**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-6074/2021 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**14.04.2021** **г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей от ГБУЗ «ПКБ №4 ДЗМ», ООО «СМУ-6 Метростроя»,

рассмотрев жалобу ГБУЗ «ПКБ №4 ДЗМ» (далее - Заявитель) на действия ООО «Строительно-монтажное управление № 6 Метростроя» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению периодических и предварительных медицинских осмотров, проведению экспертизы профпригодности по результатам проведенных осмотров врачом-профпатологом, проведению психиатрического освидетельствования для работников ООО «СМУ-6 Метростроя», занятых на вредных работах и на работах с вредными и (или) опасными производственными факторами (реестровый № 32110131972) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Заявитель обжалует положения Документации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной

комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

29.03.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте ЭТПЗ было опубликовано извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению периодических и предварительных медицинских осмотров, проведению экспертизы профпригодности по результатам проведенных осмотров врачом-профпатологом, проведению психиатрического освидетельствования для работников ООО «СМУ-6 Метростроя», занятых на вредных работах и на работах с вредными и (или) опасными производственными факторами (реестровый № 32110131972).

Заявитель обжалует положения Документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Комиссия, заслушав позицию сторон, проанализировав материалы, представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы обоснованной на основании следующих фактических обстоятельств дела.

Заявитель указывает, что в Документации Закупки отсутствует требование к участникам Закупки о предоставлении копии локального-нормативно-правового акта, подтверждающего наличие врачебной психиатрической комиссии по обязательному психиатрическому освидетельствованию (далее – ОПО) работников, созданной органом управления здравоохранением, в соответствии с пунктом 4 Правил прохождения обязательного психиатрического освидетельствования работниками

Изучив представленные документы и сведения, Комиссия установила, что в соответствии с пунктом 4 ст. 65 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинское освидетельствование проводится в медицинских организациях в порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с пунктом 4 Правил прохождения обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающими в условиях повышенной опасности (далее - Правила), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.09.2002 № 695 «О прохождении обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающими в условиях повышенной опасности» (далее — постановление Правительства № 695), освидетельствование работника проводится врачебной комиссией, создаваемой органом управления здравоохранением.

Комиссия отмечает, что статьей 16 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее — Закон об основах охраны здоровья

граждан) определено в том числе, что к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации в сфере охраны здоровья относится организация проведения медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований в медицинских организациях, подведомственных исполнительным органам государственной власти субъекта Российской Федерации (пункт 5.1).

Медицинское освидетельствование лица представляет собой совокупность методов медицинского осмотра и медицинских исследований, направленных на подтверждение такого состояния здоровья человека, которое влечет за собой наступление юридически значимых последствий. Одним из видов медицинского освидетельствования является психиатрическое освидетельствование Психиатрическое освидетельствование проводится в соответствии с законодательством Российской Федерации о психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании (статья 65 Закона об основах охраны здоровья граждан).

Статьей 6 Закона РФ от 02.07.1992 № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» определено, что гражданин может быть временно (на срок не более пяти лет и с правом последующего переосвидетельствования) по результатам обязательного психиатрического освидетельствования признан непригодным вследствие психического расстройства к выполнению отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности. Такое решение принимается врачебной комиссией медицинской организации, уполномоченной на то федеральным органом исполнительной власти в сфере здравоохранения или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в сфере здравоохранения.

Постановлением Правительства № 695 утверждены Правила прохождения обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающими в условиях повышенной опасности (далее - Правила).

Пунктом 4 Правил определено, что освидетельствование работника проводится врачебной комиссией, создаваемой органом управления здравоохранением.

Вопросы создания и деятельности врачебной комиссии медицинской

организации регулируются приказом Минздравсоцразвития России от 05.05.2012 № 502н «Об утверждении порядка создания и деятельности врачебной комиссии медицинской организации» (далее — Порядок). В случае принятия решения о необходимости создания врачебной комиссии, при ее создании и деятельности в медицинских организациях положения Порядка являются обязательными для применения.

На основании пунктов 5 и 7 Порядка, врачебная комиссии создается на основании приказа руководителя медицинской организации. При этом положение о врачебной комиссии, регламентирующие цели, задачи и функции врачебной комиссии, порядок работы, учета и представления отчетности по итогам деятельности, и состав врачебной комиссии утверждается руководителем медицинской организации.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Комиссия отмечает, что вопрос о наличии (отсутствии) оснований для признания гражданина непригодным к выполнению отдельных видов деятельности, в том числе деятельности, связанной с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов) решается в особом порядке врачебной комиссией медицинской организации, уполномоченной на то федеральным органом исполнительной власти в сфере здравоохранения или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в сфере здравоохранения.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в приложении 2 к приказу Департамента здравоохранения города Москвы от 10.10.2018 № 692 «О внесении «О внесении изменений в приказ Департамента здравоохранения города Москвы от 01.09.2017 № 628» установлен Перечень медицинских организаций государственной системы здравоохранения города Москвы, оказывающих психиатрическую помощь, для проведения обязательного психиатрического освидетельствования работников, осуществляющих отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с источниками повышенной опасности (с влиянием вредных веществ и неблагоприятных производственных факторов), а также работающих в условиях повышенной опасности», а именно:

1. Государственное бюджетное учреждение здравоохранения города Москвы «Психиатрическая клиническая больница № 1 им. Н.А. Алексеева Департамента здравоохранения города Москвы».

2. Государственное бюджетное учреждение здравоохранения города Москвы «Психиатрическая клиническая больница № 4 им. П.Б. Ганнушкина Департамента здравоохранения города Москвы».

3. Государственное бюджетное учреждение здравоохранения города Москвы «Психиатрическая больница № 13 Департамента здравоохранения города Москвы».

4. Государственное бюджетное учреждение здравоохранения города Москвы «Психоневрологический диспансер № 22 Департамента здравоохранения города Москвы».

Установлено, что в Документации Закупки отсутствует требование о предоставлении в составе заявки подтверждающего документа на осуществление деятельности, являющейся предметом закупки, равно как не установлено требование о том, что потенциальный участник должен входить в список медицинских организаций, которые вправе осуществлять психиатрическое освидетельствование работников учреждений, осуществляющих деятельность связанную, в том числе с источниками повышенной опасности в соответствии с Приложением № 4 к Правилам.

На заседании Комиссии представитель Заказчика против доводов жалобы возражал и ссылался на то, что документацией предусмотрено требование о предоставлении лицензии на проведение психиатрического освидетельствования, удовлетворяющей требованиям постановления Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)», а предъявление требования о предоставлении соответствующего подтверждения должно осуществляться на этапе исполнения договора.

Комиссия отмечает, что вопрос о пригодности по состоянию психического здоровья решается в отдельном порядке специально созданной врачебной комиссией, уполномоченной на то федеральным органом исполнительной власти города Москвы.

В этой связи, Комиссия приходит к выводу, что в рамках проведения рассматриваемой закупки, Документация Закупки должна содержать требование о предоставлении документа, подтверждающего наличие врачебной психиатрической комиссии, утвержденной Федеральным органом исполнительной власти в сфере здравоохранения в соответствии с пунктом 4 Правил.

Вместе с тем, не установление подобного рода требования не отвечает нормам пункта 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что действующим законодательством

Российской Федерации не предусмотрены ограничения для получения медицинскими учреждениями, имеющими лицензию на осуществление медицинской деятельности, документа, подтверждающего наличие соответствующей врачебной комиссии.

Кроме того, согласно позиции главного внештатного специалиста психиатра Департамента здравоохранения г. Москвы, выраженной в письме от 21.05.2019 № 03-02-3450/19, направленном в адрес Московского УФАС России, при проведении закупочных процедур на оказание услуг по обязательному психиатрическому освидетельствованию необходимо руководствоваться постановлением Правительства Российской Федерации от 23.09.2002 № 695 «О прохождении обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, в том числе деятельность, связанную с повышенной опасностью», а также приказом Департамента здравоохранения г. Москвы от 01.09.2017 № 628 «О совершенствовании оказания медицинской помощи при психических расстройствах и расстройствах поведения». Соблюдение указанного требования обусловлено территориальным ведением регистра населения города Москвы, получающего психиатрическую помощь (приказ Департамента здравоохранения г. Москвы от 30.05.2003 № 310 «О создании городского регистра взрослых больных, состоящих на учете в психоневрологических диспансерах города Москвы»). При этом доступ к такому регистру имеют исключительно поименованные в Приложении № 4 к Правилам медицинские организации.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы.

Заявитель в своей жалобе также указал, что Заказчиком неправомерно установлено положение о возможности принятия участия только субъектам малого и среднего предпринимательства в Закупке.

Комиссия оценив данный довод, приходит к выводу о его обоснованности, так как учитывая приказ Департамента здравоохранения города Москвы от 10.10.2018 № 692 «О внесении изменений в приказ Департамента здравоохранения города Москвы от 01.09.2017 № 628» и установленный данным приказом перечень медицинских организаций государственной системы здравоохранения города Москвы, оказывающих психиатрическую помощь, для проведения обязательного психиатрического освидетельствования работников, куда входят Государственные бюджетные учреждения здравоохранения города Москвы (ГБУЗ), определение положений наделяющих возможностью участвовать в Закупке только субъектов малого и среднего предпринимательства, напрямую является

ограничением конкуренции, ввиду того, что ограничивает возможность принятия участия ГБУЗ в данной процедуре, так как ГБУЗ не является субъектом малого и среднего предпринимательства. При этом, ГБУЗ являются субъектами, которые определены Департаментом здравоохранения города Москвы, то есть имеющие право проводить обязательное психиатрическое освидетельствование работников.

Также Заявитель указывает, что обязательное психиатрическое освидетельствование (ОПО) и предварительный медицинский осмотр (ПМО) невозможно объединять в один предмет Закупки, так как данные услуги являются самостоятельными и независящими друг от друга видами освидетельствования работников.

При этом обязательное психиатрическое освидетельствование проводится в соответствии с постановлением Правительства № 695, а предварительный медицинский осмотр – приказом Минздравсоцразвития России от 12.04.2011 № 302н.

Заявитель также отметил, что ОПО проводится врачебной психиатрической комиссией, созданной органом управления здравоохранением. При этом частные медицинские организации не подведомственны Департаменты здравоохранения города Москвы, соответственно проводить ОПО наделены только государственные и муниципальные медицинские организации.

Вместе с тем, Комиссия указывает, в случае наличия данного укрупнения предмета Закупки, для ГБУЗ, в том числе Заявителя, будет ограничено право на участие в процедуре, так как ГБУЗ входящие в перечень медицинских организаций государственной системы здравоохранения могут оказывать психиатрическую помощь, проводить обязательное психиатрическое освидетельствование работников, но не могут оказывать предварительный медицинский осмотр.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о невозможности объединения данных услуг в один лот и признает данный довод жалобы обоснованным.

Заказчику выдается обязательное к исполнению предписание о внесении изменений в Закупочную документацию.

При этом Комиссия отмечает, что Заказчик, исполняя выданное ему предписание, может разделить объявленные им Закупки на соответствующие лоты с предъявлением дополнительных требований к медицинским осмотрам и отдельно к психиатрическому освидетельствованию, либо отменить Закупку и объявить новую процедуру с учетом данного решения Комиссии.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1 . Признать жалобу ГБУЗ «ПКБ № 4 ДЗМ» (ИНН: 7718084948; ОГРН: 1027700460303) на действия ООО «СМУ-6 Метростроя» (ИНН: 7728305770; ОГРН: 1037728057025) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3 . Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.