

РЕШЕНИЕ № 08-01-65

«12» апреля 2010 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Сухоплюев Д.В. - заместитель начальника отдела государственного заказа, член Комиссии;

Ланцев Е.С. - ведущий специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии,

в присутствии представителя подателя жалобы ООО НПФ «Технахим»;

в присутствии представителя заказчика МУЗ «Городская клиническая больница № 11»,

в присутствии представителей уполномоченного органа - департамента по социальной политике мэрии г. Новосибирска,

рассмотрев жалобу ООО НПФ «Технахим» на действия департамента по социальной политике мэрии г. Новосибирска при проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для аппаратов «Искусственная почка» Dialog+,

УСТАНОВИЛА

16.03.2010г. на официальном сайте для размещения информации о размещении заказов www.zakaz.novo-sibirsk.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для аппаратов «Искусственная почка» Dialog+. Начальная (максимальная) цена контракта по лоту № 1 - 35 020 630 рублей.

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО НПФ «Технахим» с жалобой на действия департамента по социальной политике мэрии г. Новосибирска при проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для аппаратов «Искусственная почка» Dialog+.

Жалоба ООО НПФ «Технахим» сводится к следующему. ООО НПФ «Технахим» просит обратить внимание, что в томе 3 «Техническая часть» документации приведены требования к товарам лота № 1 соответствующие характеристикам диализаторов только одной фирмы «Vi Braun». ООО НПФ «Технахим» утверждает, что на российском рынке товары этой фирмы свободно не продаются. ООО НПФ «Технахим» считает, что требования, указанные заказчиком в техническом задании, являются нарушением части 3.1 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ «О

размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон № 94-ФЗ), т.к. ограничивают количество участников размещения заказа.

Согласно части 3 ст. 17 ФЗ 135 «О защите конкуренции», при проведении торгов «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 является предметом торгов». ФАС РФ подчеркивает, что при объединении в размещаемом заказе технологически связанных одноразовых компонентов расходных материалов для гемодиализа в единый лот, эти компоненты расходных материалов должны быть связаны не только технологически, но и функционально.

Податель жалобы утверждает, что концентраты функционально не связаны с другими товарами лота № 1, т.к. каждый из них имеет функцию, отличающуюся от функции концентратов. Изменение каких-либо свойств концентратов, например, замена ацетатного концентрата на бикарбонатный или изменение прописи концентрата не вызывает соответствующего изменения свойств диализаторов.

Податель жалобы считает, что все расходные материалы для гемодиализа можно считать технологически связанными косвенно через участие их в необходимой последовательности различных процессов и методов производства продукции (проведения процедуры гемодиализа). Необходимости наличия всех расходных материалов для проведения процедуры гемодиализа некоторые заказчики принимают за наличие не только технологической, но и функциональной связи между ними. Однако возможность толкования косвенной технологической связи, таким образом, может привести к включению в один лот не только всех расходных материалов, но и различных лекарственных средств, применяемых при проведении процедуры гемодиализа и других необходимых при этом материалов.

С учетом изложенного, ООО НПФ «Технахим» считает, что «Сухой ацидный (кислотный) концентрат для гемодиализа» должен быть выделен в отдельный лот.

На жалобу ООО НПФ «Технахим» поступило возражение от департамента по социальной политике мэрии г. Новосибирска, в котором сообщается следующее.

Департамент по социальной политике мэрии г. Новосибирска сообщает, что в соответствии с частью 2.1 статьи 10 Федерального 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.

Согласно частям 1, 2 статьи 34 Федерального 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. Документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Уполномоченный орган утверждает, что имеет право самостоятельно принимать решение при формировании лотов, в том числе, в отношении предмета размещаемого заказа, включая начальную (максимальную) цену контракта, сроков и иных условий поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг с учетом ограничений, установленных законодательством.

В соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2007 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

Уполномоченный орган просит обратить внимание, что при разработке и утверждении документации открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на поставку расходных материалов для аппаратов «искусственная почка» Dialog+ заказчик сформировал лоты в строгом соответствии с действующим законодательством и экономической целесообразностью - где выделил три лота. В частности, в лот № 1 включены расходные материалы для проведения программного гемодиализа гемодиализации (14 250 процедур) на аппарате «искусственная почка» Dialog +, в лот № 2 включены средства для дезинфекции и очистки гидравлической системы аппаратов «искусственная почка», в лот № 3 центральные венозные катетеры для гемодиализа. Данные лоты сформированы с учетом однородности товаров, подлежащих поставке, а также с учетом технологической и функциональной связи с предметом торгов (ч.3 ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ) и экономической целесообразностью.

Уполномоченный орган считает, что доводы заявителя о том, что позиции лота № 1 обязательно должны быть связаны между собой технологически и функционально - необоснованны на основании того, что заявитель неверно трактует норму материального права (ч.3 ст. 17 № 135-ФЗ) – в данной норме установлено требование о наличии технологической и функциональной связи товаров с предметом торгов, из этого не следует, что все товары лота должны иметь одинаковое индивидуальное функциональное назначение (на что делает упор заявитель – приводя в пример узкое индивидуальное назначение концентрата и диализатора). Все позиции лота № 1 имеют общее единое функциональное назначение, единый лечебный процесс - процесс гемодиализа, гемодиализации. Относительно включения сухого ацидного (кислотного) концентрата в состав лота заказчик поясняет, что для лечения больных с хронической почечной недостаточностью применяется технология диализа – метода очистки крови при помощи аппарата «искусственная почка». Технология гемодиализа подразумевает помимо оборудования использование определенных расходных материалов. Уполномоченный орган просит учесть, что каждый компонент комплекта для диализа является неотъемлемым функциональным элементом в работе аппарата «искусственная почка», а любой из компонентов комплекта для диализа не имеет какого-либо иного функционального назначения. Отсутствие даже одного компонента расходных материалов делает в принципе невозможным проведение процедуры гемодиализа.

Уполномоченный орган отмечает, что доводы заявителя, как и утверждение ООО НПФ «Технахим» о том, что оно не может приобретать какие-либо товары с целью дальнейшей перепродажи в больницу - документально не подтверждены, соответственно, это субъективное мнение заявителя, не подлежащее рассмотрению.

Изучив представленные материалы и выслушав доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Довод заявителя о том, что заказчик установил технические характеристики расходных материалов таким образом, что они соответствуют только расходным материалам марки «Bi Braun», не нашел своего подтверждения в ходе рассмотрения жалобы.

Довод заявителя о том, что у ООО НПФ «Технахим» отсутствует возможность предложить к поставке расходные материалы таких производителей как: «Bi Braun», «Fresenius» и т.д., по причине того, что данные производители не реализуют расходные материалы любому потенциальному поставщику, также не нашел своего подтверждения, т.к. доказательств этому не представлено.

Комиссия Новосибирского УФАС России рассмотрела довод ООО НПФ «Технахим» о неправомерности включения концентратов для гемодиализа в один лот с диализаторами, магистралями, и другим гемодиализным оборудованием и установила следующее.

Концентраты являются сырьем для приготовления диализирующего раствора, необходимого для функционирования расходного материала диализатора. Основным требованием к концентратам является требование эквивалентности (соответствия) соотношения солей в концентрате соотношению, заявленному заказчиком. При этом отсутствует требование их совместимости с расходными материалами и аппаратом «Искусственная почка» того или иного производителя. С учетом изложенного, включив в один лот концентрат для гемодиализа с диализаторами, магистралями, и другим гемодиализным оборудованием, заказчик ограничил количество участников размещения заказа. Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что концентрат как химическое вещество (в отличие от иных расходных материалов, представляющих собой составные части оборудования) подлежит выделению в отдельный лот.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать жалобу ООО НПФ «Технахим» на действия департамента по социальной политике мэрии г. Новосибирска при проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для аппаратов «Искусственная почка» Dialog+ частично обоснованной.

При проведении внеплановой проверки на основании ч.5 ст.17 Федерального закона №94-ФЗ иных нарушений не установлено.

Руководствуясь ч.6 ст.60, ч.5, ч.9 ст.17 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА

Выдать заказчику – МУЗ «Городская клиническая больница № 11», уполномоченному органу – департаменту по социальной политике мэрии г. Новосибирска предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

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

Председатель Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии
Сухоплюев

Д.В.

Е.С. Ланцев

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-59

об устранении нарушения законодательства о размещении заказов

«12» апреля 2010 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Сухоплюев Д.В. - заместитель начальника отдела государственного заказа, член Комиссии;

Ланцев Е.С. - ведущий специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии,

на основании своего решения № 08-01-65 от 12.04.2010г. по жалобе ООО НПФ «Технахим» на действия департамента по социальной политике мэрии г. Новосибирска при проведении открытого аукциона на поставку расходных материалов для аппаратов «Искусственная почка» Dialog+,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

МУЗ «Городская клиническая больница № 11», а также уполномоченному органу – департаменту по социальной политике мэрии г. Новосибирска устранить нарушения Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Кодекса РФ об административных правонарушениях, а именно:

- не включать в состав одного лота товары, работы, услуги, технологически и функционально не связанные между собой;
- аннулировать результаты торгов по лоту № 1;
- не совершать действий, направленных на заключение и исполнение контракта по лоту № 1.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 27.04.2010 г. с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание. За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.

Председатель Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии

Д.В. Сухоплюев

Е.С. Ланцев

-прекратить нарушение п.4 ч.4 ст.21 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, в извещении указывать объем оказываемых услуг;

- прекратить нарушение ч.4 ст.25 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, не требовать от участников размещения заказа документы и сведения, не предусмотренные ч.3 ст.25 Федерального закона № 94-ФЗ;

- аннулировать результаты данного открытого конкурса;

- не совершать действий, направленных на заключение и исполнение контракта по результатам данного открытого конкурса.

Комиссии по размещению заказов хозяйственного управления мэрии г. Новосибирска устранить нарушения Федерального закона № 94-ФЗ, а именно:

- прекратить нарушение ч.2 ст.28 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, оценивать заявки участников размещения заказа в соответствии с критериями и в порядке, установленными конкурсной документацией;
- прекратить нарушение ч.2 ст.26 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, на процедуре вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе присутствующим при вскрытии таких конвертов участникам размещения заказа объявлять о возможности изменить или отозвать поданные заявки;
- прекратить нарушение ч.5 ст.26 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, объявлять условия исполнения муниципального контракта, указанные в заявках участников размещения заказа и являющиеся критериями оценки заявок на участие в конкурсе;
- отменить решения комиссии по размещению заказов, зафиксированные в протоколах вскрытия конвертов с заявками на участие в данном открытом конкурсе от 26.03.2010г., рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 30.03.2010г., оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 02.04.2010г.,

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 30.04.2010 г. с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание. За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.

Председатель Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии

Д.В. Сухоплюев

Е.С. Ланцев