

13.01.2015 года

г. Тула

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

рассмотрев жалобу Закрытого акционерного общества «Фирма ЕВРОСЕРВИС» (далее – Заявитель, ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС») от 26.12.2014 года исх. № 2085 (вх. № 8120 от 26.12.2014 года) на действия заказчика – Государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 11 г. Тулы», уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200035614009799), руководствуясь статьёй 106 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), в присутствии: < --- >

УСТАНОВИЛА:

26.12.2014 года в Тульское УФАС России поступила жалоба ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС» от 26.12.2014 года исх. № 2085 (вх. № 8120 от 26.12.2014 года) на действия Государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 11 г. Тулы» (далее – Заказчик), государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200035614009799) (далее - аукцион в электронной форме).

Из жалобы следует, что Заявитель считает документацию об аукционе в электронной форме (закупка № 0366200035614009799) несоответствующей требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 Закона, статей 8, 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции».

При этом свои доводы Заявитель обосновывает следующим.

В пункте 3 «Описание объекта закупки (требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара)» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе (в редакции извещения от 18.12.2014 года) установлены следующие требования к поставляемому лекарственному средству:

№ п/п	Наименование показателя	Требуемое значение
1.	Международное непатентованное наименование	Севофлуран
1.1	Лекарственная форма	жидкость для ингаляций
1.2	Дозировка	250мл
	Флаконы оснащены укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом, что обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия закупаемого товара с	

1.3	используемым заказчиком наркозно-дыхательными аппаратами, составляющей частью которых являются испарители Севофлурана «Vapor 2000» (Draeger, Германия). Указанные испарители оснащены штекерно-клапанным типом заливного устройства, образующим единую систему с заливным устройством флаконов, оснащённых соответствующей клапанной укупорочной системой с пружинным возвратом.	Наличие
-----	--	---------

В жалобе Заявитель указывает, что на территории Российской Федерации под МНН Севофлуран зарегистрированы только два препарата с торговыми наименованиями:

1. Севоран, жидкость для ингаляций 250 мл, флаконы № 1 и флаконы № 6, производитель ЭйсикаКуинборо Лимитед (Великобритания);
2. Севофлуран, жидкость для ингаляций 250 мл, флаконы № 6, производитель БакстерХелскэа Пуэрто-Рико (США).

Податель жалобы полагает, что требуемому значению поставляемого лекарственного препарата с МНН Севофлуран «флаконы лекарственного препарата должны быть оснащены укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом» соответствует только одно лекарственное средство с торговым наименованием Севоран производства ЭйсикаКуинборо Лимитед (Великобритания).

Подобное требование к поставляемому товару, установленное в документации об электронном аукционе, по мнению Заявителя, ничем не обусловлено и является необязательным, фактически приводит к ограничению количества участников данной закупки и является нарушением статей 8, 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» и пункта 1 части 1 статьи 33 Закона.

Представитель Заявителя пояснил, что препарат Севофлуран производства БакстерХелскэа Пуэрто-Рико (США) совместим с используемыми Заказчиком наркозно-дыхательными аппаратами за счет того, что при поставке указанного лекарственного препарата, оснащенного горловиной с резьбовым соединением, производителем указанного лекарственного препарата, по предварительному договору с получателем лекарственного препарата, осуществляется предоставление в безвозмездное пользование Заказчику в необходимом количестве испарителей, совместимых с наркозно-дыхательными аппаратами, имеющимися у Заказчика.

Также в ходе заседания Комиссии представитель Заявителя указал, что официальные представители производителя лекарственного препарата Севоран отказываются его реализовывать.

В жалобе Заявитель просит провести внеплановую проверку данной закупки,

выдать предписание Заказчику о необходимости внесения соответствующих изменений в документацию об электронном аукционе.

В ходе заседания Комиссии представитель Заявителя полностью поддержал позицию ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС», изложенную в жалобе.

Представители Заказчика, Уполномоченного учреждения, присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Заявителя, считая, что документация об электронном аукционе полностью соответствует требованиям Закона, представили письменные возражения от 12.01.2015 года исх. № 01-13/1, от 12.01.2015 года исх. № 24 на рассматриваемую жалобу.

При этом представители Заказчика пояснили следующее.

Требования к техническим, функциональным, качественным характеристикам поставляемого товара были сформулированы Заказчиком в соответствии с положениями статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона, с учетом потребностей Заказчика исходя из специфики деятельности Заказчика, имеющегося у Заказчика медицинского оборудования.

Возможность устанавливать параметры необходимого к поставке товара, исходя из своих потребностей, является законодательно закрепленным правом Заказчика, а потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Представители Заказчика пояснили, что у Государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 11 г. Тулы» в операционном блоке имеется 3 наркозно-дыхательных аппарата, которые оснащены испарителями «Vapor 2000» (Draeger, Германия). Указанные испарители оснащены штекерно-клапанным типом заливного устройства, образующим единую систему с заливным устройством флаконов, оснащённых соответствующей клапанной укупорочной системой с пружинным возвратом. При этом флаконы, оснащенные горловиной с резьбовым соединением, не совместимы с наркозными испарителями, оснащёнными штекерно-клапанным типом заливного устройства.

Использование Заказчиком флаконов лекарственного препарата, оснащенных укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом, обусловлено наличием специального устройства системы, которая защищает медицинский персонал, не допуская контакта сотрудников, находящихся в операционной, с жидкостью Севофлуран, исключает переливание жидкости из флакона и не требует дополнительного оборудования помещения (вытяжные шкафы и прочее).

Также представители Заказчика указали, что в соответствии с руководством по эксплуатации наркозно-дыхательных аппаратов, имеющих в собственности у Заказчика, использование принадлежностей, произведенных иными производителями, в том числе, наркозных испарителей, может привести к нарушению надлежащего функционирования медицинского аппарата, равно как в указанном документе содержится положение, в соответствии с которым техническое обслуживание медицинской техники и модификация оборудования должны осуществляться сервисными центрами производителя указанного медицинского оборудования.

Учитывая изложенное, Заказчику необходимо обеспечить взаимодействие имеющегося у Заказчика медицинского оборудования с приобретаемым товаром. Удовлетворить указанную потребность, по мнению представителей Заказчика, возможно только в результате использования флаконов лекарственного препарата, оснащенных укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом, поскольку иные флаконы лекарственного препарата с МНН Севофлуран являются технологически несовместимыми с медицинским оборудованием, находящимся в собственности Заказчика.

Представители Заказчика отметили, что предметом данной закупки является поставка лекарственного препарата Севофлуран. Учитывая, что ни положениями части III «Проект государственного контракта» документации об электронном аукционе, ни положениями документации об электронном аукционе в целом не предусматривается необходимость при поставке лекарственного средства, являющегося предметом закупки, поставка/передача в аренду или безвозмездное пользование медицинского оборудования, в частности наркозных испарителей, Заказчик считает нецелесообразным замену испарителей наркозно-дыхательных аппаратов, имеющихся в настоящее время в собственности Заказчика, приобретенных за счет средств федерального бюджета, на испарители, предоставляемые во временное или безвозмездное пользование третьими лицами.

Кроме этого, представители Заказчика указали, что необходимые к поставке лекарственные препараты находятся в свободном обращении; при обосновании начальной цены контракта Заказчику поступили предложения от 5-ти потенциальных участников определения поставщика (подрядчика, исполнителя), что свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников данной закупки.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Уполномоченным учреждением, Заказчиком требований Закона при проведении вышеуказанного аукциона в электронной форме, Комиссия пришла к следующим выводам.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 11.12.2014 года № 9215 объявлен аукцион в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран; создана Аукционная комиссия по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», определен ее состав.

Извещение и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (далее – документация об электронном аукционе) размещены 12.12.2014 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 (далее – Официальный сайт).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 258 000,00 рублей.

Предметом данного аукциона в электронной форме является поставка лекарственного препарата Севофлуран.

18.12.2014 года в извещение и документацию об электронном аукционе внесены изменения, которые размещены на Официальном сайте 19.12.2014 года.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «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 закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу положений части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, 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.

Исходя из смысла пункта 1 части 1, части 2 статьи 33 Закона потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Следовательно, Заказчик самостоятельно принимает решение по формированию предмета торгов в соответствии с потребностями, спецификой деятельности и с учетом ограничений, установленных законодательством.

Таким образом, Законом не предусмотрены ограничения по включению в документацию об электронном аукционе требований к товару, которые являются

значимыми для Заказчика, отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих государственных функций.

Более того, указание в документации об электронном аукционе требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки прямо предусмотрено положениями Закона. При этом Заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки.

Необходимо отметить, что Заказчик не имеет возможности устанавливать требования к техническим характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупки, а, в свою очередь, положения Закона не обязывают Заказчика при определении характеристик поставляемого товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

В соответствии с требованиями статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона, исходя из потребности Заказчика в приобретаемом товаре, в пункте 3 «Описание объекта закупки (требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара)» части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе (в редакции извещения от 18.12.2014 года) установлены следующие требования к поставляемому лекарственному средству:

№ п/п	Наименование показателя	Требуемое значение
1.	Международное непатентованное наименование	Севофлуран
1.1	Лекарственная форма	жидкость для ингаляций
1.2	Дозировка	250мл
1.3	Флаконы оснащены укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом, что обусловлено необходимостью обеспечения взаимодействия закупаемого товара с используемым заказчиком наркозно-дыхательными аппаратами, составляющей частью которых являются испарители Севофлурана «Vapor 2000» (Draeger, Германия). Указанные испарители оснащены штекерно-клапанным типом заливного устройства, образующим единую систему с заливным устройством флаконов, оснащённых соответствующей клапанной укупорочной системой с пружинным возвратом.	Наличие

При этом в пункте 3 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе (в редакции извещения от 18.12.2014 года) отсутствует указание на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя поставляемого товара.

Лекарственное средство, поставка которого является предметом данного определения поставщика, свободно обращается на фармацевтическом рынке, его реализация входит в Перечень лицензируемых видов деятельности, и, соответственно, поставка данных препаратов может осуществляться лицами, имеющими действующую лицензию на фармацевтическую деятельность или производство лекарственных средств (статья 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

Следовательно, соответствующий хозяйствующий субъект при условии получения им необходимой лицензии имеет возможность осуществлять продажу (поставку) указанного лекарственного средства.

Таким образом, рынок поставок лекарственного препарата с МНН Севофлуран, в частности с требуемым значением «флаконы лекарственного препарата должны быть оснащены укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом» имеет неограниченное количество участников; данные препараты могут быть приобретены как у производителя, так и дистрибьюторов, следовательно, любой участник закупки, обладающий лицензией на фармацевтическую деятельность, вправе приобрести лекарственные средства с указанным МНН и участвовать в объявленном аукционе.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Учитывая, что предметом данного определения поставщика (подрядчика, исполнителя) является право на заключение контракта не на изготовление, а на поставку лекарственного препарата Севофлуран, то участником данной закупки может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовый поставить товар, отвечающий требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющий потребности Заказчика.

Заявителем на заседание Комиссии не представлено объективных доказательств того, что обращение лекарственного препарата Севофлуран во флаконах, оснащенных укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом, на соответствующем рынке невозможно или затруднено. Также не представлено доказательств того, что установление указанных требований фактически ограничивает число потенциальных участников данной закупки, либо создает одним участникам закупки преимущество перед другими.

Комиссия полагает, что требования к поставляемому товару формируются Заказчиком самостоятельно, исходя из потребности Заказчика в приобретении лекарственного препарата Севофлуран во флаконах, оснащенных укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом, которая обусловлена, в том числе,

необходимостью обеспечения взаимодействия имеющегося у Заказчика медицинского оборудования с приобретаемым товаром. Следовательно, указание в описании объекта закупки требуемого значения поставляемого лекарственного препарата с МНН Севофлуран «флаконы лекарственного препарата должны быть оснащены укупорочной системой с клапаном и пружинным возвратом» не противоречит нормам Закона, а доводы Заявителя о нарушении Уполномоченным учреждением, Заказчиком положений Закона путем установления в документации об электронном аукционе требований к товару, влекущих за собой ограничение количества участников закупки, являются недоказанными и, как следствие, необоснованными.

Кроме этого, Заявитель не предоставил в Тульское УФАС России как доказательств, подтверждающих факт обращения ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС» к производителю или к официальным представителям производителя лекарственного препарата Севоран производства ЭйсикаКуинборо Лимитед (Великобритания) с целью приобретения производимого или реализуемого ими товара, так и документального подтверждения того, что производителем или официальными представителями производителя лекарственного препарата Севоран производства ЭйсикаКуинборо Лимитед (Великобритания) было отказано ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС» в поставке вышеуказанных лекарственных препаратов.

Следовательно, довод жалобы о нарушении Заказчиком, Уполномоченным учреждением требований Закона в ходе заседания Комиссии не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Комиссия по контролю закупок 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.

2. Признать жалобу Закрытого акционерного общества «Фирма ЕВРОСЕРВИС» от 26.12.2014 года исх. № 2085 (вх. № 8120 от 26.12.2014 года) на действия заказчика – Государственного учреждения здравоохранения «Городская больница № 11 г. Тулы», уполномоченного учреждения – государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Севофлуран (закупка № 0366200035614009799) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.