

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена 02 мая 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 16 мая 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя
комиссии:

- Бутенко И.В., начальника отдела контроля монополистической деятельности, заместителя руководителя управления;
- Губановой Р.Ш., начальника отдела контроля органов власти;

- Лепихиной С.Н., ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти;

членов комиссии:

- Лосева В.Г., ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти;

- Рылова А.Д., специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

- Охотниковой Е.В., специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 05-10/34-12, возбужденное по признакам нарушения МБУЗ «Молчановская центральная районная больница» (ул. Димитрова, 34, с. Молчаново, Томская обл., 636330) (далее — МБУЗ «МЦРБ») и Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Молчановского района (ул. Димитрова, 25, с. Молчаново, Томская обл., 636330) (далее — КУМИ Администрации Молчановского района) ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступила жалоба ООО «Медтехника-Томск» (вх. от 16.02.2012 № 675) и дополнения к ней (вх. от 14.03.2012 № 1128) о нарушении антимонопольного законодательства при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования (Извещение № 0165300014412000001) (далее — Аукцион) заказчиком (МБУЗ «Молчановская центральная районная больница») и уполномоченным органом (Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации Молчановского района) путем совершения указанных в жалобе действий, которые привели к ограничению конкуренции среди хозяйствующих

субъектов — поставщиков медицинского оборудования.

В заседаниях Комиссии представитель ответчика (МБУЗ «МЦРБ») представил отзывы, в которых нарушение антимонопольного законодательства не признает по основаниям, изложенным в отзывах, сообщив, в частности, что предмет и техническое задание Аукциона сформированы заказчиком исходя из конкретных потребностей многопрофильного межмуниципального медицинского центра, созданного в соответствии с Постановлением Администрации Томской области от 23.03.2011 № 77а «Об утверждении региональной Программы модернизации здравоохранения Томской области на 2011—2012 годы» на базе МБУЗ «МЦРБ».

Представитель КУМИ Администрации Молчановского района доводы представителя МБУЗ «МЦРБ» поддержал в полном объеме, уточнив, что непосредственного участия в разработке документации об Аукционе не принимал.

Из пояснений, представленных в Комиссию заинтересованным лицом (ООО «Дельрус-Томск») следует, что жалоба заявителя не обоснована, так как установленные в техническом задании документации об Аукционе требования к товару не влекут ограничение количества участников размещения заказа, поскольку поставку необходимого медицинского оборудования способен осуществить помимо ООО «Дельрус-Томск» любой хозяйствующий субъект, обратившийся к производителю, дистрибьютору, поставщику соответствующего оборудования.

Представители заявителя (ООО «Медтехника-Томск») указали, что неправомерные действия заказчика Аукциона и уполномоченного органа лишили ООО «Медтехника-Томск» - поставщика медицинского оборудования, возможности стать участником размещения заказа и участвовать в Аукционе на равных условиях с иными участниками торгов.

В Комиссию заявителем представлены дополнения к жалобе на действия заказчика и уполномоченного органа Аукциона.

Учитывая отзывы и пояснения лиц, участвующих в деле, изучив представленные сторонами документы и материалы, Комиссией установлено следующее.

В феврале 2012 года МБУЗ «МЦРБ» и КУМИ Администрации Молчановского района, являющимися заказчиком и уполномоченным органом, проведен открытый аукцион в электронной форме на поставку медицинского оборудования (Извещение № 0165300014412000001 опубликовано на электронной площадке www.sberbank-ast.ru). По результатам Аукциона в качестве победителя признано ООО «Дельрус-Томск» — единственный участник размещения заказа, с которым МБУЗ «МЦРБ» заключен муниципальный контракт от 05.03.2012 № 1 на поставку медицинского оборудования (цена контракта — 1 856 795,75 руб; срок поставки товара — до 31.03.2012, срок действия контракта — до 31.12.2012).

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников; создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий

участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок; участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

В Извещении о проведении Аукциона определено, что предметом аукциона и заключаемого по его результатам контракта является поставка следующего медицинского оборудования: Кислородный концентратор, Монитор прикроватный, Насос шприцевой с микропроцессорным контролем, Спирометр, 3-канальный электрокардиограф, Стерилизатор паровой круглый горизонтальный, Анализатор газов крови и электролитов, Анализатор билирубина у новорожденных.

Анализ технического задания документации об Аукционе показывает, что товары, составляющие предмет Аукциона (состав единого лота), относятся в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг к различным видам продукции (медицинского оборудования с различными кодами): кислородный концентратор относится к Аппаратам ингаляционного наркоза, вентиляции легких, аэрозольтерапии, компенсации и лечения кислородной недостаточности (ОКДП 3311266); монитор прикроватный и 3-канальный электрокардиограф к Измерительным установкам, комплексам, сигнализаторам, регистраторам, индикаторам (ОКДП 3311228); спирометр, анализатор газов крови и электролитов, анализатор билирубина у новорожденных относятся к Приборам для измерения объема и газового состава выдыхаемого и вдыхаемого воздуха и крови (ОКДП 3311226); насос шприцевой с микропроцессорным контролем к Аппаратам вакуумно - нагнетательным для вливания и ирригации (ОКДП 3311267); стерилизатор паровой круглый горизонтальный к Оборудованию стерилизационному (ОКДП 3311312). Таким образом, указанные товары имеют различное функциональное и технологическое назначение, не являются однородными и взаимозаменяемыми, имеют различные технические и функциональные характеристики и, следовательно, не могут быть включены в один лот, составляющий предмет Аукциона.

Кроме того, в предмете Аукциона заказчик объединил товары, входящие в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг. ОК 004-93 в различные классификационные группы, а именно: монитор прикроватный, 3-канальный электрокардиограф, спирометр, анализатор газов крови и электролитов, анализатор билирубина у новорожденных входят в группу 3311020 «Приборы и аппаратура медицинская диагностическая»; кислородный концентратор и насос шприцевой с микропроцессорным контролем – в группу 3311030 «Приборы и аппаратура медицинская для лечения»; стерилизатор паровой – в группу 3311040 «Оборудование медицинское лабораторное, санитарно-гигиеническое, средства перемещения и перевозок, коляски инвалидные», что также подтверждает различное функциональное и технологическое назначение включенных в предмет Аукциона товаров.

Объединение в предмете Аукциона товаров, относящихся к различным видам медицинского оборудования и входящих в разные группы, имеющих различное функциональное назначение и технологически и функционально не связанных

между собой, привело к сокращению количества хозяйствующих субъектов – потенциальных участников торгов, которые могут принять участие в размещении заказа по отдельным товарам или группам таких товаров, тем самым привело к ограничению конкуренции при проведении Аукциона, что является нарушением ч. 1 ст. 17 Закона «О защите конкуренции». Фактическим подтверждением вышеуказанного является заявление ООО «Медтехника-Томск» об ограничении конкуренции и отсутствии возможности участвовать в Аукционе в связи с невозможностью поставки всего ассортимента продукции, составляющего его предмет, а также количество хозяйствующих субъектов, подавших заявку на участие в размещении заказа и участвующих в Аукционе, сократившихся до одного (ООО «Дельрус-Томск»).

В материалах дела имеются документы, свидетельствующие о проведении заказчиком Аукциона МБУЗ «МЦРБ» мониторинга цен пяти организаций (ООО «Дельрус-Томск», ООО «Орион», ООО «Интер-Этон», ООО «Цита-Дель», ООО «Вктория плюс»), поставляющих медицинское оборудование, для обоснования начальной (максимальной) цены контракта, из которых следует, что ни одна из указанных организаций не представила прайс-лист с полным перечнем товаров, составляющих единый предмет аукциона, что подтверждает доводы об искусственном объединении товаров в один предмет Аукциона, его необоснованном укрупнении и необходимости при проведении торгов формировать вышеуказанные товары в отдельные лоты.

Учитывая доводы ответчика о праве заказчика в соответствии со ст. 10 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») самостоятельно принимать решение при формировании лотов, в том числе в отношении предмета размещаемого заказа, Комиссия пришла к выводу, что несмотря на указанное право заказчика при проведении торгов, заказчик не освобождается от соблюдения правовых норм, установленных другими законами и правовыми актами. Так, например, ст. 17 Закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещены любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Кроме того, из документов, представленных представителями ответчика и другими лицами, участвующими в заседании Комиссии не следует, что оборудование, являющееся предметом Аукциона, предназначено только для работы многопрофильного межмуниципального медицинского центра, созданного на базе МБУЗ «МЦРБ», которое размещено на площадях вышеназванной больницы, и многопрофильность, в соответствии с Постановлением Администрации Томской области от 23.03.2011 № 77а «Об утверждении региональной Программы модернизации здравоохранения Томской области на 2011—2012 годы», состоит из 3-х профилей (травматологический, акушерско - гинекологический, амбулаторный и лечебно- диагностический). Из пояснений представителей ответчика в заседаниях Комиссии следует, что медицинское оборудование, поставка которого является предметом Аукциона, необходима не только для бесперебойного функционирования многопрофильного межмуниципального медицинского центра, но и для использования указанного оборудования в самой МБУЗ «МЦРБ». Из вышеизложенного следует, что объединение всего медицинского оборудования в один предмет Аукциона не основано на потребностях больницы для использования

в работе многопрофильного медицинского центра.

Таким образом, МБУЗ «МЦРБ», объединив в предмете Аукциона товары, различные по своим функциональным характеристикам, совершила действия, имеющие признаки ограничения конкуренции при проведении аукциона путем сокращения числа хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки медицинского оборудования — потенциальных участников размещения заказа отдельной продукции, включенной в единый предмет Аукциона, тем самым нарушило ч. 1 ст. 17 Закона «О защите конкуренции».

Помимо необоснованного укрупнения предмета Аукциона заказчиком в п. 3 Технического задания документации об Аукционе установлены параметры и требования к товару «насос шприцевой с микропроцессорным контролем», анализ которых показывает, что в совокупности указанные параметры соответствуют конкретной модели товара конкретного производителя — шприцевого насоса INJECTOMAT AGILIA (производитель Fresenius Kabi, Франция), а именно: установлен точный размер дисплея 66 мм x 22 мм (128 x 64 пикселей), не допускающий отклонений; максимальная скорость болюса ручного и программируемого ограничена 1200 мл/час.; установлено требование наличия конкретной программы Vigilant Drug Lab: режима введения лекарств, которая является зарегистрированным товарным знаком компании Fresenius Kabi; объем библиотеки лекарств ограничен 150 препаратами при наличии вышеуказанной программы Vigilant Drug Lab; установлено требование наличия защиты поршня шприца от механических ударов Push-Guard, т.е. требование использования конкретной фирменной технологии; определены точные размеры насоса 16-х 345 x 135 мм, не допускающие отклонений.

Кроме того в п. 3 Технического задания Аукциона заказчиком установлены такие требования к товару, как, вес насоса — около 2,15 кг; время заряда батареи — 70% емкости: 8 часов, 100% емкости: 16 часов; наличие сервисной службы и т.д., не предусмотренные требованиями, предъявляемыми Законом «О размещении заказов» к размещению заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме.

В представленных в Комиссию отзывах и пояснениях ответчика отсутствует обоснование необходимости указания точных дискретных (не интервальных) значений технических параметров товара, таких как, размер дисплея, время заряда батареи, внешние параметры насоса, конкретные технологии и программы, а также отсутствует обоснование необходимости установления требования «наличие сервисной службы» к товару - насос шприцевой с микропроцессорным контролем, в то время как такое условие является требованием к производителю или поставщику товара, но не к самому товару, поставка которого является предметом Аукциона.

Из имеющихся в деле материалов следует, что официальным дистрибьютером и поставщиком медицинского оборудования компании Fresenius Kabi VIAL S.A.S. (Франция) является ЗАО «Дельрус» (Россия, г. Екатеринбург, ул. Посадская, 23), которое в соответствии со ст. 9 Закона «О защите конкуренции» входит в одну группу лиц с ООО «Дельрус-Томск», указанные общества имеют одного учредителя ООО «Дельта» (Россия, г. Екатеринбург, ул.Посадская, 23) (данные информационно-аналитической Системы профессионального анализа рынка и компаний СПАРК www.ispark.ru).

Вследствие того, что ООО «Дельрус-Томск» входит в одну группу лиц с ЗАО «Дельрус» - официальным дистрибьютером и поставщиком медицинского оборудования компании Fresenius Kabi, то иным хозяйствующим субъектам — поставщикам медицинского оборудования конкурировать на равных условиях с ООО «Дельрус-Томск» (данная организация указана в обоснование начальной (максимальной) цены контракта) по цене на продукцию, производителем которой является компания Fresenius Kabi, не представляется возможным. Таким образом, довод ООО «Дельрус-Томск» о равных возможностях участия в Аукционе для всех поставщиков медицинского оборудования не является убедительным.

В соответствии с п 3 ст. 34 Закона «О размещении заказов» документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). 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.

Согласно п. 3.1 ст. 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.

Заказчик МБУЗ «МЦРБ», указав в п. 3 технического задания документации об Аукционе параметры конкретного изделия конкретного производителя, соответствующие единственному изделию с конкретным товарным знаком шприцевого насоса INJECTOMAT AGILIA, производство Fresenius Kabi, Франция, таким образом устранив необходимость в сопровождении словами «или эквивалент», создал преимущественные условия участия в Аукционе хозяйствующему субъекту — поставщику товара конкретной торговой марки, тем самым ограничил возможности участия в Аукционе иным хозяйствующим субъектам, готовым предоставить шприцевой насос, который является эквивалентом указанному в техническом задании Аукциона, тем самым нарушил п. 3 и п. 3.1 ст. 34 Закона «О размещении заказов».

Исходя из вышеизложенного, включение заказчиком в п. 3 Технического задания параметров и требований, указывающих на конкретное изделие конкретного производителя (шприцевой насос INJECTOMAT AGILIA производителя Fresenius Kabi, Франция) приводит к ограничению конкуренции среди поставщиков медицинского оборудования — потенциальных участников Аукциона и создает

преимущественные условия участия в торгах хозяйствующим субъектам, которые предложат шприцевой насос конкретной марки INJECTOMAT AGILIA производства Fresenius Kabi, т.е. хозяйствующим субъектам, являющимся официальными представителями компании Fresenius Kabi на территории Российской Федерации. Фактическим подтверждением указанного вывода является единственная заявка от ООО «Дельрус-Томск», поданная на участие в Аукционе.

В соответствии со ст. 42 Закона «О защите конкуренции» в случае, если комиссией не выявлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях одного из ответчиков по делу признаков нарушения антимонопольного законодательства, комиссия выносит определение о прекращении участия такого ответчика в рассмотрении дела. В связи с тем, что документация об Аукционе, в частности определение предмета Аукциона, составление технической части документации об Аукционе, самостоятельно подготовлена его заказчиком – МУЗ «МЦРБ», а уполномоченный орган – КУМИ Администрации Молчановского района в разработке аукционной документации участия не принимал, то Комиссией Томского УФАС России в заседании принято решение и вынесено определение о прекращении участия КУМИ Администрации Молчановского района в качестве ответчика в рассмотрении дела.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссией установлено, что МБУЗ «МЦРБ», объединив в предмете Аукциона товары, относящиеся к различным видам медицинского оборудования и имеющим различное функциональное и технологическое назначение, а также включив в документацию об Аукционе требования, соответствующие конкретному товару конкретного производителя, совершила действия, имеющие признаки ограничения конкуренции при проведении аукциона путем сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в торгах по отдельным товарам или группам таких товаров, и создав преимущественные условия участия в Аукционе хозяйствующим субъектам, предложившим шприцевой насос конкретной марки INJECTOMAT AGILIA производства Fresenius Kabi, Франция. Исходя из понятия, установленного ст. 4 Закона «О защите конкуренции», конкуренция, это - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке, в данном случае заказчиком создана ситуация, когда отдельному хозяйствующему субъекту созданы преимущественные условия участия в указанном Аукционе, что привело к ограничению конкуренции среди поставщиков медицинского оборудования — потенциальных участников Аукциона и является нарушением ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

Основания для выдачи предписания отсутствуют в связи с тем, что муниципальный контракт на поставку медицинского оборудования № 1 от 05.03.2012 заключен, обязательства сторонами исполнены либо исполняются, что подтверждается представленными в Комиссию товарными накладными от 16.03.2012 № Т-00001286, от 26.03.2012 № Т-00001487, от 28.03.2012 №№ Т-00001676, Т-00001638, Т-00001751, Т-00001752, и платежными поручениями от 30.03.2012 № 5099, от 05.04.2012 № 5343.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать, что МБУЗ «МЦРБ» (ул. Димитрова, 34, с.Молчаново, Томская обл., 636330) допущено нарушение ч. 1 ст. 17 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в совершении действий, которые привели к ограничению конкуренции среди хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по поставке медицинского оборудования, при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования (Извещение № 0165300014412000001).

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

4. Иные меры по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции не применять.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Р.Ш. Губанова

С.Н. Лепихина

Члены комиссии

В.Г. Лосев

А.Д. Рылов

Е.В. Охотникова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд.