

РЕШЕНИЕ

24 июня 2016 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

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

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Рябышева Ю.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью СЦ «Химаналитсервис» (далее по тексту – ООО СЦ «Химаналитсервис») на действия акционерного общества «Агентство специального снабжения» (далее по тексту – АО «АСС») - организатора открытого запроса предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» и акционерного общества «Первая энергосервисная компания» (далее по тексту - АО «ПЭСК») - заказчика открытого запроса предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» (номер извещения 31603738821),

в присутствии заказчика: АО «ПЭСК» - <...>, представитель по доверенности № 10 от 12.01.2016г.;

в присутствии организатора торгов: АО «АСС» - <...>, представитель по доверенности № 20 от 21.03.2016г.;

в отсутствие заявителя, о времени и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО СЦ «Химаналитсервис» (вх. 2661э от 15.06.2016г.) на действия акционерного общества «Агентство специального снабжения» - организатора открытого запроса предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» (номер извещения 31603738821).

Заявитель сообщает, что 03.06.2016г. Акционерным обществом «Агентство специального снабжения», являющимся представителем заказчика АО «Первая энергосервисная компания», объявлен открытый запрос предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» (исполнение 2), номер извещения 31603738821.

Рассматриваемый открытый запрос предложений является конкурентным способом закупки и проводится в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Несмотря на то, что заказчик закупки АО «Первая энергосервисная компания» не является предприятием медицинской сферы, объект данной конкретной закупки (номер извещения 31603738821) хроматограф «Хроматэк-Кристалл 5000» - (в регистрационных документах значится как Комплекс аппаратно-программный для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000») является именно медицинским изделием, регистрация, производство и оборот которого регулируется специальными законодательными нормами.

Согласно части 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан РФ», на территории РФ разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с п.6 Правил государственной регистрации медицинских изделий, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2012 года №1416, документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие.

Медицинское изделие Комплекс аппаратно-программный для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» производства ЗАО СКБ «Хроматэк» г. Йошкар-Ола зарегистрировано Росздравнадзором и имеет регистрационное удостоверение № ФСР 2009/04091 от 10.02.2009 г.

Кроме того, Комплекс аппаратно-программный для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» относится к средствам измерений, обращение которых регулируется Федеральным законом «Об обеспечении единства измерений» №102-ФЗ от 26.06.2008г. Сама процедура утверждения типа средств измерений осуществляется в соответствии с Приказом Минпромторга России от 25.06.2013 г. №970 «Об утверждении Административного регламента по предоставлению Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии государственной услуги по утверждению типа стандартных образцов или типа средств измерений».

10 ноября 2014 г. Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии (Росстандартом) указанное изделие утверждено в качестве типа средств измерений, в связи с чем выдано Свидетельство К.11.С.39.118.А №55590. Таким образом, Росстандарт по заявке заявителя зарегистрировал изменения в изделии, выполненные производителем. На официальном сайте Росстандарта в Государственном реестре средств измерений, в открытом доступе, размещено Описание типа средств измерений на данное изделие, являющееся Приложением к Свидетельству от 10 ноября 2014 г.

Согласно Правил государственной регистрации медицинских изделий, в случае если производитель вносит изменения в технические характеристики медицинского изделия, необходимо осуществить процедуру внесения изменений в документы регистрационного досье медицинского изделия в соответствии с п. 5.5 вышеупомянутых Правил государственной регистрации медицинских изделий. Решение о внесении изменений в регистрационное удостоверение или в регистрационные документы принимается Росздравнадзором на основании представленных заявителем документов.

По официальной информации, полученной заявителем из Росздравнадзора №04-17606/16 от 27 апреля 2016 г., внесение изменений в документы регистрационного досье от 10.02.2009г. № ФСР 2009/04091 Росздравнадзором не производилось. Таким образом, изменения технических характеристик, выполненные производителем Комплекса аппаратно-программного для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» и зарегистрированные 10 ноября 2014 года Росстандартом, не прошли процедуру регистрации в Росздравнадзоре.

Учитывая ч. 4 ст. 38 Федерального закона от 21.11.2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан РФ», с 2014 года производитель медицинского изделия - Комплекс аппаратно- программный для медицинских исследований на базе хроматографа "Хроматэк-Кристалл 5000» не вправе вводить его в оборот до государственной регистрации в Росздравнадзоре изменений, зарегистрированных уже Росстандартом в 2014 году. Согласно п. 14 ст.38 названного закона медицинское изделие, находящееся в обороте с нарушением гражданского законодательства, является контрафактным медицинским изделием.

Таким образом, следует, что Комплекс аппаратно-программный для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» не может являться объектом закупок и в частности, закупки №31603738821.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 149 Налогового кодекса Российской Федерации от налогообложения налогом на добавленную стоимость освобождается реализация на территории Российской Федерации следующих медицинских товаров отечественного и зарубежного производства по Перечню, утверждаемому Правительством Российской Федерации, в том числе, важнейших и жизненно необходимых медицинских изделий. При этом, Перечень таких медицинских товаров, реализация которых на территории Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, не подлежат обложению (освобождаются от обложения) налогом на добавленную стоимость утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2015 г. № 1042.

Таким образом, заказчик (организатор) данной закупки, необоснованно устанавливая объектом закупки именно медицинское изделие, заведомо ставит хроматографы (медицинские и не являющиеся таковыми), участвующие в закупке в неконкурентные условия, а именно: ценовое предложение у медицинского изделия будет ниже (без начисления НДС) цены на хроматограф, не являющийся медицинским, с ценой, включающей в себя сумму НДС, но по техническим характеристикам несколько не хуже.

При данных обстоятельствах, изложенное свидетельствует о нарушении ст. 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой «1. При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;

создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений».

На основании изложенного, заявитель считает действия заказчика закупки путём проведения запроса предложений неправомерными и противоречащими принципам нормам Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Жалоба ООО СЦ «Химаналитсервис» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

В своих пояснениях организатор торгов АО «АСС» указало следующее.

АО «АСС» действовало исключительно в рамках действующего законодательства с соблюдением своих обязательств перед Принципалом (АО «ПЭСК»), а именно, - приняв поручение Принципала, в соответствии с п. 2.2 агентского договора № 86 от 30.12.2015г., занималось подготовкой и предоставлением документации участникам процедуры, а также проверкой поступивших от участников заявок.

При этом согласно п.п. 2.2.6 п. 2.2. агентского договора № 86 от 30.12.2015г., АО «АСС» сведения технического характера не проверяются.

Таким образом, требования, изложенные в документации о закупке, в частности, техническом задании, подготовлены исключительно заказчиком процедуры.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в том числе, целевое и экономически эффективное расходование денежных средств и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствие ограничения конкуренции к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

При проведении закупки указанные принципы соблюдены, требования к участнику закупки являются четкими, конкретными, не являются непреодолимыми или неопределенными.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, вышеуказанные доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

15.06.2016г. ООО СЦ «Химаналитсервис» обратилось с жалобой в Новосибирское УФАС России на действия акционерного общества «Агентство специального снабжения» - организатора открытого запроса предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000», содержащей доводы о неправомерном установлении предмета закупки № 31603738821, в следствие чего происходит

недопущение и устранение конкуренции.

Согласно документации о закупке от 03.06.2016г., АО «АСС» проводит конкурентную процедуру открытого запроса предложений и приглашает подавать свои предложения на поставку следующей продукции: Хроматограф «Кристалл-5000» согласно техническому заданию. Закупка № 31603738821 была размещена на электронной торговой площадке B2B-Center (<http://www.b2b-center.ru/>) 03.06.2016г., с этого же дня принимаются заявки. Срок окончания подачи заявок в экранной форме на ЭТП 15-00 16.06.2016г.

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На официальном сайте в единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее - Единая информационная система) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «ПЭСК», утвержденное Советом директоров АО «ПЭСК» (протокол № 19 от 15.02.2016г.).

Согласно п. 1.4 Положения, Общество предъявляет к участникам закупочной процедуры только измеримые требования. Ограниченный перечень документов, подтверждающих исполнение требований, является неотъемлемой частью закупочной документации.

Закупочная документация, согласно Положению, – комплект документов, содержащий всю необходимую, достаточную и актуальную информацию о предмете закупки, условиях ее проведения и рассматриваемый как неотъемлемое приложение к извещению о начале закупочной процедуры.

В ходе проведения закупочных процедур не допускается предъявлять к участникам процедур, к товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупочной процедуре по критериям и в порядке, которые не указаны в закупочной документации.

Требования, предъявляемые к участникам закупочных процедур, к товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупочной процедуре, установленные Обществом, применяются в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно документации о закупке, рассмотрение заявок на участие и подведение итогов конкурентной процедуры состоится 24.06.2016г. На ЭТП опубликовано решение о приостановлении процедуры закупки 22.06.2016г. на основании уведомления Новосибирского УФАС России. Таким образом, в настоящий момент процедура рассмотрения заявок и определения победителя не состоялась.

На заседании Комиссии по рассмотрению жалобы АО «ПЭСК» указало следующее. Необходимость закупки хроматографа «Хроматек-Кристалл 5000» связана с необходимостью актуализации оборудования лаборатории. Не смотря на то, что хроматограф «Хроматек-Кристалл 5000» именуется как медицинское оборудование, использование хроматографа предполагается в работе с неорганическими материалами, в частности с энергетическими маслами, контроль которых производится в лаборатории, которая действует больше десяти лет, т.е. не в медицинских целях. Все оборудование в лаборатории настроено именно на данный хроматограф, аналитические, методические материалы подготовлены под данное оборудование, работники прошли обучение именно на данном хроматографе, с которым работали и раньше. Данный хроматограф имеет разносторонние характеристики, требования к которым необходимо соблюсти для наиболее эффективной работы. Таким образом, качественные характеристики хроматографа «Хроматек-Кристалл 5000» максимально соответствуют требованиям, необходимым для работы в лаборатории АО «ПЭСК», в связи с чем объектом закупки для нужд общества является именно этот хроматограф. В связи с изложенным, при проведении закупки не рассматривались аналоги

Согласно п. 3 ч. 10 ст. 4 Федерального закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик. Из вышеуказанного следует, что предмет закупки определяется заказчиком.

Таким образом, заказчик обосновал экономическую и техническую потребность в закупке оборудования согласно техническому заданию, являющемуся неотъемлемой частью документации о закупке, а именно, хроматографа «Хроматек-Кристалл 5000».

Указывая на несостоятельность довода заявителя о том, что ценовое предложение у медицинского изделия будет ниже цены хроматографа, не являющегося медицинским, необходимо отметить тот факт, что стоимость НДС не включена в цену данной закупки, согласно документации о закупке, следовательно, конкурентные условия соблюдены по отношению к участникам, в том числе, предлагающим не медицинские изделия.

По вопросу указания заявителя на контрафактность изделия, являющегося предметом закупки, и его несоответствие требованиям лицензирования Росздравнадзора, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что согласно статье 23 Федерального закона о защите конкуренции, антимонопольный орган не в праве установить контрафактность и нарушение требований, установленных

Росздравнадзором РФ, Росстандартом РФ, вопросы, касающиеся гражданских правоотношений, следует решать в судебном порядке.

Таким образом, организатор закупки АО «АСС» действовало в рамках своих полномочий и агентского договора № 86 от 30.12.2015г., нарушений порядка организации и проведения процедуры закупки в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Новосибирского УФАС не выявлено.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью СЦ «Химаналитсервис» на действия акционерного общества «Агентство специального снабжения» - организатора открытого запроса предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» и акционерного общества «Первая энергосервисная компания» - заказчика открытого запроса предложений на поставку хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» необоснованной.

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