

РЕШЕНИЕ

13 апреля 2010 года

г. Смоленск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Смоленского УФАС России, в составе <...>

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (приказ Смоленского УФАС России № 106 от 01.07.2008) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и во исполнение положений статьи 60 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), рассмотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО НПФ «Технахим» (вх. от 06.04.2010 № 1151/03) на действия муниципального заказчика – МЛПУ «Клиническая больница № 1», уполномоченного органа – отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на закупку расходных материалов для оказания населению Смоленской области услуг по лечению больных хронической недостаточностью программным гемодиализом по лоту № 3,

УСТАНОВИЛА:

ООО НПФ «Технахим» (далее – заявитель) в своей жалобе, озвученной в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов представителем Общества, указывало на нарушения муниципальным заказчиком – МЛПУ «Клиническая больница № 1» и уполномоченным органом - отделом муниципального заказа Администрации города Смоленска положений части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов, согласно которой, конкурсная документация не должна содержать указание на товарные знаки, 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.

Со слов представителя заявителя по лоту № 3 муниципальным заказчиком были установлены к поставке товарные позиции № 1, № 2, № 3 соответственно:

- набор сухих солей для приготовления концентрированного раствора для аппарата «искусственная почка» Кислотный компонент на 100 литров готового раствора. Ионный состав готового раствора при разведении в пропорции 1:1,225:32,775 совместно с бикарбонатным компонентом, моль/л, Na-138, K-2,0, Mg-0,5, Ca-1,5, Cl-109,0, HCO₃-32,0, CH₃COO-3,0;

- набор сухих солей для приготовления концентрированного раствора для аппарата «искусственная почка» Кислотный компонент на 100 литров готового раствора. Ионный состав готового раствора при разведении в пропорции 1:1,225:32,775 совместно с бикарбонатным компонентом, моль/л, Na-138, K-2,0, Mg-0,5, Ca-1,75, Cl-109,0, HCO₃-32,0, CH₃COO-3,0;

- раствор солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора Кислотный компонент (упаковка 10 литров). Ионный состав готового раствора при разведении в пропорции 1:1,225:32,775 совместно с бикарбонатным компонентом, моль/л, Na-138, K-2,0, Mg-0,5, Ca-1,75, Cl-109,0, HCO₃-32,0, CH₃COO-2,12, C₄H₆O₄-0,44, Глюкоза – 5,5.

В состав закупаемого раствора солей с глюкозой (позиция № 3) для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора входил обязательный компонент – янтарная кислота (C₄H₆O₄). При этом основными требованиями к концентратам являлось требование к его составу.

По мнению заявителя, установленное в техническом задании конкурсной документации требование о наличии в составе закупаемого раствора солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора (позиция № 3) янтарной кислоты, указывает на определенного производителя – ООО НПО «Нефрон», поскольку только у этого предприятия зарегистрирован данный состав («Ацидосуцинат» ККг-Ауя-1, регистрационное удостоверение № 04126 от 06.02.2009 Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития).

Кроме того, данный состав в качестве способа получения кислотного компонента для бикарбонатного гемодиализа запатентован в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за № 2311202, что не позволяет его использование без согласия патентообладателя – ООО НПО «Нефрон». Приобретение Обществом данной продукции у единственного производителя и патентообладателя невозможно, так как ООО НПО «Нефрон» само участвует в торгах подобного рода.

В ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов заявитель также сообщил, что такое формирование лота приводит к отсутствию реальной возможности поставить товары иных производителей по позициям №№ 1, 2 лота № 3 и нарушает положения части 2.1 статьи 22 Закона о размещении заказов. Кроме того, это создает ООО НПО «Нефрон» преимущественные условия участия в торгах по лоту № 3 и ограничивает доступ к участию в торгах другим участникам размещения заказа, что может привести к ограничению конкуренции, и нарушает также положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На заведомое ограничение конкуренции при формировании лота № 3 также указывает тот факт, что количество закупаемого раствора солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора, содержащего янтарную кислоту составляет всего 30 литров (3 канистры по 10 литров), то есть на шесть полноценных процедур гемодиализа.

Таким образом, по мнению заявителя, в результате объединения в один лот раствора солей с глюкозой (позиция № 3) для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора с янтарной кислотой не имеющего эквивалента, а также защищенного патентом на изобретение, указывающим на конкретного производителя с другими растворами, имеющими эквивалентные товары приводит к ограничению числа участников размещения заказа, и как следствие, к ограничению конкуренции при проведении торгов.

На основании вышеизложенного, заявитель просит провести внеплановую проверку муниципального заказчика при размещении обжалуемого заказа на закупку расходных материалов для оказания населению Смоленской области услуг по лечению больных хронической недостаточностью программным гемодиализом по лоту № 3, а также выдать обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в конкурсную документацию путем выделения позиции № 3 по лоту № 3 «Раствор солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора», содержащего янтарную кислоту, в отдельный лот.

В ходе рассмотрения жалобы представитель уполномоченного органа – начальник отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска по сути жалобы пояснил, что закупка расходных материалов для оказания населению Смоленской области услуг по лечению хронической почечной недостаточностью программным гемодиализом проводилась путем открытого конкурса. Разработку технического задания к конкурсной документации осуществлял муниципальный заказчик.

Также представитель уполномоченного органа пояснил, что ООО НПО «Нефрон» является владельцем патента на способ получения концентрированного кислотного компонента для бикарбонатного гемодиализа, а не патента на зарегистрированный состав «Ацидосукцинат», как утверждает в жалобе заявитель.

Представители муниципального заказчика в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пояснили, что данное техническое задание разрабатывали они. При этом, со слов представителя муниципального заказчика, раствор солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора, содержащий янтарную кислоту закупался в небольшом количестве 30 литров в пробных целях. Представители заказчика также подтвердили тот факт, что при формировании приобретаемого раствора с янтарной кислотой, был взят состав концентрированного гемодиализирующего раствора «Ацидосукцинат», производимый ООО НПФ «Нефрон», однако они не предполагали, что составленное таким образом техническое задание по лоту № 3 может привести к ограничению количества участников размещения заказа.

В ходе внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов при размещении заказа, являющегося предметом рассмотрения жалобы, проведенной в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее.

Муниципальным заказчиком - МЛПУ «Клиническая больница № 1» в адрес уполномоченного органа – отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска была направлена заявка на размещение муниципального заказа на право заключения муниципального контракта на закупку расходных материалов для оказания населению Смоленской области услуг по лечению больных хронической недостаточностью программным гемодиализом путем проведения открытого конкурса.

Согласно техническому заданию конкурсной документации одним из товаров (расходных материалов), закупаемых по лоту № 3 (позиция № 3), был раствор солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора, в состав которого входила янтарная кислота (C4H6O4).

Заявителем направлялся запрос о разъяснении положений конкурсной документации. Согласно ответу уполномоченного органа - отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска объединение закупаемых по лоту № 3 наборов сухих солей для приготовления концентрированного раствора для аппарата «искусственная почка» и раствора солей с глюкозой для

приготовления кислотного компонента диализирующего раствора Кислотный компонент в один лот не ведет к ограничению конкуренции.

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на основании представленных на заседание документов и информации установила, что состав закупаемого раствора с содержанием янтарной кислоты не может производиться на территории Российской Федерации без согласия ООО НПО «Нефрон» в связи с тем, что использование данной кислоты в гемодиализирующем растворе запатентовано Обществом (регистрационное удостоверение № 2009/04126 от 06.02.2009 Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития).

Учитывая вышеизложенное, включение в состав лота № 3 позиции № 3 (раствор солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора с янтарной кислотой (C4H6O4)) не дает возможности принять участие в торгах другим участникам размещения заказа, и поставить отдельно товары, указанные в позициях № 1 и № 2.

Данный факт подтверждается также тем, что в соответствии с Протоколом вскрытия конвертов от 06.04.2010 № 1 на участие в открытом конкурсе по лоту № 3 была подана заявка только одного участника размещения заказа – ООО НПФ Нефрон».

Таким образом, муниципальным заказчиком – МЛПУ «Клиническая больница № 1» и уполномоченным органом – отделом муниципального заказа Администрации города Смоленска при установлении требований в технической части конкурсной документации к составу закупаемого раствора солей с глюкозой для приготовления кислотного компонента диализирующего раствора (позиция № 3 по лоту №3) были нарушены положения части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов, согласно которой конкурсная документация не должна содержать указание на товарные знаки, 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.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к выводу о том, что муниципальным заказчиком и уполномоченным органом были нарушены права и законные интересы заявителя.

Изучив все материалы по жалобе, выслушав представителей заявителя и ответчика, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО НПФ «Технахим» на действия муниципального заказчика – МЛПУ «Клиническая больница № 1», уполномоченного органа – отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на закупку расходных материалов для оказания населению Смоленской области услуг по лечению больных хронической недостаточностью программным гемодиализом по лоту № 3, обоснованной.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – МЛПУ «Клиническая больница №1» и уполномоченного органа – отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска нарушения части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов.

3. Выдать муниципальному заказчику – МЛПУ «Клиническая больница №1» и уполномоченному органу – отделу муниципального заказа Администрации города Смоленска Предписание об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов путем отмены протокола вскрытия конвертов и протокола рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе по лоту № 3, а также внесения изменений в конкурсную документацию, исключающих нарушения части 3 статьи 22

Закона о размещении заказов и продления срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе по лоту № 3 в соответствии с действующим законодательством в сфере размещения заказов.

Согласно части 9 статьи 60 Закона о размещении заказов решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Подписи членов комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 21-Г.З.-10

о прекращении нарушения законодательства

в сфере размещения заказов

13 апреля 2010 г.

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе <...>

на основании своего решения от 13 апреля 2010 года, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО НПФ «Технахим» на действия муниципального заказчика – МЛПУ «Клиническая больница № 1», уполномоченного органа – отдела муниципального заказа Администрации города Смоленска при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на закупку расходных материалов для оказания населению Смоленской области услуг по лечению больных хронической недостаточностью программным гемодиализом по лоту № 3, в части нарушения законодательства о размещении заказов, и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 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),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному заказчику – МЛПУ «Клиническая больница № 1», уполномоченному органу – отделу муниципального заказа Администрации города Смоленска устранить нарушения Закона о размещении заказов:

1. Отменить протокол вскрытия конвертов и протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе по лоту № 3.

2. Привести конкурсную документацию в соответствие с требованиями Закона о размещении заказов путем внесения изменений, исключающих нарушения части 3 статьи 22 данного закона.

3. Продлить срок подачи заявок на участие в открытом конкурсе по лоту № 3 в соответствии с действующим законодательством в сфере размещения заказов. При этом поданные ранее заявки возвращаются участникам размещения заказа с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки.

В течение трех рабочих дней со дня получения настоящего предписания представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства его исполнения.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания территориального органа органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Подписи членов комиссии <...>