

РЕШЕНИЕ

07.03.2012

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере размещения заказов (комиссия Томского УФАС России) в составе:

председателя комиссии:	Алиева Р.А.,	заместителя руководителя — начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,
членов комиссии:	Ураевой Л.Р.,	заместителя начальника отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,
	Константинова В.А.,	главного специалиста — эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,
	Литосовой Л.А.,	ведущего специалиста — эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,
	Звонилова С.А.,	специалиста — эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,
	Саналовой О.В.,	специалиста — эксперта отдела экономического анализа,

при участии представителей:

заказчика — ОГБУЗ «Томская областная клиническая больница», Водянкиной Елены Анатольевны (Доверенность №20 от 05.03.2012), Лапицкой Ольги Савельевны (доверенность №18 от 05.03.2012), Карымова Дмитрия Юрьевича (доверенность №19 от 05.03.2012), Ткалич Ларисы Михайловны (доверенность №17 от 05.03.2012),

уполномоченного органа — Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области, Савченко Галины Ивановны (Доверенность №3 от 27.01.2012),

ОГБУ «Центра государственного заказа» — Киселевой Марии Анатольевны (доверенность б/н от 05.03.2012),

в отсутствие представителей заявителя ООО «ВестКом» (г. Москва), уведомленного должным образом о месте и времени рассмотрения дела (ЛУ/939 от 02.03.2012),

рассмотрев жалобу ООО «ВестКом» (г. Москва) (дело №03-10/21-12) на действия уполномоченного органа - Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области (государственный заказчик — ОГБУЗ «Томская областная клиническая больница»), при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных в 2012 году для нужд Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения Томской областной клинической больницы (извещение 0165200000512000033),

УСТАНОВИЛА:

02.03.2012 (вх.940) в Томское УФАС России поступила жалоба от ООО «ВестКом» (далее - заявитель) на действия уполномоченного органа - Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области (государственный заказчик — ОГБУЗ «Томская областная клиническая больница»), при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных в 2012 году для нужд Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения Томской областной клинической больницы (извещение №0165200000512000033), нарушающие по мнению заявителя законодательство в сфере размещения заказов. Жалоба подана должным образом и в определенный законодательством о размещении заказов срок.

В своей жалобе заявитель сообщил, что уполномоченный орган допустил нарушения следующих (обязательных к применению) актов: Разъяснения ФАС России от 18.04.11 для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ рынка медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа (Приложение к сопроводительному письму от 18.04.2011 Исх.№АК/14239), Федеральный закон от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон 94-ФЗ, Федеральный закон №135-ФЗ от 26.07.06 «О защите конкуренции».

По мнению заявителя, нарушения вышеуказанных нормативных документов заключаются в следующем:

Согласно заключению экспертной группы ФАС России (куда вошли высококвалифицированные специалисты в области нефрологии, в том числе, заведующий кафедрой нефрологии ГД Первого МГМУ им. Сеченова, профессор Шилов Е.М — приложение №2 к разъяснениям), на основании которых составлены Разъяснения ФАС России от 18.04.11, допускается следующая детализация характеристик и параметров диализаторов (п.2.3.1 «Взаимозаменяемость диализаторов» Разъяснений ФАС России от 18.04.11):

По коэффициенту ультрафильтрации (КУФ) признаются взаимозаменяемыми низкопоточные диализаторы с КУФ менее 20 мл на 1 мм рт. ст. в час; среднепоточные диализаторы с КУФ от 20 до 40 мл на 1 мм рт. ст. в час; высокопоточные диализаторы с КУФ более 40 мл на 1 мм рт. ст. в час.

По материалу изготовления мембраны признаются взаимозаменяемыми все целлюлозные мембраны; полусинтетические мембраны; синтетические мембраны.

По площади поверхности мембраны признаются взаимозаменяемыми все диализаторы с площадью мембраны до 0,5 кв. м включительно; с площадью мембраны более 0,5 кв. м и шагом площади мембраны не более 0,1 кв. м.

По способу стерилизации признаются взаимозаменяемыми диализаторы, стерилизованные автоклавированием (паром) и радиационным (гамма-облучением) способами.

По объему заполнения признаются взаимозаменяемыми все диализаторы от 100 мл и более. Диализаторы с объемом заполнения до 100 мл применяются в педиатрии и не взаимозаменяемы с диализаторами с объемом заполнения более 100 мл.

Заявитель считает, что ФАС России указал, что для закупки требуемых к поставке диализаторов достаточно прописать в техническом задании лишь вышеуказанные характеристики в вышеуказанных диапазонах. Указание в техническом задании иных характеристик излишне и недопустимо, т. к. не влияет на процедуру гемодиализа, но при этом резко ограничивает количество участников размещения заказа, ведет к ограничению конкуренции и к закупке расходных материалов по завышенным ценам.

По мнению заявителя уполномоченный орган указал дополнительное требование к диализаторам: а именно, прописал клиренсы, что недопустимо и грубо нарушает Разъяснения ФАС России от 18.04.11. Также уполномоченным органом была допущена излишняя детализация по магистралям и иглам, что является ограничением конкуренции и нарушением обязательных к применению Разъяснений ФАС России, которые приведут к растрате бюджетных средств и закупке расходных материалов по максимальной цене.

Заявитель просит приостановить размещение заказа до рассмотрения по существу, выдать Департаменту тарифного регулирования и государственного заказа Томской области предписание об устранении, указанных в настоящей жалобе, нарушений, а также о проведении процедур размещения заказов в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов и Рекомендаций ФАС России от 18.04.2011.

Представитель уполномоченного органа в письменном виде и в заседании по рассмотрению дела №03-10/21-12 просит признать жалобу ООО «ВестКом» необоснованной ввиду следующего:

П.1 ч.4 ст.41.6 Закона 94-ФЗ установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме (далее - Документация) должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Вышеуказанные требования установлены заказчиком в Техническом задании Технической части документации об открытом аукционе в электронной форме (далее - Техническое задание).

Представитель уполномоченного органа считает, что требования к техническим характеристикам товара, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) и качественным характеристикам товара, указанные в Техническом задании, установлены в соответствии с требованиями Закона 94-ФЗ, письма Федеральной антимонопольной службы от 18.04.2011 года №АК/14239 «Разъяснение для использования территориальными органами ФАС России при определении товарных границ медицинского оборудования и рынка расходных материалов для гемодиализа», не противоречат Закону 94-ФЗ и не ограничивают количество участников размещения заказа.

Основным элементом расходного материала для проведения процедуры диализа, осуществляющим функцию фильтрации крови, является диализатор, в котором происходит очищение крови от токсинов. Диализаторы являются важнейшим и наиболее дорогостоящим компонентом расходного материала, эффект лечения в существенной степени зависит от характеристик диализатора и его мембраны.

Требования, указанные заказчиком в Техническом задании, к коэффициенту ультрафильтрации (КУФ), площади поверхности мембраны, способу стерилизации диализаторов не противоречат Закону 94-ФЗ и Разъяснению ФАС.

Требования к клиренсу: мочевины, креатинина, фосфата, витамина В12 диализаторов, указанные в Техническом задании, установлены не в конкретных значениях, а ограничены лишь нижним пределом, что позволяет участнику размещения заказа предложить к поставке любой товар, имеющий значение клиренса не менее установленного.

По информации, имеющейся у заказчика, диализаторы как минимум двух производителей соответствуют характеристикам, указанным в Техническом задании: Xevonta HI 23 производителя B.Braun (Германия) и Rhexeed-25AX производителя Asahi Япония.

Требования, указанные заказчиком в Техническом задании, к комплекту кровопроводящих магистралей, иглам фистульным, также установлены в полном соответствии с требованиями действующего законодательства и не влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Представитель уполномоченного органа сообщил, что по результатам исследования рынка, проведенного по инициативе заказчика с целью подготовки обоснования начальной (максимальной) цены договора были получены коммерческие предложения от трех поставщиков на поставку диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, являющихся предметом аукциона, что также свидетельствует о том, что требования документации не ограничивают количество участников размещения заказа.

Представители заказчика в письменном виде и в заседании по рассмотрению дела №03-10/21-12 просили признать жалобу ООО «ВестКом» необоснованной ввиду следующего:

В соответствии со ст.41.6 Закона 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 ст.34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.2 ст.34 Закона 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

В техническом задании аукционной документации по позициям №№1, 2, 3, 4, 5, 6 установлены требования к нижним пределам клиренсных характеристик диализаторов. Данная возможность установления требований к клиренсам не противоречит совместному заключению специалистов в области нефрологии, на которое ссылается заявитель.

В техническом задании аукционной документации по позиции №7 «Комплект кровопроводящих магистралей» указаны следующие характеристики: диаметр наносного сегмента 8 мм, диаметр венозной ловушки 22 мм, 2 гидрофобных фильтра, объем заполнения - более 100 мл, пластиковая игла для заполнения, фильтр-сетка в венозной ловушке.

В данном случае диаметр наносного сегмента 8 мм и диаметр венозной ловушки 22 мм определяют совместимость с аппаратом Fresenius 4008S. 2 гидрофобных фильтра устанавливаются на датчиках артериального и венозного давления и предотвращают попадание крови из системы в датчик давления. Артериальная ловушка необходима для улавливания пузырьков воздуха перед диализатором, что предотвращает образование микропены в диализаторе и затем в венозной ловушке. Однако не все магистрали имеют артериальную ловушку. Наличие фильтр-сетки в венозной ловушке необходимо для фильтрации крови и улавливанию тромбов перед возвращением ее пациенту. Для того, чтобы заполнить систему физраствором и подготовить ее к диализу, необходима игла с резьбой. При отсутствии иглы для заполнения используется фистульная игла и расход фистульных игл возрастает значительно. Коннектор для рециркуляции необходим для подготовки системы и диализатора к процедуре диализа. Проводится циркуляция физраствора перед диализом в системе для наиболее полной отмычки системы от стерилизанта. При отсутствии коннектора для циркуляции необходим стерильный мешок для слива физраствора, при этом значительно возрастает расход физраствора. Таким образом все установленные характеристики отвечают потребностям заказчика предъявляемым к качеству товара.

В техническом задании аукционной документации по позициям №№8-13 указаны такие характеристики, как наличие пластикового зажима на магистрали, с дополнительной перфорацией, вращающиеся крылышки.

Пластиковый зажим на фистульной игле обязателен для безопасного начала и завершения процедуры гемодиализа. Дополнительная перфорация фистульной иглы необходима для обеспечения адекватного забора крови и предотвращения прилипания иглы к стенке сосуда из-за отрицательного давления. Вращающиеся крылышки иглы обеспечивают правильность пункции артерио-венозной фистулы и минимизации травматизации сосуда. Это также является характеристиками отвечающими потребностям заказчика предъявляемым к качеству товара.

Представители заказчика считают, что указанные в документации требования к качеству товара не нарушают п.3.1 ст.34 Закона 94-ФЗ и п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135 ФЗ «О защите конкуренции», так как на рынке существует множество организаций, способных осуществить поставку диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных по характеристикам, указанным в аукционной документации, в том числе: ООО «ЭМСИПИ-Медикейр», ООО «Развитие», ООО «Диамед Сибирь» и другие компании (предложения перечисленных поставщиков приложены к отзыву).

Изучив доводы жалобы ООО «ВестКом», представителей, присутствующих в заседании, проведя внеплановую проверку на основании ч.5.ст.17 Закона 94-ФЗ всех материалов размещения заказа на поставку диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных в 2012 году для нужд Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения Томской областной клинической больницы (извещение 0165200000512000033), комиссия Томского УФАС России установила:

Извещение № 0165200000512000033 о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об открытом аукционе в электронной форме опубликованы на сайтах zakurki.gov.ru и электронной площадки www.fts-tender.ru 15.02.2012.

Максимальная цена государственного контракта составляет 28 755 000,00 рублей.

Заказчик: ОГБУЗ «Томская областная клиническая больница».

Уполномоченный орган: Департамент тарифного регулирования и государственного заказа Томской области.

Предмет контракта: поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных в 2012 году для нужд Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения Томской областной клинической больницы.

Изучив документацию об открытом аукционе в электронной форме (далее — Документация) Комиссия Томского УФАС России установила, что техническая часть Документации утверждена только заказчиком ОГБУЗ «Томская областная клиническая больница» (далее — ОГБУЗ ТОКБ), а не уполномоченным органом, то есть, заявитель неправильно определил субъект, нарушивший по его мнению требования Закона 94-ФЗ при установлении требований к товарам.

Согласно п.1 ч.4. ст.41.6 Закона 94-ФЗ заказчик обязан установить требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам товара, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться. Таким образом, объем установленных требований к характеристикам товара соотнесен в первую очередь к потребностям заказчика и иным образом Законом 94-ФЗ не регулируется.

ФАС России, в своем разъяснении об обязательном применении требований к взаимозаменяемости расходных материалов для гемодиализа, устанавливает допустимую детализацию характеристик и параметров диализаторов, кровопроводящих магистралей, фистульных игл с целью недопущения ограничения конкуренции на рынках расходных материалов.

В Разъяснениях были определены характеристики низкопоточных, среднепоточных и высокопоточных диализаторов не взаимозаменяемых между собой, которые также влияют на взаимозаменяемость диализаторов, к ним относятся коэффициент ультрафильтрации (КУФ), материал мембраны, площадь поверхности мембраны, способ стерилизации, объем заполнения.

В соответствии с Совместным заключением специалистов в области нефрологии (далее - Заключение), привлеченных к подготовке Разъяснений (приложение к Разъяснениям) допустимая детализация для диализаторов имеет следующие характеристики и параметры, а именно разделение: по коэффициенту ультрафильтрации КУФ 0-20, 20-40 и более 40мл/час/мм рт.ст.; по материалам мембраны: целлюлозные, полусинтетические и синтетические; по площади поверхности мембраны до 0,5 м², затем площади с шагом 0,1м² с диапазоном +0,1м²; по стерилизации с использованием этиленоксида и без использования (паром или радиационным способом); по объему заполнения: до 100 мл (педиатрические) и более 100 мл. При этом в Заключении содержится предупреждение, что Разъяснениями запрещена более подробная детализация выше перечисленных параметров.

Кроме того, в Заключении указано, что заказчик обязан обеспечить качество медицинской услуги, поэтому в соответствии с требованиями п.4 ст.41.6 Закона 94-ФЗ Документация должна содержать требования к качеству и функциональным характеристикам товара. В Заключении сделан вывод о том, что установление только нижних пределов клиренсных показателей (по мочеvine, по креатинину, по фосфатам, по витамину В12) обосновано для выбора диализаторов оптимальной производительности для получения качественной медицинской услуги и исключает признаки нарушения антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов при проведении торгов, когда «под техническое задание подпадает только один из производителей».

Комиссия Томского УФАС России проверила техническую часть Документации на ограничения, предусмотренные Разъяснением и Заключением, и пришла к выводу, что в техническом задании аукционной документации по позициям №№1, 2, 3, 4, 5, 6 установленные

требования к техническим, функциональным характеристикам диализаторов не нарушают ограничений, установлены с учетом взаимозаменяемости, при этом в полном соответствии с Заключением установлены требования к качественным характеристикам, путем установления нижних пределов клиренсных характеристик диализаторов.

В позиции №7 комплект кровопроводящих магистралей, техническая характеристика — объем заполнения — более 100 мл и указание на совместимость с аппаратом «Искусственная почка 4008S» производства фирмы «Фрезениус» указывает на взаимозаменяемость магистралей и допускается Разъяснением. Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что остальные требования: диаметр насосного сегмента 8мм, диаметр венозной ловушки 22мм, 2 гидрофобных фильтра, наличие артериальной ловушки, коннектор для рециркуляции, пластиковая игла для заполнения, фильтр-сетка в венозной ловушке, установлены в соответствии с потребностью заказчика к оказанию с помощью комплекта более качественной медицинской услуги, общепринятой в медицинском обслуживании, то есть являются качественными требованиями к составу комплекта, при этом эти требования не указывают на единственного производителя, так как комплекты в указанном составе предлагаются многими производителями кровопроводящих магистралей (подтверждающие документы представлены заказчиком на заседании по рассмотрению дела №03-10/21-12).

Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что требования к характеристикам фистульных игл в позициях 8-13 технического задания, обжалованные заявителем: «с пластиковым зажимом на магистрали, с дополнительной перфорацией, вращающиеся крылышки», также установлены в соответствии с потребностью заказчика к оказанию более качественной медицинской услуги, общепринятой в медицинском обслуживании, то есть являются требованиями к качественным характеристикам фистульных игл, установленными в соответствии с п.1 ч.4 ст.41.6 Закона 94-ФЗ. Такие иглы общедоступны и установленные требования не указывают на единственного производителя (подтверждающие документы представлены заказчиком на заседании по рассмотрению дела №03-10/21-12), поэтому не нарушают положения ч.3.1 ст.34 Закона 94-ФЗ, запрещающей устанавливать требования к товару, влекущие за собой ограничение количества участников размещения заказа.

На основании установленного и руководствуясь ч.6 ст.60, ч.5 ст.17, ст.41.6 Закона 94-ФЗ, комиссия Томского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ВестКом» на действия уполномоченного органа — Департамента тарифного регулирования и государственного заказа Томской области и государственного заказчика — ОГБУЗ «Томская областная клиническая больница», при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных в 2012 году для нужд Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения Томской областной клинической больницы (извещение №0165200000512000033) необоснованной.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

Алиев Р.А.

Ураева Л.Р.

Константинов В.А.

Литосова Л.А.

Звонилов С.А.

Саналова О.В.