

РЕШЕНИЕ
по делу № 03-10/03-11

07.02.2011

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председателя комиссии:

Алиев Р.А., заместитель руководителя — начальник 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;

Рылова А.Д., специалиста-эксперта отдела контроля государственных закупок и земельных отношений;

Аникеевой О.В., специалиста 1 разряда отдела контроля государственных закупок и земельных отношений,

при участии представителей: заказчика ОГУЗ «Томская областная клиническая больница» К. (доверенность от 04.02.2011 № <...>), В. (доверенность от 04.02.2011 № <...>), заявителя ООО «Арсенал» К. (доверенность от 07.02.2011 № <...>), уполномоченного органа С. (доверенность от 11.01.2011 № <...>), специализированной организации К. (доверенность от 07.02.2011), участника размещения заказа ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС» О. (доверенность от 04.02.2011 № <...>),

рассмотрев дело № 03-10/03-11, возбужденное по жалобе ООО «Арсенал» (649002, Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина Г.И., д. 29) на действия государственного заказчика ОГУЗ «Томская областная клиническая больница» при проведении открытого аукциона «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование» (РН0740001000342),

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступила жалоба ООО «Арсенал» (вх. № 487 от 01.02.2011) на действия государственного заказчика ОГУЗ «Томская областная клиническая больница» при проведении открытого аукциона (далее ОГУЗ ТОКБ) «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование» (РН0740001000342), по мнению заявителя, нарушающие законодательство в сфере размещения заказов.

В своей жалобе ООО «Арсенал» указывает на следующее:

Предмет аукциона, в частности: Лот № 1 — «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала)».

В соответствии со ст.8 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 № 94-ФЗ), ООО «Арсенал» также претендует на заключение контракта на поставку расходных материалов для государственных нужд по указанному аукциону и может поставить необходимое гемодиализное оборудование.

Документация об аукционе по Лоту № 1, в частности по характеристикам расходных материалов ограничивают количество участников размещения заказа, и указывают на возможность поставки товара и оборудования от одного производителя (производитель Fresenius).

В лоте № 1 закупается несколько разновидностей расходного материала, включая эксклюзивный —

магистралей замещения SafeLine, который является невзаимозаменяемым (позиция 17).

Диализатор и иные виды расходного материала являются универсальными, могут поставляться от разных производителей независимо от аппаратов, на которых будут использоваться. Данный довод подтвержден самим заказчиком, который вынес в отдельный лот позицию по закупке фильтра Diasefe plus, которая также является невзаимозаменяемой.

Объединение в едином лоте, указанных расходных материалов, в том числе универсальных (диализатор), и невзаимозаменяемых к аппарату искусственная почка, влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа, что является нарушением требований ст. 1, ч.3.1 ст.34 Закона № 94-ФЗ, противоречит целям эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулировании такого участия, развития добросовестной конкуренции, а также нарушает требование п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Федеральный закон «О защите конкуренции»).

Согласно рекомендациям ФАС России при закупках расходных материалов, не допускается детализация характеристик, ограничивающих конкуренцию, а также объединение в один лот товаров, которые не имеют аналогов.

На основании изложенного заявитель просит вывести в отдельный лот позицию с невзаимозаменяемым расходным материалом SafeLine.

В ходе заседания комиссии представитель заявителя поддержал доводы изложенные в жалобе, а также уточнил свои требования: согласно ст.9 Закона № 94-ФЗ заказываемая на аукционе продукция не может передаваться в безвозмездное пользование. В лоте № 1 присутствует гемодиализное оборудование, передаваемое в безвозмездное пользование.

На основании пп. «г» п.2 ч.1 ст.23 Федерального закона «О защите конкуренции» и ст.17 Закона № 94-ФЗ, заявитель просит:

признать не соответствующим законодательству Российской Федерации действия ОГУЗ ТОКБ;

обязать ОГУЗ ТОКБ внести изменения в аукционную документацию, выделив в отдельные лоты позиции с невзаимозаменяемыми расходным материалом SafeLine.

Представители ОГУЗ ТОКБ представили письменный отзыв на жалобу, а также устно пояснили:

Заказчик в своей деятельности использует аппарат «Искусственная почка» 4008S производства фирмы «Фрезениус», соответственно вправе указать в документации о необходимости совместности расходных материалов с конкретным оборудованием.

Согласно ч.2.1 ст.10 Закона № 94-ФЗ при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении аукциона, в документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Закупаемые расходные материалы: диализаторы, магистралей, фистульные иглы, являются одноразовыми и используются в едином технологическом процессе, на связанном с ним технологически и функционально оборудовании, для проведения процедуры лечения почечной недостаточности одному пациенту и предназначены исключительно для гемодиализа. Использование данных расходных материалов для других целей не предусмотрено.

Представители ОГУЗ ТОКБ указывают, что согласно ч.2 ст.34 Закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Согласно п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции», при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, если иное не установлено федеральным законом.

На российском рынке существует множество организаций, способных поставить расходный материал для гемодиализа на условиях объявленного аукциона, а именно: ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС», ООО «МЕДИС», ФГУП «РМП «Медтехника» Управления делами президента РФ и др.

Представители ОГУЗ ТОКБ считают, что документация об аукционе «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому

обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование» составлена в соответствии с требованиями Закона № 94-ФЗ и без нарушений норм Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссия Томского УФАС России, изучив материалы дела и сведения, содержащиеся в жалобе, заслушав представителей ОГУЗ ТОКБ и заявителя, установила следующее.

«28» декабря 2010 года в информационном бюллетени «Госзаказ Томской области» и на официальном сайте Администрации Томской области в сети «Интернет» было размещено извещение о проведении открытого аукциона «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование» (РН0740001000342) для нужд государственного заказчика ОГУЗ «Томская областная клиническая больница», с начальной (максимальной) ценой контракта по Лоту № 1 — 15 173 468,26 руб.

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, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Заказчик, руководствуясь вышеизложенной нормой Закона № 94-ФЗ в документации об аукционе по Лоту № 1 установил, что предметом поставки является поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование.

Согласно требованиям заказчика, поставщик осуществляет поставку комплектов расходных материалов с одновременной передачей гемодиализного оборудования в безвозмездное пользование, согласно техническому заданию документации об аукционе.

В соответствии с ч.3 ст.34 Закона № 94-ФЗ 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с ч.2 настоящей статьи.

В п.17 технического задания документации об аукционе по Лоту № 1 указана магистраль замещения SafeLine в количестве 2200 штук. В качестве параметров эквивалентности магистрали замещения SafeLine указано, что она должна быть совместима с аппаратом «Искусственная почка» 4008S производства фирмы «Фрезениус». Таким образом, заказчиком установлены параметры эквивалентности поставляемого товара. Кроме того, представитель заявителя не представил доказательств, что магистраль замещения SafeLine является эксклюзивным товаром и является невзаимозаменяемым.

В соответствии с ч.3.1 ст.34 Закона № 94-ФЗ 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.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Представителями заказчика представлены письма от трех потенциальных участников (ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС», ООО «МЕДИС», ФГУП «РМП «Медтехника» Управления делами президента РФ), которые согласны поставить товар, на условиях объявленных в извещении о проведении открытого

аукциона в полном объеме. Данное обстоятельство подтверждает наличие конкурентного рынка на товары, которые являются предметом поставки по открытому аукциону.

Комиссия Томского УФАС России установила действия заказчика, при формировании документации об открытом аукционе, направленных на недопущение ограничения или устранение конкуренции, а также направленных на создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Комиссия Томского УФАС России не выявила в действиях государственного заказчика ОГУЗ «Томская областная клиническая больница» при проведении открытого аукциона «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование» нарушений законодательства в сфере размещения заказов и антимонопольного законодательства при подготовке и утверждению документации об аукционе.

Руководствуясь п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции», ч.2.1 ст.10, ч.2, 3, 3.1 ст.34, ч.6 ст.60 Закона 94-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Арсенал» на действия государственного заказчика ОГУЗ «Томская областная клиническая больница» при проведении открытого аукциона «Поставка диализаторов, комплектов магистралей, игл фистульных, концентратов для гемодиализа, магистралей замещения с передачей гемодиализного оборудования (с оказанием комплекса услуг по его техническому обслуживанию: ввод в эксплуатацию, инструктаж медицинского персонала) в безвозмездное пользование» по Лоту № 1 необоснованной.