



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-33-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

ООО «ПО РостМТ»

(далее – Заявитель)

346720, Ростовская обл., г. Аксай,
ул. гулаева, д. 70, пом. 32

rostmedtovar@inbox.ru

14.01.2020 № 459/03.

На № _____ от _____

В Ростовское УФАС России 15.01.2020 поступила жалоба ООО «ПО РостМТ» на действия государственного бюджетного учреждения Ростовской области "Областная клиническая больница № 2" (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона № 0358200041319000471 «На право заключения договора на поставку расходного материала для нужд ОХГД ГБУ РО "ОКБ №2" в 2020 году» (далее – аукцион).

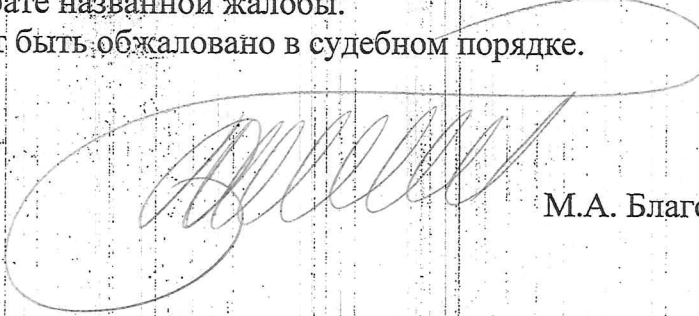
В силу п.6 ч.11 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон) жалоба возвращается подавшему ее лицу без рассмотрения в случае, если по жалобе на те же действия (бездействие) принято решение контрольного органа в сфере закупок.

15.01.2020 Комиссией Ростовского УФАС России рассмотрена жалоба ООО «МедПроект «А.Ф.К.» на действия Заказчика при проведении названного аукциона, по результатам рассмотрения которой вынесено решение, Заказчику выдано предписание об отмене сформированных в ходе закупки протоколов, аннулировании аукциона. В соответствии с ч. 8 ст. 106 Закона информация о принятом решении, выданном предписании размещается в единой информационной системе в течение трех рабочих дней с даты принятия решения.

Ввиду изложенного и на основании ч.11 ст.105 Закона, Ростовским УФАС России принято решение о возврате названной жалобы.

Решение о возврате может быть обжаловано в судебном порядке.

Заместитель руководителя


М.А. Благодарев

Исп. Кармазина Анастасия
Николаевна
тел.: (863) 240-86-88
to61-karmazina@fas.gov.ru

025564

Общество с ограниченной ответственностью
«Производственное объединение РостМедТовар»

ООО «ПО РостМТ»

ИНН 6102070294 КПП 610201001

Тел/факс:(863) 505-90-14; 505-16-45.

E-mail: rostmedtovar@inbox.ru

Исх. № 1 от «09» января 2020г.

Руководителю ФАС России Игорю Юрьевичу
Артемьеву

Адрес: Садовая-Кудринская, 11, Москва,
Д-242, ГСП-3, 125993.

E-mail: delo@fas.gov.ru

Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью «Производственное
объединение РостМедТовар» (ООО «ПО
РОСТМТ») ИНН 6102070294

Юридический/фактический адрес: 346720 ,
Россия, Ростовская обл., г. Аксай
ул. Гулаева, дом 70, помещение 32

Электронный адрес: rostmedtovar@inbox.ru

Тел/факс: 8 (995) 135 88 16

Контактное лицо: Рябова Юлия Николаевна

Заказчик: Государственное бюджетное
учреждение Ростовской области «Областная
клиническая больница № 2» (ГБУ РО «ОКБ
№2»)

Место нахождения, почтовый адрес: 344029 г.
Ростов-на-Дону, ул. 1-й Конной Армии, 33

Адрес электронной почты Заказчика:
ob2_pao@mail.ru

Номер контактного телефона Заказчика: (863)
280-79-50 Факс: (863) 280-79-50

Жалоба на положения документации об электронном аукционе
номер извещения в ЕИС: 0358200041319000471

СВЕДЕНИЯ ОБ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ

Содержание пункта	Информация
Используемый способ определения поставщика	Аукцион в электронной форме (далее - электронный аукцион)
Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»	Адрес электронной площадки в сети «Интернет» http://www.rts-tender.ru
Наименование оператора электронной площадки	РТС-Тендер, ООО "РТС-тендер"
Наименование и описание объекта закупки	Расходный материал для медицинского оборудования Аппарата «Искусственная почка» 5008 S с принадлежностями, производитель Fresenius Medical Care AG & Co, Германия (имеющегося в наличии в ГБУ РО «ОКБ № 2»)
Начальная (максимальная) цена контракта	8 920 251,60 (Восемь миллионов девятьсот двадцать тысяч двести пятьдесят один) рубль 60 копеек.
Источник финансирования	<i>за счет средства ТФОМС Ростовской области;</i>
Дата опубликования извещения о проведении открытого аукциона:	25.12.2019
Ссылка на закупку	https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/documents.html?regNumber=0358200041319000471
Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе	Дата и время окончания срока подачи заявок: 08 часов 00 минут по московскому времени «10» января 2020 года.

Доводы заявителя жалобы.

В соответствии с техническим заданием предметом закупки являются следующие товары:

№ п/п	Наименование товара	Технические и качественные характеристики товара
1	Диализаторы FX 60, производства "Фрезениус Медиал Кза АГ&Ко. КГаА"	Площадь поверхности мембраны 1,4 м2. Материал мембраны Геликсон. Объем заполнения 74 мл. Коэффициент ультрафильтрации 46 мл/мм Нг/час. К्लиренс при скорости перфузии крови =200мл/мин. И скорости потока диализата =500мл/мин, мочевины 193 мл/мин креатинин 182 мл/мин фосфаты 177 мл/мин витамин В12 135 мл/мин инулин 95 мл/мин Стерилизация - паровая. Для аппаратов «Искусственная почка» Фрезениус 5008/5008S
2	Диализаторы FX 80, производства "Фрезениус Медиал Кза АГ&Ко. КГаА"	Площадь поверхности мембраны 1,8 м2. Материал мембраны Геликсон. Объем заполнения 95 мл. Коэффициент ультрафильтрации 59 мл/мм Нг/час. К्लиренс при скорости перфузии крови =200мл/мин. И скорости потока диализата =500мл/мин,

		<p>мочевина 197 мл/мин креатинин 189 мл/мин фосфаты 185 мл/мин витамин В12 148 мл/мин инулин 112 мл/мин Стерилизация - паровая. Для аппаратов «Искусственная почка» Фрезениус 5008/5008S</p>
3	<p>Набор трубок для гемодиализа, одноразового использования</p> <p>22.21.29.120-00000027</p>	<p>Комплект стерильных изделий для гемодиализа. Состоит из трубок и соединителей и/или зажимов, необходимых для циркуляции крови или других жидкостей между устройством, обеспечивающим доступ в кровеносную систему пациента, и диализатором. Для разового использования.</p> <p>Комплект кровопроводящих магистралей для гемодиализа (включает артериальную и венозную части, магистраль замещающего раствора). Артериальная часть: -насосный сегмент на артериальной магистрали диаметром 8 мм; -датчик купол для измерения давления; -линия для введения гепарина с luer-lock female коннектором с защитным колпачком - порты для введения лекарственных препаратов; - зажимы на магистрали и отводах с цветовой маркировкой. Венозная часть: -воздушная ловушка диаметром 22 мм; - отвод на датчик давления с гидрофобным фильтром; - порты для введения лекарственных препаратов; - зажимы на магистрали и отводах с цветовой маркировкой В комплекте: -магистраль замещающего раствора для гемодиализа с насосным сегментом диаметром 8 мм; Совместимость с аппаратами "Искусственная почка" типа 5008/5008 S/ Объем заполнения комплекта 132 мл. Стерилизация ускоренными электронами (бета стерилизации). Без содержания фталатов</p>

*Эквивалент не предусмотрен в связи с несовместимостью товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок расходных материалов к оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанное оборудование.

Считаем требование технического задания о невозможности предложения эквивалентных расходных материалов по всем позициям неправомерно, по причине того, что уникальной совместимостью с аппаратами АИП обладает только товар, закупаемый по позиции 3 и, следовательно, подлежит выделению в отдельный лот, все остальные товары являются взаимозаменяемыми и могут быть предложены различными

производителями, а не только представителями компании "Фрезениус Медикал Кэа АГ&Ко. КГаА", как требует Заказчик.

Объединение в один лот технологически и функционально связанной продукции допустимо при условии отсутствия ограничения количества участников закупки. При этом возможность участия нескольких хозяйствующих субъектов в торгах, представляющих продукцию одного производителя, не свидетельствует об отсутствии ограничения конкуренции.

Объединение в один предмет торгов расходных материалов для гемодиализа, обладающих уникальной совместимостью с аппаратами, а именно: Набор трубок для гемодиализа, одноразового использования (КТРУ №22.21.29.120-00000027), Комплект кровопроводящих магистралей для гемодиализа (включает артериальную и венозную части, магистраль замещающего раствора). Совместимость с аппаратами "Искусственная почка" типа 5008/5008 S (позиция № 3 технического задания) с иными расходными материалами (диализаторами), которые являются взаимозаменяемыми, НЕДОПУСТИМО.

Согласно п.1 ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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".

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе не должна содержать требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что при составлении описания объекта закупки заказчик должен использовать стандартные показатели, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно пункту 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнении работ, оказании услуг для государственных или муниципальных нужд, запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» взаимозаменяемыми товарами являются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

ФАС России направил соответствующие запросы информации в Центральный клинико-диагностический комплекс ГУ "НМХЦ имени Н.И. Пирогова" МЗ РФ, Клинику нефрологии, внутренних и профессиональных болезней имени Е.М. Тареева, Московский Центр Диализа, ГКБ имени С.П. Боткина, ГКБ № 24, ГКБ № 52, ФНЦ трансплантологии и искусственных органов имени академика В.И. Шумакова.

Перед экспертами ставились вопросы о взаимозаменяемости АИП и расходных материалов и возможности использования товаров различных производителей, которые могут применяться на одной группе больных с одинаковыми показаниями к применению, при условии достижения того же терапевтического эффекта, о необходимости указания в техническом задании точных параметров расходного материала, соответствующих только одному производителю.

Кроме того, ФАС России запросил представителей производителей, чье гемодиализное оборудование зарегистрировано в Российской Федерации (в том числе и Фрезениус Медикал Кза АГ&Ко. КГаА), о представлении перечня АИП, поставляемых на территорию Российской Федерации, копий регистрационных удостоверений, инструкций по применению (использованию), а также информацию о возможности применения расходных материалов других производителей на АИП запрашиваемой компании, с предоставлением перечня невзаимозаменяемых расходных материалов.

Из письма ФАС России от 18 апреля 2011 г. № АК/14239:

П.2.3.1 Взаимозаменяемость диализаторов

Анализ данных представленных участниками рынка, врачебным сообществом, главными специалистами, с учетом клинической практики позволяет сделать вывод о том, что основным элементом расходного материала для проведения процедуры диализа, осуществляющим функцию фильтрации крови, является диализатор, в котором происходит очищение крови от токсинов. Крепление диализатора к АИП универсально, т.е. любой диализатор можно закрепить на любом АИП. Диализаторы являются важнейшим и наиболее дорогостоящим компонентом расходного материала, эффект лечения в существенной степени зависит от характеристик диализатора и его мембраны. Диализаторы различаются по следующим показателям:

- материал мембраны
- объем заполнения контура крови диализатора

- коэффициент ультрафильтрации (КУФ)
- площадь поверхности мембраны
- метод стерилизации

Следует отметить, что в соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская помощь организуется и оказывается в соответствии с порядками оказания медицинской помощи, обязательными для исполнения на территории Российской Федерации всеми медицинскими организациями, а также на основе стандартов медицинской помощи, за исключением медицинской помощи, оказываемой в рамках клинической апробации.

А порядок регистрации медицинских изделий установлен Постановлением правительства РФ от 27 декабря 2012 г. №1416 «Об утверждении правил государственной регистрации медицинских изделий».

Таким образом, любой аналогичный диализатор, зарегистрированный в качестве медицинского изделия, может быть применен и использован Заказчиком, как безопасный и эффективный с точки зрения клинического применения при оказании медицинской помощи.

Таким образом, диализаторы производства фирмы Фрезениус не имеют абсолютно никаких преимуществ по сравнению имеющимися на рынке аналогами.

30.12.2019г. на сайте Единой информационной системы в сфере закупок Заказчиком был опубликован ответ на запрос о разъяснении аукционной документации, в котором указано:

«В собственности заказчика находится оборудование Аппарат «Искусственная почка» 5008 S с принадлежностями, производитель Fresenius Medical Care AG & Co, Германия, находящееся в настоящее время на гарантийном обслуживании у производителя.

При осуществлении эксплуатации оборудования для оказания медицинской помощи и для сохранения гарантийных обязательств, Заказчик обязан строго руководствоваться инструкцией по эксплуатации и рекомендациями производителя.

При формировании технического задания заказчиком был направлен запрос официальному представителю производителя медицинского оборудования и расходных материалов ЗАО "Фрезениус СП" о предоставлении технических характеристик расходных материалов и возможности использования на аппарате «Искусственная почка» 5008 S «Фрезениус Медикал Кэа АГ & Ко. КГаА», Германия неоригинальных расходных материалов, имеющих действующие регистрационные удостоверения.

Согласно ответа «...Использование не оригинальных расходных материалов компании «Fresenius Medical Care» может привести к снижению безопасности проведения процедур, к неправильной и не исправной работе оборудования и его повреждению. Изготовитель не берет на себя никакой ответственности и поручительств за вред, причинённый людям или прочие ущербы и исключает любые гарантии в отношении повреждений на аппарате, которые возникли из-за применения недопущенных или неподходящих расходных материалов или комплектующих...»

Заказчик формировал техническое задание в соответствии с руководством по эксплуатации, а также предоставленными техническими характеристиками, полученными в ответ на запрос от представителя производителя ЗАО «Фрезениус СП».

Просим обратить внимание, что согласно открытых источников, а именно на сайте Единой информационной системы в сфере закупок, закупка аппаратов «искусственная почка» Заказчиком не проводилась, соответственно можно сделать вывод, что в собственности Заказчика оборудование находится по договору дарения/пожертвования.

Из письма ФАС России от 18 апреля 2011 г. № АК/14239 п.3.2. Нарушения антимонопольного законодательства участниками рынка:

«В настоящее время наблюдается тенденция установки аппаратов искусственная почка в территориях по договорам пожертвования, дарения, аренды и ответственного хранения оборудования от поставщиков медицинской техники учреждениям здравоохранения субъектов Российской Федерации. Зачастую указанные договоры содержат условия, обязывающие ЛПУ закупать расходные материалы, рекомендуемые хозяйствующим субъектом. Такие действия являются маркетинговой стратегией компаний продвигающих оборудование на рынок, что позволяет им закрепить своё присутствие в конкретных территориях, обеспечив дальнейшее сотрудничество через поставки расходных материалов. Издержки предприятий, связанные с пожертвованием, дарением, арендой оборудования, впоследствии кратно компенсируются получаемой прибылью от поставок расходных материалов в условиях отсутствия конкуренции на торгах.

Заказчик формировал техническое задание в соответствии с руководством по эксплуатации, а также предоставленными техническими характеристиками, полученными в ответ на запрос от представителя производителя ЗАО «Фрезениус СП»».

Считаем, что в данном случае ссылаться на ответ представителя производителя мед. оборудования и расходных материалов ЗАО «Фрезениус СП», который пишет, что использование не оригинальных расходных материалов компании «Fresenius Medical Care» может привести к снижению безопасности проведения процедур, к неправильной и не исправной работе оборудования и его повреждению, неправомерно и недопустимо, и приводит к нарушению ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Так же считаем, что Заказчик заблуждается, когда пишет, что выделение в отдельный лот каких-либо позиций оригинальных расходных материалов из объекта закупки не является целесообразным и эффективным. Так как включение в один лот уникальных расходных материалов приводит к ограничению конкуренции и закупке товаров конкретного производителя (поставщика), что может привести к закупке расходных материалов по максимальной (начальной) цене контракта.

Считаем, что государственные учреждения, имеющие отношение к государственным денежным средствам обязаны формировать документацию предполагающую экономию, обеспечивающую здоровую конкуренцию.

Закупки должны основываться на принципах равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На сегодняшний день уже сложилась судебная практика и практика Управления ФАС России, которая своими решениями указывает на необходимость при составлении описания объекта закупки ориентироваться на продукцию как минимум двух и более производителей товара. В рассматриваемом случае Заказчик же ориентировался исключительно на продукцию компании Фрезениус, чем ограничил возможность участия в процедуре других производителей (РЕШЕНИЕ по делу № 05-02/304Ж-18; РЕШЕНИЕ по делу №А328-08/15; РЕШЕНИЕ № 033/06/33-1068/2019; РЕШЕНИЕ № 033/06/33-1177/2019).

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 105 Закона о контрактной системе и общими принципами гражданского права,

Прошу:

1. Приостановить проведения закупки до рассмотрения жалобы по существу;
2. Провести проверку правомерности действий Заказчика, содержания аукционной документации;
3. Признать жалобу Заявителя обоснованной;
4. Вынести предписание Заказчику об устранении нарушений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
5. Провести разбирательство по поводу нарушений норм закона «О защите конкуренции»

Приложение:

1. Аукционная документация, обоснование НМЦК;
2. Копия документа, удостоверяющего полномочия руководителя организации (приказ, решение);
3. Копия решений (решение по делу № 05-02/304Ж-18; решение по делу № А328-08/15; решение по делу № 033/06/33-1068/2019; решение № 033/06/33-1177/2019).
4. Ответ на запрос о разъяснении аукционной документации.

Директор ООО «ПО РОСТМТ»

_____/Рябова Ю.Н./

