

Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

<...>

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

20 февраля 2019 года

№ 011-06/31-17/2019

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере закупок в составе: <...> (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу <...> на действия заказчика – государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Коми «<...>» (далее – ГБУЗ РК «<...>», заказчик) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на оказание услуг по проведению технического обслуживания и текущего ремонта медицинского оборудования ГБУЗ РК «<...>», извещение № 0307300024319000002 (далее - электронный аукцион, закупка),

при участии:

- <...>;

- <...>, <...>,

УСТАНОВИЛА:

Жалоба <...> на положения аукционной документации подана в Коми УФАС России в срок, установленный 4. ст. 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) (дата и время окончания срока подачи заявка на участие в электронном аукционе – 18.02.2019 09:00).

<...>, ГБУЗ РК «<...>», закрытое акционерное общество «Сбербанк-АСТ» (далее – ЗАО «Сбербанк-АСТ») надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалоб извещены посредством электронной почты.

С учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы отсутствие представителя ЗАО «Сбербанк-АСТ» не препятствует рассмотрению жалобы по существу доводов, изложенных в ней.

Права участникам жалобы разъяснены. Ходатайства, отводы не имеются.

<...> обжалует неправомерное установление в извещении о проведении электронного аукциона, в редакции №2 от 08.02.2019 и п. 21 и 30 раздела II «Информационная карта» документации об электронном аукционе (далее – Информационная карта) требования о наличии у участников закупки копии действующей лицензии - на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, выданной в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 02.04.2012 г. №278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)», дающей право на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования с обязательным указанием перечня оказываемых услуг: - техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих), предусматривающей разрешение на осуществление видов работ (услуг), проводимых в рамках настоящего Договора.

В жалобе заявитель просит:

1. Приостановить процедуру приема и рассмотрения заявок.
2. Обязать заказчика исключить из п. 21 и 30 Информационной карты, изменения извещения № 0307300024319000002 о проведении электронного аукциона от 08.02.2019 №ИИ1 требования о наличии действующей лицензии: - на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, выданной в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 02.04.2012

№ 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)», дающей право на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования с обязательным указанием перечня оказываемых услуг:

- техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих), предусматривающей разрешение на осуществление видов работ (услуг), проводимых в рамках настоящего договора.

ГБУЗ РК «<...>» в отзыве на жалобу <...>, а также на заседании Комиссии Коми УФАС России, заявлены возражения относительно позиции заявителя.

Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки осуществления закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, изучив материалы жалобы, проанализировав сведения, содержащиеся на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок – www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт), заслушав <...>, представителей заказчика, пришла к нижеследующим выводам.

В силу частей 1, 2 статьи 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

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.

Одним из конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, согласно части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе, в том числе аукцион в электронной форме.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Заказчиком закупки путем проведения электронного аукциона явилось ГБУЗ РК «<...>».

Объект закупки - «Оказание услуг по проведению технического обслуживания и текущего ремонта медицинского оборудования ГБУЗ РК «<...>».

Начальная (максимальная) цена контракта составила – 556 000.00 рублей.

Источником финансирования закупки явились средства бюджетного учреждения за счет средств обязательного медицинского страхования, средств от предпринимательской и иной приносящей доход деятельности.

Извещение о проведении электронного аукциона № 0307300024319000002, аукционная документация размещены на официальном сайте в редакции № 1 – 04.02.2019, в редакции № 2 – 08.02.2019.

Исходя из содержания статьи 13 Закона о контрактной системе, заказчиками осуществляются закупки для обеспечения нужд субъектов РФ, а именно для выполнения функций и полномочий государственных органов РФ, органов управления государственными внебюджетными фондами РФ, государственных органов субъектов РФ, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов. Таким образом, документация разрабатывается исходя из потребностей заказчика в товаре, необходимом для осуществления его функций.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к

участникам закупки, в том числе, о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Положения Закона о контрактной системе устанавливают запрет на установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки или ограничение доступа к участию в закупке.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе 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 ст. 66 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.

При этом, в соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки участника закупки должны находить отражение в том числе документы, подтверждающие соответствие его единым требованиям, указанным в п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Согласно системному толкованию указанных положений Закона о контрактной системе участник закупки должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии со спецификой и содержанием объекта закупки.

При этом, установление действующим законодательством требований к лицу, выполняющему услугу, фактически означает требование к исполнителю, что порождает для участника закупки обязанность по подтверждению его соответствия указанным требованиям путем предоставления соответствующих документов на стадии подачи заявок на участие в аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Согласно пункту 1 статьи 49 ГК РФ коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Вместе с тем, отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

В соответствии с частью 3 статьи 49 ГК РФ право юридического лица на осуществление предпринимательской деятельности, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии.

Согласно подпункту 39 пункта 1 статьи 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011 № 99-ФЗ, деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) подлежат лицензированию.

В силу пункта 2 статьи 10 Федерального закона от 09.01.1996 № 3-ФЗ «О радиационной безопасности населения» лицензирование деятельности в области обращения с источниками ионизирующего излучения осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 02.04.2012 № 278 утверждено положение о лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) (далее - Положение).

В соответствии с пунктом 3 указанного Положения лицензируемая деятельность включает выполнение работ и оказание услуг согласно приложению, а именно:

- проектирование источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- конструирование источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- производство источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- размещение источников ионизирующего излучения (генерирующих),
эксплуатация источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих);

- хранение источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- утилизация источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- проектирование средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- конструирование средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- изготовление средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения (генерирующих);
- эксплуатация средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения (генерирующих).

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 09.01.1996 № 3 «О радиационной безопасности населения» научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы в области обращения с источниками ионизирующего излучения, проектирование, сооружение источников ионизирующего излучения, конструирование и изготовление для них технологического оборудования, средств радиационной защиты, а также работы в области добычи, производства, транспортирования, хранения, использования, обслуживания, утилизации и захоронения источников ионизирующего излучения осуществляются только на основании специальных разрешений (лицензий), выданных органами, уполномоченными на ведение лицензирования.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.04.2012 № 278 утверждено Положение о лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) (далее - Положение), в соответствии с которым лицензируемая деятельность включает выполнение работ и оказание услуг согласно приложению (пункт 3 Положения).

Таким образом, действующим законодательством предусмотрено лицензирование деятельности в области использования источников ионизирующего излучения, за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности.

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 «О лицензировании отдельных видов деятельности» производство и техническое обслуживание медицинской техники подлежит лицензированию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

Порядок лицензирования данной деятельности определен Положением 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, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2013 № 469.

Согласно пункту 3 указанного Положения в состав деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники входят работы (услуги) по монтажу и наладке медицинской техники; контроль технического состояния медицинской техники; периодическому и текущему техническому обслуживанию медицинской техники; ремонту медицинской техники.

Письмом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.10.2003 № 293-22/233 введены в действие Методические рекомендации «Техническое обслуживание медицинской техники», в соответствии с которыми техническое обслуживание медицинской техники - это комплекс регламентированных нормативной и эксплуатационной документацией мероприятий и операций по поддержанию и восстановлению исправности и работоспособности медицинской техники при ее использовании по назначению, а также при хранении и транспортировании.

Согласно пункту 5.2 Методических рекомендаций к видам работ по техническому обслуживанию медицинской техники отнесены: ввод в эксплуатацию; контроль технического состояния; периодическое и текущее техническое обслуживание; текущий ремонт.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона № 0307300024319000002 (в ред. №2) объектом закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту медицинского оборудования.

Техническим заданием, содержащимся в аукционной документации, определен перечень медицинского оборудования, а также услуг, выполняемых при проведении ТО:

«Техническое обслуживание медицинской техники включает следующие виды услуг:

- ввод в эксплуатацию;
- контроль технического состояния;
- периодическое и текущее техническое обслуживание;
- текущий ремонт.

Обязательный перечень работ по техническому обслуживанию сложного оборудования из списка медицинского оборудования ГБУЗ РК «<...>», подлежащего техническому обслуживанию и текущему ремонту:

Флюорограф ФЦ «Электрон», периодичность работ 1 раз в квартал:

Обслуживание штативной части, Обслуживание рентгеновского питающего устройства (РПУ), Обслуживание АРМ, Проверка программной части, Проверка программной части;

Аппарат УЗИ Лоджик-100, периодичность работ 1 раз в квартал;

Аппарат УЗИ MYLAB-15, периодичность работ 1 раз в квартал;

Аппарат УЗИ HD-7, периодичность работ 1 раз в квартал;

Маммограф Маммо-4МТ, периодичность работ 1 раз в квартал:
Обслуживание аппаратно-программного комплекса;

Стоматологическая установка «Дарта» периодичность работ 1 раз в месяц».

Согласно поименованного выше списка заказчику – ГБУЗ РК «ЭГП» требуется техническое обслуживание медицинской техники, в том числе техники, являющейся источниками ионизирующего излучения.

Из материалов жалобы следует, что заявитель осуществляет техническое обслуживание медицинской техники в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2013 № 469, имея действующую лицензию Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

Медицинские аппараты находятся в ГБУЗ РК «<...>» (г. Сыктывкар), используются исключительно в медицинской деятельности и не принадлежат заявителю (<...>) на праве собственности, также, как и помещения, в которых находятся источники ионизирующего излучения (генерирующие), в том числе Флюорограф, Аппарат УЗИ, Маммограф.

При таких обстоятельствах Комиссия Коми УФАС России считает, что заявитель, имея лицензию на техническое обслуживание медицинской техники <...>, вправе оказывать услуги по техническому обслуживанию, в том числе поименованных выше аппаратов, используемых исключительно в медицинской деятельности. У <...> отсутствует обязанность получать лицензию на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих).

Следовательно, исполнитель в данном случае <...>, имеющий лицензию на техническое обслуживание медицинской техники, осуществляя в соответствии с гражданско-правовыми договорами техническое обслуживание аппаратов, используемых исключительно в медицинской деятельности, не обязан получать лицензию на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих).

Аналогичные выводы сделаны в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 13.05.2016 № Ф06-8088/2016 по делу № А55-17445/2015. Определением Верховного Суда РФ от 19.09.2016 № 306-КГ16-10960 отказано в передаче дела № А55-17445/2015 в Судебную коллегию по экономическим спорам Верховного Суда РФ для пересмотра в порядке кассационного производства данного постановления.

Также указанная Судами позиция содержится в Постановлении двенадцатого Арбитражного апелляционного суда от 10.03.2015 по делу № А12-40491/2014 и Постановлении третьего Арбитражного апелляционного суда от 23.06.2015 по делу № А74-203/2015.

Таким образом, заказчиком – ГБУЗ РК «<...>», допущено нарушение ч. 6 ст. 31, ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе в виде неправомерного установления в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации требования о наличии у участников закупки действующей лицензии: - на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, выданной в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 02.04.2012 № 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)», дающей право на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования с обязательным указанием перечня оказываемых услуг: - техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих), предусматривающей разрешение на осуществление видов работ (услуг), проводимых в рамках настоящего договора.

Допущенное заказчиком нарушение имело своим результатом нарушение законных прав <...> на участие в аукционе, поскольку установленное заказчиком требование о наличии лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) ограничило реализацию права на подачу заявки на участие в закупке и возможно по цене, которой бы заказчик смог сэкономить бюджетные средства, выделяемые на проведение данного аукциона.

Для устранения нарушения необходимо внесение изменений в документацию об электронном аукционе, однако срок, установленный частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе, на осуществление соответствующего действия истёк.

Принимая во внимание пояснения заявителя в части невозможности формирования и подачи им заявки на участие в электронном аукционе, вследствие допущения заказчиком указанного выше нарушения, подачи на участие в указанной закупке заявки только одного участника, истечения срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе, Комиссией Коми УФАС России принято решение выдать ГБУЗ РК «<...>» предписания об аннулировании электронного аукциона на оказание услуг по проведению технического обслуживания и текущего ремонта медицинского оборудования ГБУЗ РК «<...>», извещение № 0307300024319000002.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу <...> признать обоснованной.
2. Признать заказчика – ГБУЗ РК «<...>», нарушившим ч.6 ст.31, ч.6 ст.66 Закона о контрактной системе в виде неправомерного установления в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации требования о наличии у участников закупки действующей лицензии: - на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, выданной в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 02.04.2012 № 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)», дающей право на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования с обязательным указанием перечня оказываемых услуг: - техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих), предусматривающей разрешение на осуществление видов работ (услуг), проводимых в рамках настоящего договора
3. В целях устранения допущенного заказчиком нарушения ч.6 ст.31, ч.6 ст.66 Закона о контрактной, существенности выявленного нарушения, выдать заказчику предписание об аннулировании электронного аукциона.
4. Решить вопрос о передаче уполномоченному должностному лицу Коми

УФАС России материалов настоящей жалобы для решения вопроса о привлечении виновного должностного лица заказчика, допустившего установленное настоящим решением нарушение Закона о контрактной системе, к административной ответственности.

<...>

<...>

<...>

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