, а также требований части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не установлено.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Фарм-Импекс» на действия государственного заказчика – ГУЗ «Республиканская больница им. В.А. Баранова» при размещении заказа в форме открытого аукциона в

электронной форме № 0306200013811000602 на право заключения государственного контракта на поставку расходных материалов для отделения гемодиализа № 2 необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.