|  |  |
| --- | --- |
| ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  **УПРАВЛЕНИЕ**  **Федеральной антимонопольной службы**  **по Свердловской области**  ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014  тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84  e-mail: [to66@fas.gov.ru](mailto:to66@fas.gov.ru)  \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  На № от | Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Свердловской области ''Демидовская городская больница''  (ГБУЗ СО «Демидовская ГБ»)  622034, Свердловская обл., г. Нижний Тагил, ул. Горошникова, 37  ООО «Транс Фарма»  125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 16,  стр. 1, эт. 5, офис Б 511  ЗАО «Сбербанк-АСТ»  <http://www.sberbank-ast.ru> |
| РЕШЕНИЕ  по жалобе № 066/06/33-1328/2019 | |
| г. Екатеринбург | 18.06.2019 г. |

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по контролю в сфере закупок (далее по тексту – Комиссия) в составе:

при участии представителей:

– заказчика в лице ГБУЗ СО «Демидовская ГБ» –

– заявителя ООО «Транс Фарма» –

рассмотрев жалобу жалобы ООО «Транс Фарма» (125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 16, стр. 1, эт. 5, офис Б 511) о нарушении заказчиком в лице ГБУЗ СО «Демидовская ГБ» (622034, Свердловская обл., г. Нижний Тагил, ул. Горошникова, 37), его комиссией при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на диализаторы для нефрологического центра (извещение № [0362200070619000229](http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/common-info.html?regNumber=0362200070619000229)), Федерального Закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о контрактной системе), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии со статьей 99, 106 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба жалобы ООО «Транс Фарма» (вх. № 01-14166 от 11.06.2019) о нарушении заказчиком в лице ГБУЗ СО «Демидовская ГБ», его комиссией при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на диализаторы для нефрологического центра (извещение № [0362200070619000229](http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/common-info.html?regNumber=0362200070619000229)) Закона о контрактной системе, соответствующая требованиям статьи 105 Закона о контрактной системе.

В своей жалобе заявитель ООО «Транс Фарма» указал, что описание объекта закупки противоречит требованиям Закона о контрактной системе. На основании приведенных доводов просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласилась. Просила признать жалобу необоснованной.

Жалоба рассмотрена в порядке, предусмотренном ст. 106 Закона о контрактной системе. Проведя анализ представленных материалов на рассмотрение жалобы, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области пришла к следующим выводам.

 05.06.2019г. на официальном сайте опубликовано извещение о проведении электронного аукциона [0362200070619000229](http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/common-info.html?regNumber=0362200070619000229) и документация электронного аукциона на диализаторы для нефрологического центра.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 834 071,76 рублей.

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_324057/d6aec91603ff628ea274b8552ce2849e06e0aa4c/#dst100386) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Из смысла содержания ст. 33 Закона о контрактной системе следует, что заказчик вправе определить в аукционной документации такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, его комплектности, которые являются значимыми для заказчика, отвечают его потребности с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств. Закон о контрактной системе не обязывает заказчика при определении характеристик товара в документации устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, моделям, видам товара.

Согласно п. 10.1 Части I. «Общая часть» закупочной документации объектом закупки являются диализаторы для нефрологического центра.

В п. 10.2. Части I. «Общая часть» закупочной документации указано, что детальное описание объекта закупки, содержится в Части II «Описание объекта закупки».

В Части II. «Описание объекта закупки» закупочной документации указаны в том числе требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара, а именно:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **№ п/п** | **Наименование товара** | **Технические характеристики и потребительские свойства товара** | **Единицы измерения** | **Количество товара (ед. изм.)** |
|
| ***1*** | ***2*** | ***3*** | ***4*** | ***5*** |
| **1** | Низкопоточный диализатор | |  |  | | --- | --- | | Площадь поверхности мембраны | от 1.6 до 1.7 м² | | Материал мембраны: синтетика POLYAMIX | Наличие | | Способ стерилизации: паровая | Наличие | | Объем заполнения | от 100 до 104 мл | | Коэффициент ультрафильтрации | от 10 до 13 мл/час\*мм рт. ст | | Клиренс: |  | | Qd | 500 мл/мин | | Qb | 300 мл/мин | | Qf | 0 мл/мин | | Мочевина | от 260 до 266 мл/мин | | Креатинин | от 229 до 245 мл/мин | | Фосфаты | от 195 до 209 мл/мин | | Витамин В12 | от 110 до 120 мл/мин | | шт | **120** |
| **2** | Низкопоточный диализатор | |  |  | | --- | --- | | Площадь поверхности мембраны | от 2.1 до 2.2 м² | | Материал мембраны: синтетика полиамикс | Наличие | | Способ стерилизации: паровая | Наличие | | Объем заполнения | от 120 до 125 мл | | Коэффициент ультрафильтрации | от 15 до 16 мл/час\*мм рт. ст | | Клиренс: |  | | Qd | 500 мл/мин | | Qb | 300 мл/мин | | Qf | 0 мл/мин | | Мочевина | от 275 до 280 мл/мин | | Креатинин | от 246 до 258 мл/мин | | Фосфаты | от 218 до 225 мл/мин | | Витамин В12 | от 130 до 132 мл/мин | | шт | **72** |
| **3** | Высокопоточный диализатор | |  |  | | --- | --- | | Площадь поверхности мембраны | от 1.6 до 1.7 м² | | Материал мембраны: синтетика POLYAMIX | Наличие | | Способ стерилизации: паровая | Наличие | | Объем заполнения | от 110 до 115 мл | | Коэффициент ультрафильтрации | от 65 до 70 мл/час\*мм рт. ст | | Клиренс: |  | | Qd | 500 мл/мин | | Qb | 300 мл/мин | | Qf | 0 мл/мин | | Мочевина | от 262 до 270 мл/мин | | Креатинин | от 232 до 243 мл/мин | | Фосфаты | от 225 до 232 мл/мин | | Витамин В12 | от 156 до 162 мл/мин | | шт | **312** |
| **4** | Высокопоточный диализатор | |  |  | | --- | --- | | Площадь поверхности мембраны | от 1.7 до 1.9 м² | | Материал мембраны: синтетика | Наличие | | Способ стерилизации: паровая | Наличие | | Объем заполнения | от 90 до 100мл | | Коэффициент ультрафильтрации | от 50 до 60мл/час\*мм рт. ст | | Клиренс: |  | | Qd | 500мл/мин | | Qb | 300мл/мин | | Qf | 0мл/мин | | Мочевина | от 280 до 290мл/мин | | Креатинин | от 265 до 270мл/мин | | Фосфаты | от 250 до 260мл/мин | | Витамин В12 | от 190 до 195мл/мин | | шт | **240** |
| **5** | Высокопоточный диализатор | |  |  | | --- | --- | | Площадь поверхности мембраны | от 2.0 до 2.1 м² | | Материал мембраны: синтетика POLYAMIX | Наличие | | Способ стерилизации: паровая | Наличие | | Объем заполнения | от 123 до 130 мл | | Коэффициент ультрафильтрации | от 84 до 90 мл/час\*мм рт. ст | | Клиренс: |  | | Qd | 500 мл/мин | | Qb | 300 мл/мин | | Qf | 0 мл/мин | | Мочевина | от 280 до 285 мл/мин | | Креатинин | от 259 до 269 мл/мин | | Фосфаты | от 249 до 265 мл/мин | | Витамин В12 | от 183 до 193 мл/мин | | шт | **48** |
| **6** | Высокопоточный диализатор с эффектом предотвращения кровотечения у пациентов во время процедур гемодиализа | Стерилизация – радиационная;  Материал мембраны – AN 69 ST;  Класс потенциального риска 2б;  Коэффициент ультрафильтрации: 50 мл/час мм. рт. ст.;  Клиренс в мл/мин (при потоке диализирующего раствора 500 мл/мин., потоке крови 300 мл/мин, УФ =0):  мочевина - 250 (± 20%); креатинин – 220 (± 20%); фосфаты – 187 (± 20%); витамин В12 - 124 (± 20%);  Диализатор с эффектом предотвращения кровотечения у пациентов во время гемодиализа;  Площадь поверхности мембраны – 1,65 м2;  Объем заполнения - 98 мл | шт | **24** |

В соответствии с [п. 2 ст. 4](consultantplus://offline/ref=B58F7B608A5270A69379243A3619D7D7639780F8E9405A73A9E663B747B64BCD739281718A5583E8E9819045CFCD97CB565989C3EF5D8DDC28N6J) Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» основными принципами охраны здоровья являются, в том числе, приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи.

Как пояснила на заседании Комиссии представитель заказчика, формируя данные требования к характеристикам товара, заказчик определил свои потребности с учетом специфики своей деятельности и имеющейся потребности в закупке необходимого товара, которые в свою очередь, являются значимыми для заказчика и необходимы для выполнения соответствующих функций медицинского учреждения.

Кроме того, представитель заказчика пояснила, что сформированное техническое задание вместе с запросами коммерческих предложений было направлено в адрес потенциальных поставщиков. В качестве обоснования начальной (максимальной) цены контракта заказчик использовал информацию о ценах на товар, поступившую от трех хозяйствующих субъектов: ИП Киселев И.М. (исх. № 173 от 02.04.2019), ООО «УроГин Солюшнз» (исх. № 203 от 02.04.2019), ООО «М.П.А. медицинские партнеры» (исх. № 12-19-89 от 26.03.2019).

В данных коммерческих предложениях содержится информация о возможности поставки диализаторов, соответствующих потребности заказчика. Вместе с тем, Комиссией установлено, что объектом закупки является поставка товара, а не его производство, ввиду чего поставщиком такого товара может быть любое заинтересованное лицо, в том числе и не его производитель.

Таким образом, описание объекта закупки соответствует требованиям ст. 33 Закона о контрактной системе, установленные значения показателей позволяют оформить заявку на участие в электронном аукционе, предложив к поставке товар, отвечающий потребностям заказчика.

Вместе с тем, на рассмотрении жалобы представитель заказчика пояснила, что между АО Компания «Бакстер» и Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Свердловской области «Демидовская городская больница» заключен договор безвозмездного пользования.

В соответствии с условиями данного договора Бакстер передает, а Клиент получает на условиях настоящего Договора в безвозмездное временное пользование оборудование - Аппараты гемодиализные ARTIS 23 0V PHISIO II, перечень и количество которых указаны в Акте приема-передачи по форме, являющейся Приложением № 1 к настоящему Договору, и его неотъемлемой частью (далее - Оборудование).

Кроме того, согласно договору, ремонт и техническое обслуживание оборудования может быть произведено исключительно Бакстер или уполномоченными и авторизованными Бакстер лицами.

Ввиду того, что заказчиком заключен договор безвозмездного пользования Аппаратов гемодиализных ARTIS 23 0V PHISIO II заказчиком проводится аукцион (извещение № 0362200070618000670) на закупку уникальных материалов для использования их на Аппарате гемодиализном ARTIS 23 0V PHISIO II.

Согласно п.3.2 Письма Федеральной антимонопольной службы от 18 апреля 2011 г. № АК/14239 “О направлении информации” заключение договоров пожертвования, дарения, аренды оборудования, передачи в безвозмездное пользование имуществом обуславливает в дальнейшем заключение договора на поставку расходных материалов конкретного производителя диализного оборудования, устраняя конкуренцию на соответствующем товарном рынке. В случае выявления фактов заключения указанных договоров, ФАС России рекомендует территориальным антимонопольным органам рассмотреть возможность возбуждения в отношении таких хозяйствующих субъектов дел о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии со статьей 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) 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:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) 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;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Также в соответствии с ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Транс Фарма» признать необоснованной.

2. В действиях Заказчика в лице ГБУЗ СО «Демидовская ГБ», его комиссии нарушений Закона о контрактной системе не выявлено.

3. Заказчику в лице ГБУЗ СО «Демидовская ГБ», его комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

4. Передать материалы жалобы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

|  |  |
| --- | --- |
|  |  |
|  |  |