

Решение № 03-10.1/33-2018

о признании жалобы необоснованной

07 февраля 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» – Врио руководителя управления, председателя Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Метрика Сервис» (далее – заявитель, Общество, ООО «Метрика Сервис») на действия уполномоченного учреждения – Казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» (далее – уполномоченное учреждение, КУ ОО «Центр закупок в сфере здравоохранения») и его единой комиссии при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту медицинского оборудования (наркотно-дыхательных аппаратов, аппаратов ИВЛ компании «Chirana s.r.o.») (извещение №0852500000117001824) для нужд бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская клиническая больница скорой медицинской помощи № 2» (далее – заказчик, БУЗОО «ГКБСМП №2»),

в присутствии представителей:

заявителя – «.....» (доверенность № 6 от 06.02.2018), «.....» (доверенность № 7 от 06.02.2018);

уполномоченного учреждения – «.....» (директора), «.....» (доверенность № 2 от 11.01.2018);

в отсутствие представителя заказчика, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 802э от 31.01.2018) жалоба заявителя, в которой указано, что единой комиссией уполномоченного органа были нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе) при признании заявки победителя электронного аукциона соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-959э от 02.02.2018) уполномоченным учреждением были представлены (вх. № 938 от 05.02.2018) возражения на жалобу заявителя и материалы закупки, из которых следует, что 20.12.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 289165 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 16.01.2018 на участие в аукционе поступило две заявки, оба участника были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 19.01.2018 в электронном аукционе приняли участие 2 участника, наименьшее ценовое предложение 286273,34 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 2.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 25.01.2018 заявки участников электронного аукциона признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Победителем признан участник с порядковым номером заявки 2 – ООО «Эй.Ти.Эм. –сервис-Омск».

В соответствии с требованием Омского УФАС России (исх. № 03- 959э от 02.02.2018 и 03-960э от 02.02.2018) определение подрядчика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

При этом в жалобе заявителем указано: *«При определении «Поставщика» не учтены требования о наличии действующей лицензии (лицензионного договора) на использование программного обеспечения компании "Chirana s.r.o.". Данное требование указано в извещении о проведении электронного аукциона.*

Согласно установленному требованию участники размещения заказа обязаны предоставить лицензию (лицензионного договора) «На использование программного обеспечения TSNink компании «Chirana s.r.o.». Перечень фирм Российской Федерации, получивших лицензию и заключивших лицензионный договор с «Chirana s.r.o.» в 2017-2018 году не содержит фирмы ООО «Эй.Ти.Эм.-сервис-Омск». Данный факт означает что ООО «Эй.Ти.Эм.-сервис-Омск» разместившая заявку и выигравшая аукцион предоставило Заказчику недостоверные сведения относительно наличия у нее лицензии (лицензионного договора) «На использование программного обеспечения TSNink компании Chirana s.r.o.

Кроме того, согласно Письма МЗ РФ от 27.10.2003 г. № 293-22/233 в разделе №2 указано: «текущий ремонт медицинской техники - внеплановый ремонт, выполняемый без частичного или полного восстановления ресурса изделия медицинской техники путем замены и (или) восстановления отдельных деталей или сменных комплектующих частей с послеремонтным контролем технического состояния изделия в объеме, установленном в эксплуатационной документации». В эксплуатационной документации «Руководство по

обслуживанию», в разделе №9.3 указано, что «Все сервисные процедуры, то есть гарантийный ремонт, послегарантийный ремонт, настройка и контроль может проводить только лицо или организация, у которой для проведения такого вида работ имеется удостоверение производителя сервисный осмотр со следующим объемом работ: Проведение всех действий требующих сервисного софтвера» То есть, для выполнения ремонтных работ необходимо использование программного обеспечения TSNlink компании Chirana s.r.o., так как необходимо проведение контроля технического состояния Изделий».

Комиссия отмечает, что пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В силу части 5 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1, 2 и 2.1](#) настоящей статьи указывается **в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.**

Из пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе следует, что в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, **и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#)** (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит **требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1](#)** (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Одновременно пунктом 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

Комиссия отмечает, что объектом закупки (извещение № 0852500000117001824) является выполнение работ по ремонту медицинского оборудования.

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Федерального закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности лицензированию подлежит, в том числе производство и техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 2 Приложения к Положению о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2013 N 469, в состав деятельности по техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники входят, в том числе работы по ремонту медицинской техники.

Учитывая, что работы, являющиеся объектом закупки (извещение № 0852500000117001824) подлежат обязательному лицензированию, то при осуществлении данной закупки в силу частей 2 и 5 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, Постановления Правительства Российской Федерации от 03.06.2013 N 469 в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе были установлены требования к участникам закупки и перечень документов, подтверждающих данные требования.

При этом в пункте 1 раздела «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» извещения № 0852500000117001824 о проведении электронного аукциона указано: «1 Единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ)

*Наличие действующей лицензии по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники по перечню: - ремонт медицинской техники. - **Наличие действующей лицензии (лицензионного договора) на использование программного обеспечения компании "Chirana s.r.o."**».*

При этом разделом 3 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» документации об электронном аукционе установлено:

«Соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим оказание услуг, являющегося объектом закупки – наличие действующей лицензии на право осуществления деятельности по техническому обслуживанию медицинского оборудования (перечень выполняемых работ, оказываемых услуг в составе деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники - ремонт медицинской техники) по видам медицинской техники, согласно требований Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановления Правительства РФ от 03.06.2013 г. № 469 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или

индивидуального предпринимателя) медицинской техники"».

Согласно пункту «б» раздела 2 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: «копии документов, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 Федерального закона: – наличие действующей лицензии на право осуществления деятельности по техническому обслуживанию медицинского оборудования (перечень выполняемых работ, оказываемых услуг в составе деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники - ремонт медицинской техники) по видам медицинской техники, согласно требований Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановления Правительства РФ от 03.06.2013 г. № 469 "Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники"».

Таким образом, информация о требованиях к участникам электронного аукциона, указанная в извещении № 0852500000117001824, отлична от требований, предъявляемых к участникам закупки, установленной документацией об электронном аукционе.

В силу части 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 19 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, **в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.**

Частью 2 указанной статьи установлено, что аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

Согласно части 6 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены [пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с [частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Комиссия отмечает, что согласно протоколу подведения итогов электронного

аукциона от 25.01.2018 заявки участников электронного аукциона признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

При изучении заявок всех участников закупки, представленных оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» и уполномоченным органом, Комиссией установлено, что в подтверждение соответствия участников закупки пункту 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе участниками закупки были представлены копии лицензий на право осуществления деятельности по техническому обслуживанию медицинского оборудования (перечень выполняемых работ, оказываемых услуг в составе деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники - ремонт медицинской техники).

При этом заявка заявителя содержала копию лицензии (лицензионного договора) №СУ-15-003-SOL-2785-67456-VL от 01.02.2016 на использование программного обеспечения TSNink компании «Chirana s.r.o».

В преамбуле которого в том числе указано следующее: *«Настоящий Лицензионный договор содержит условия предоставления неисключительной лицензии на программное обеспечение, исключительные права на которое принадлежат компании «Chirana s.r.o», в адрес ООО «Метрика Сервис», ИНН 5504212638».*

Присутствовавшим на заседании Комиссии представителем заявителя были даны пояснения о том, что в приложении № 1 «Перечень юридических лиц, имеющих лицензию на использование программного обеспечения TSNink» к указанному договору, сведения об ООО «Эй.Ти.Эм. –сервис-Омск» отсутствуют, следовательно, указанный участник закупки не имеет лицензии на использование программного обеспечения TSNink, соответственно не может выполнять работы, являющиеся объектом закупки (извещении № 0852500000117001824).

Комиссия отмечает, что в силу пункта 8 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки требование об обладании участником закупки **исключительными правами** на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Согласно [пункту 2 части 5 статьи 66](#) Федерального закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе должны содержать всю указанную заказчиком в документации о закупке информацию, в том числе декларацию о соответствии участника закупки требованиям, установленным в соответствии с [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе.

Из указанной нормы следует, что участник закупки обязан декларировать наличие исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты. При этом Федеральный закон о контрактной системе не содержит требования о необходимости указания заказчиком конкретного перечня документов.

[Частью 8 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе установлено, что комиссия по осуществлению закупок вправе проверять соответствие участников закупок требованиям, указанным в [пунктах 3 - 5, 7 - 9 части 1 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе. Комиссия по осуществлению закупок не вправе

возлагать на участников закупок обязанность подтверждать соответствие указанным требованиям, за исключением случаев, если указанные требования установлены Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 2 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе.

Требование к участникам закупки об обладании ими неисключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности при осуществлении закупок Федеральным законом о контрактной системе не установлено.

Таким образом, уполномоченное учреждение, заказчик не имели правовых оснований для установления в документации об электронном аукционе требования предоставления лицензии (лицензионного договора) на использование программного обеспечения TSNlink компании «Chirana s.r.o».

При этом следует отметить, что в силу части 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 19 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, **в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.**

Учитывая, что документация об электронном аукционе не содержала и не могла содержать требования о предоставлении участниками закупки лицензии (лицензионного договора) на использование программного обеспечения TSNlink компании «Chirana s.r.o», участником с порядковым номером 2 – ООО «Эй.Ти.Эм.–сервис-Омск» указанная лицензия (лицензионный договор) во второй части заявки не предоставлялась.

При этом заявителем не представлено каких-либо документальных доказательств, что на момент рассмотрения вторых частей заявок у победителя электронного аукциона отсутствовала лицензия (лицензионный договор) на использование программного обеспечения TSNlink компании «Chirana s.r.o» или на момент исполнения контракта победителем электронного аукциона не может быть заключен указанный договор с лицензиатом.

Более того, следует отметить, что в соответствии с частью 1 статьи 702 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Частью 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации императивно установлено что, если из закона или **договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик [вправе привлечь](#) к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков)**. В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Изучив проект контракта, Комиссия приходит к выводу, о том что в проекте контракта отсутствует условие об исполнении работ лично подрядчиком, следовательно, подрядчик, у которого на момент исполнения контракта не будет лицензии (лицензионного договора) на использование программного обеспечения TSNlink компании «Chirana s.r.o», вправе привлечь к исполнению контракта иных лиц, у которых такая лицензия имеется.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что у единой комиссии уполномоченного учреждения не было правовых оснований для признания заявки ООО «Эй.Ти.Эм. –сервис-Омск» несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, в связи с чем Комиссия считает жалобу заявителя необоснованной.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Метрика Сервис» на действия КУ ОО «Центр закупок в сфере здравоохранения» и его единой комиссии при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту медицинского оборудования (наркотно-дыхательных аппаратов, аппаратов ИВЛ компании «Chirana s.r.o.») (извещение № 0852500000117001824) для нужд БУЗОО «ГКБСМП №2».

2. Признать в действиях БУЗОО «ГКБСМП №2» нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе.

Не выдавать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе, учитывая, что допущенное нарушение не повлияло на результат определения поставщика.

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

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»