

20 марта 2009 г., г.Уфа

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии – Ишбулатов Р.А., заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

члены Комиссии:

Дудина Ю.А. -заместитель руководителя –начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Шакирьянова А.А.- начальник отдела контроля размещения государственного заказа;

Саляхутдинова Р.Ф.- начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

Алексеева Г.А.- заместитель начальника отдела контроля размещения государственного заказа;

Борисов Н.Н. - начальник отдела естественных монополий и финансовых рынков;

секретарь комиссии – специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа Гирфанов А.М.,

при участии представителей:

от ГУЗ "Республиканский кардиологический центр"-Латыпов и.З., Юзлукбаева Г.Р., Дмитриев А.В., Насырова Г.Л., Ожгихин С.Н. – зав. отделением гемодиализа (Доверенность от 02.02.2009 № 01-13/167);

от ООО НПФ "Технахим" директор Слета Т.М.,

рассмотрев жалобу ООО НПФ "Технахим", поступившую в адрес Башкортостанского УФАС России на действия организатора аукциона- заказчика ГУЗ Республиканский кардиологический центр по размещенному заказу -открытому конкурсу № 1 на право заключения государственных контрактов на поставку расходных материалов и запасных частей для аппаратов "Искусственная почка" в лечебно-профилактические учреждения Республики Башкортостан (заказ № 8347211) (далее – аукцион № 1) и открытому конкурсу № 3 на право заключения государственных контрактов на поставку расходных материалов и запасных частей для аппаратов "Искусственная почка" в лечебно-профилактические учреждения Республики Башкортостан (далее – аукцион № 3).

у с т а н о в и л а:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба от ООО НПФ "Технахим" (далее –Заявитель) на действия организатора торгов, государственных заказчиков по указанному размещенному заказу методом открытого аукциона.

Заявитель Обжалует действия Заявителя: нарушение Государственным заказчиком и Организатором торгов норм, содержащихся в части 2, части 3.1 и части 3 статьи 34 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), статьи 17 ФЗ-135, что влечет за собой ограничение количества участников размещения заказов.

Заявитель указывает, что на официальном сайте Республики Башкортостан для размещения заказов было размещено извещение о проведении аукциона и документация об аукционе № 1, в которую затем были внесены изменения и дополнения.

Заявитель указывает, что Раздел V документации об аукционе (с изменениями) в описании лотов № 8, 15, 29, 33 содержатся указания на товарные знаки, фирменные наименования товара, наименование производителей, которые не сопровождаются словами "или эквивалент", несмотря на то, по мнению заявителя, что все товары этих лотов имеют эквиваленты.

Заявитель также указывает, что предметом торгов по лотам №15,29,33 являются товары: "Бикарбонатный концентрат: картридж BiCart (720 гр.) и "Кислотный концентрат: наборы сухих солей КК-А-10-100. Состав № 14", по лоту № 8-товары: "Бикарбонатный концентрат BiBaG 650g для 4008" и " смесь сухих солей для приготовления жидкого кислотного концентрата диализирующего раствора (СН3СОО - 6.00 - mmol/l, HCO3 - 32.00 - mmol/l, Na-140.00 mmol/l,К -2.00 mmol/l, Mg 1"- 1.00 mmol/l, CL- 109.50 mmol/l ,Ca - 1,75 mmol/l 1, Глюкоза- 1.00 g/l) AF72".

Отсутствие описания требований к товару (картриджам BiCart, BiBag, концентрату КК-А-1-100) или текста "или эквивалент" практически исключает участие в торгах по этим лотам ООО НПФ "Технахим", являющегося производителем концентратов, в том числе эквивалентов кислотных концентратов КК-А-1-100 и AF-72. Поскольку НПФ не имеет возможности приобрести картриджи BiCart и BiBag. Представительства в России производителей этих картриджей отказываются их продавать или предлагают заведомо невыгодные условия, в отличие от условий, предлагаемых своим региональным "дилером".

Исходя из изложенного, ООО НПФ "Технахим" были направлены Заказчику запросы № 12-09 и № 13-09, в которых содержалась просьба внести изменения в аукционную документацию, дополнив ее текстом "или эквивалент". ГУЗ "Республиканский кардиологический центр" (организатор торгов и заказчик) отказался это сделать, ссылаясь на несовместимость предлагаемых НПФ товаров с оборудованием компаний "Fresenius" и "Сатъго". При этом вывод о несовместимости сделан лишь на основе того, что в руководствах пользователей оборудованием этих фирм- производителей нет рекомендаций использовать предлагаемые НПФ товары, как нет в руководствах и рекомендаций использовать расходные материалы уважаемых, но конкурирующих с ними производителей. В то же время, рекламируя собственные изделия (устройства), эти фирмы указывают на возможность их использования на аппаратах других производителей.

Так, фирма "Сатъго" в информации, размещенной на ее сайте, говорит о том, что картридж BiCart можно использовать "практически с любыми диализными аппаратами других производителей, имеющими стандартный держатель бикарбонатного картриджа", аналогичные картриджи других производителей могут быть использованы на аппаратах Gambro. В качестве примеров «других производителей» можно привести фирму "Fresenius Medical Care" с картриджем Flexicart и фирму "Serumwerk Bernburg Yertribs GmbH" с картриджем DiaCart.

В случае сухих кислотных концентратов AF-72, КК-А-1-100, БК-3С, БК-1СГ, D-209 и других, в отличие от картриджей, понятия "совместимость с аппаратом", "адаптированность к аппарату", по мнению заявителя, не имеют смысла, поскольку кислотные концентраты представляют собой наборы сухих солей, не присоединяемые перед применением к аппарату. Соли расфасованы в пакеты, пакеты упакованы в коробки. Перед применением сухие концентраты растворяются в отделении диализа ЛПУ, и в виде концентрированного раствора подаются в аппарат на разведение и смешивание с жидким основным концентратом для получения диализирующего раствора. Эквивалентность для кислотных концентратов - это соответствие состава концентрата составу, заявляемому Заказчиком в аукционной документации. Заказчики заявляют состав концентрата обычно в виде состава диализирующего раствора, как это сделано в лоте № 8. Этого вполне достаточно для поставки эквивалентного товара.

Таким образом, по мнению заявителя, вывод Организатора торгов и Заказчиков об отсутствии эквивалентов картриджей BiCart и BiBag, а также концентратов AF-72 и КК-А-1-100 ошибочен.

Заявитель считает, вышеописанные действия Организатора торгов, Заказчиков ограничили конкуренцию при проведении торгов ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в торгах по отдельным товарам и нарушили наши права и законные интересы как потенциального участника размещения заказа.

Также Заявитель считает, что действиями Организатора торгов и Заказчиков, ограничивающими конкуренцию по формированию

лотов в аукционе № 3. В этом аукционе все товары, имеющие и не имеющие эквиваленты, подлежащие поставке в одно ЛПУ и в один срок, объединены в один лот.

Жалоба подана в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов. Информация о поступлении жалобы, дате, месте и времени ее рассмотрения в соответствии с ч.1 ст.60 Закона о размещении заказов была размещена на официальном сайте Российской Федерации.

В соответствии с выданным Башкортостанским УФАС России уведомлением от 17.03.2009г. исх. № 7/1644 о приостановлении процедуры размещения заказа до рассмотрения жалобы по существу и запросом необходимой информации Организатором торгов и Заказчиком 19.03.2009г. вх. № 2370 представлены документы и сведения по указанному выше аукциону, в том числе возражения на жалобу ООО НПФ "Технахим".

Организатор торгов считает жалобу необоснованной и подлежащей отклонению по основаниям: Согласно ст.43 "Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан" – в практике здравоохранения используются методы профилактики, диагностики, лечения, медицинские технологии, лекарственные средства, иммунобиологические препараты и дезинфицирующие средства, разрешенные к применению в установленном порядке. Не разрешенные к применению, но находящиеся на рассмотрении в установленном порядке методы диагностики, лечения и лекарственные средства могут использоваться в интересах излечения пациента только после получения его добровольного письменного согласия. ЛПУ и врач несут ответственность за причинение вреда здоровью граждан.

Пациенты, получающие программное лечение гемодиализом, частично утратили трудоспособность, все находятся на инвалидности (3, 2, 1 группы). Проводимое лечение направлено на поддержание жизнеспособности и качества жизни.

Гемодиализ - процедура, основанная на диффузии и очищении крови через полупроницаемую мембрану с помощью диализирующего раствора и удаления продуктов метаболизма организма (мочевина, креатинина, мочевой кислоты и других веществ), задерживающихся в крови при почечной недостаточности. Медицинская технология приготовления диализирующего раствора представляет собой сложный процесс смешивания составляющих компонентов в аппарате одновременно с очищенной водой в определенной последовательности и очередности.

В связи с чем, предъявляются очень высокие требования к составу и качеству применяемого диализирующего раствора. Современные диализные технологии требуют приготовления бикарбонатной части диализирующего раствора ex tempore, т.е. применение индивидуального пакета Bibag или Bicart.

Бикарбонатные картриджи Bibag и Bicart оригинальная продукция фирм производителей, не взаимозаменяемые и используются только для конкретных типов аппаратов этих компаний и никак не могут быть использованы для аппаратов "искусственная почка" других производителей.

В перечень продукции предлагаемой НПФ "Технахим" отсутствуют индивидуальные пакеты Bibag и Bicart и предлагаемое ими объединение разнородных составляющих по происхождению частей для приготовления диализирующего раствора ("лекарство" для диализа) исключает возможность полной совместимости и как следствие может привести к самым серьезным осложнениям пациентов, в т.ч. и летальный исход.

Таким образом, требования к совместимости товаров и необходимости обеспечения их взаимодействия в данном случае является основополагающим и служит гарантом качественного лечения больных.

Кроме того, в соответствии с руководством пользователя оборудованием фирмы производителя – "использование устройств, расходных материалов и других не рекомендованных производителем, может привести к небезопасному функционированию оборудования, нанести вред пациенту и повлечь его смерть".

Предложенные ООО НПФ "Технахим" расходные материалы не одобрены к применению производителями, а потому не могут быть использованы в аппаратах «Искусственная почка» производства компании "Fresenius" и "Gambro".

Таким образом, данное содержание документации об аукционе соответствует требованиям части 3 ст. 34 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», т.к. при несовместимости товаров сопровождение словами "или эквивалент" не требуется.

Закупаемые расходные материалы, а именно: диализаторы, гемофильтры, магистрали, фистульные иглы, диализные растворы, концентраты и др., по данному открытому аукциону, используются в едином технологическом процессе, на связанном с ними технологически и функционально оборудовании, для проведения процедуры гемодиализа одному пациенту. Использование данных расходных материалов для других медицинских целей не предусмотрено.

Все запросы и предложения ООО НПФ "Технахим" о наличии эквивалентов и совместимости товаров не подтверждены соответствующими документами. На все их запросы нами были даны ответы. Все доводы жалобы основаны на игре слов, поэтому не могут быть приняты во внимание.

Считаем, что доводы ООО НПФ "Технахим" об отсутствии возможности предложить весь перечень требуемой продукции, также не связаны с действиями Заказчика, а непосредственно связаны с возможностями и желаниями ООО НПФ "Технахим", что по существу к предмету рассмотрения не относится.

Кроме того, аппараты для гемодиализа "Искусственная почка" смонтированы в 2008г. и 2009г. и находятся на гарантийном обслуживании, с обязательством ЛПУ использовать только оригинальные расходные материалы. Данное условие является обязательным.

На основании выше изложенного, считаем, жалобу ООО НПФ "Технахим" не обоснованной и не подлежащей удовлетворению.

Изучив и рассмотрев в соответствии с ч.5 ст.17 Закона о размещении заказов представленные материалы по проведению открытого аукциона, Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю за размещением заказов установила следующее.

06.02.2009 г. Заказчиком на официальном сайте в сети "Интернет" размещено извещение о размещении заказа с уникальным номером закупки № 8347211 одновременно с документацией о названном аукционе.

Аукционная документация утверждена организатором торгов 04.02.2009 года.

Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе 11.03.2009г. размещен на официальном сайте. Согласно данному протоколу рассмотрены заявки ЗАО "Медторгсервис", ООО "Союзмедсервис" и ФГУП "РМП "Медтехника". ООО "НПФ "Технахим" заявку на участие в аукционе не подавало.

Согласно жалобе ООО НПФ "Технахим", заявитель указывает, что по лоту № 8- по позиции 5.1. "Смесь сухих солей для приготовления жидкого кислотного концентрата диализирующего раствора (CH₃COO - 6.00 - mmol/l, HCO₃ - 32.00 - mmol/l, Na- 140.00 mmol/l, K - 2.00 mmol/l, Mg¹⁺ - 1.00 mmol/l, Cl- 109,50 mmol/l, Ca - 1,75 mmol/l 1, Глюкоза- 1.00 g/l) AF-72 и по лотам № 15, 29, 33 по позиции 5.1."Кислотный концентрат: наборы сухих солей КК-А-1-100 ООО НПФ "Технахим" мог бы поставить продукцию своего производства Заказчикам, но был ограничен в подаче заявки на участие в аукционе, так как в Конкурсной документации отсутствовало описание требований к товару (картриджам BiCart и BiBaG, концентрату КК-1-100) или текста "или эквивалент", поскольку он не имеет возможности приобрести картриджи BiCart и BiBaG, но является производителем эквивалентных кислотных концентратов AF-72 и эквивалентных кислотных концентратов КК-А-1-100.

Таким образом, следует, что Заявитель мог бы поставить Заказчикам товар только собственного производства указанный по позиции 5.1 лота № 8 и по позиции 5.1. лотов № 15, 29, 33, но при формировании лотов все расходные материалы для проведения процедуры гемодиализа, имеющие и не имеющие эквиваленты, подлежащие поставке в одно ЛПУ Заказчиком были объединены в один лот.

Вместе с тем, исходя из требований заказчика выставленных Документацией об аукционе (раздел V –Техническое задание) заказчиком требовалось закупить расходные материалы для аппаратов "искусственная почка" "Fresenius Medical Care" и Innova-Exalis, GAMBRO, которые лечебными учреждениями эксплуатируются с мая-сентября 2008 года и которые находятся на гарантийном обслуживании, в связи с чем, предъявляются очень высокие требования к составу и качеству применяемого диализирующего раствора. Современные диализные технологии требуют приготовления бикарбонатной части диализирующего раствора ex tempore, т.е. применение индивидуального пакета Bibag или Bicart. Бикарбонатные картриджи Bibag и Bicart оригинальная продукция фирм производителей, не взаимозаменяемые и используются только для конкретных типов аппаратов этих компаний и никак не могут быть использованы для аппаратов "искусственная почка" других производителей.

В перечне продукции предлагаемой НПФ "Технахим" отсутствуют индивидуальные пакеты Bibag и Bicart и предлагаемое ими объединение разнородных составляющих по происхождению частей для приготовления диализирующего раствора исключает возможность полной совместимости.

Таким образом, требования к совместимости товаров и необходимости обеспечения их взаимодействия в данном случае является основополагающим и служит гарантом качественного лечения больных.

В соответствии с ч.2.1 ст. 10 Закона о размещении заказов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Расходные материалы, а именно: диализаторы, гемофильтры, магистралы, фистульные иглы, диализные растворы, концентраты, используются в едином технологическом процессе, на связанном с ними технологически и функционально оборудовании, для проведения процедуры лечения почечной недостаточности одному пациенту и предназначены исключительно для гемодиализа. Использование данных расходных материалов для других медицинских целей не предусмотрено. Процедура гемодиализа предназначена только для очистки крови пациента и не подразумевает других процедур.

Таким образом, поскольку, указанные расходные материалы технические и функционально связаны, то их объединение в один лот не нарушает требований законодательства о размещении заказов.

На заседании Комиссии представитель Заказчика заявил, что сами по себе соли не используются лечебным учреждением, используются только в индивидуальных пакетах Bibag и Bicart и только при гемодиализе.

По аналогичному вопросу в ФАС России обращалось ФГУП "РМП "Медтехника", на что Федеральная антимонопольная служба выразила аналогичное мнение (исх. от 29.01.2009 № АЦ/2169).

Представленные Заявителем, как пример, заключенные им государственные контракты на поставку расходных материалов для проведения процедуры бикарбонатного гемодиализа на аппарате Innova и Fresenius, используемых лечебными учреждениями г.Москвы, Воронежа, Уфы, Абакана и др. не могут быть приняты в качестве подтверждения тому, что концентраты производства ООО НПФ "Технахим" были закуплены для проведения процедуры гемодиализа именно на аналогичных аппаратах Заказчика

Требование совместимости товаров и необходимости обеспечения их взаимодействия в данном случае является основополагающим и служит гарантом качественного лечения больных, проходящих лечение.

Таким образом, Заказчиком не нарушено требование ч. 2, ч. 3.1 и ч. 3 статьи 34 Закона о размещении заказов и части 3 ст.17 ФЗ-135 "О защите конкуренции".

2.Вместе с тем анализ аукционной документации показал, что в нарушение ч.2 ст.35 Закона о размещении заказов Заказчик установил предоставление доверенности по форме разработанной Заказчиком (Форма 3).

Закон о размещении заказов не предусматривает требований к форме доверенности, входящей в состав заявки на участие в конкурсе.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов установлено, что данное нарушение не повлияло на решение Конкурсной комиссии о допуске участников размещения заказов к участию в конкурсе и на определение победителя.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. ст.17, 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью НПФ "Технахим" на действия организатора конкурса ГУЗ Республиканский кардиологический центр государственных заказчиков по размещенному заказу -открытому конкурсу № 1 на право заключения государственных контрактов на поставку расходных материалов и запасных частей для аппаратов "Искусственная почка" в лечебно-профилактические учреждения Республики Башкортостан и открытому конкурсу № 3 на право заключения государственных контрактов на поставку расходных материалов и запасных частей для аппаратов "Искусственная почка" в лечебно-профилактические учреждения Республики Башкортостан, не обоснованной.

Ведущий заседание Комиссии Р.А.Ишбулатов.