

Решение № 04-01/039-2019

по жалобам ООО «Медицинская компания», ООО «СК и П»

(извещение № 0190200000318014735)

11 февраля 2019 года

г.

Салехард

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа (далее – Управление, Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

«...»,

Членов Комиссии:

«...»;

«...»,

рассмотрев жалобу ООО «Медицинская компания» (ИНН: 7203401949) (далее - Заявитель 1), ООО «СК и П» (ИНН: 7203065824) (далее – Заявитель 2) на действия Заказчика – ГБУЗ ЯНАО «Губкинская городская больница» (ИНН: 8911013954), при осуществлении закупки способом электронного аукциона «Оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту медицинского оборудования и изделий медицинского назначения» начальная (максимальная) цена контракта – 3 826 666 ,68 рублей (извещение № 0190200000318014735) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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), пунктом 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения,

специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба Заявителя 1 (вход. № 754 от 04.02.2019), Заявителя 2 (вход. № 742 от 04.02.2019) на действия Заказчика.

Заявители считают, что положения аукционной документации противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

В соответствии с извещением, документацией об Аукционе, протоколами, составленными при осуществлении закупки:

1) извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) на Официальном сайте – 21.12.2018;

2) дата и время начала подачи заявок - 21.12.2018 19:34;

3) Дата и время окончания подачи заявок - 05.02.2019 08:00;

4) Начальная (максимальная) цена контракта – 3 826 666 ,68 рублей;

5) Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Аукцион;

Жалоба подана в соответствии с Законом о контрактной системе, с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Из содержания жалоб следует, что, по мнению подателей жалоб, при формировании документации о проведении электронного аукциона Заказчиком были допущены следующие нарушения положений Закона о контрактной системе.

Из содержания жалоб следует, что в аукционной документации Заказчиком в Техническом задании на оказание услуг по комплексному техническому обслуживанию и ремонту медицинского оборудования и изделий медицинского назначения (приложении 1.1) указано в перечне видов оказываемых услуг по контракту имеется услуга по контролю технического состояния (КТС).

Далее в данном приложении указано, что контроль технического состояния

заключается в проверке соответствия значений параметров и характеристик медицинской техники требованиям нормативной и эксплуатационной документации, проверке всех защитных устройств и блокировок с применением рекомендованных средств измерения, внесенных в Государственный Реестр СИ, либо специальных средств, обеспечивающих качественное выполнение КТС. Работы по КТС проводятся аккредитованными в установленном порядке на данный вид деятельности лабораториями Исполнителя.

В п. 3.1. – приложения 1.1. к аукционной документации указано, что оказанием услуг в соответствии с установленными государственными нормативами силами аккредитованных испытательных лабораторий.

Заявители считают, что данные требования указанные в приложение 1.1. к аукционной документации расходятся с требованиями, указанными в информации, размещенной на электронной площадке и вводят в заблуждение потенциальных участников аукциона, так как наличие сертификата аккредитации у соискателя лицензии, лицензиата в перечне необходимых документов нет, в том числе как нет требования о предоставлении сведений о наличии действующей системы менеджмента качества в соответствии с ГОСТ ISO 9001 и ГОСТ ISO 13485.

Кроме того, в аукцион на техническое Заказчик требует от Исполнителя полное соответствие ГОСТу Р-57501-2017 и Р-56606-2016, напоминаем, что данный гост не является обязательным и носит рекомендованный характер.

Также Заявители считаю, что в установление выше указанных требований в приложении 1.1. просматриваются признаки ограничения конкуренции и не являются обязательными для повышения качества услуги. Так как аттестат аккредитации испытательной лаборатории по Тюменской области выдан только ООО «ЕДС-ГРУПП», а это в свою очередь сговор и ограничение конкуренции.

- В техническом задании присутствует такое оборудование как:

электромиографы, весы медицинские, кардиомониторы, анализаторы биохимические, анализаторы гематологические, дозиметры, которые в свою очередь относятся к средствам измерения и подлежат метрологической поверке (ПИСЬМО Минздрава РФ от 26-07-2001 25108058-01-32 О ПЕРЕЧНЕ МЕДИЦИНСКИХ ИЗДЕЛИЙ ОТНОСЯЩИХСЯ К СРЕДСТВАМ ИЗМЕРЕНИЙ МЕДИЦИНСКОГО). Данные услуги имеют в свою очередь абсолютно другой ОКВЭД 71.12.62 и не входят в состав технического обслуживания медицинского оборудования.

- В техническом задании присутствует такое оборудование как:

маммограф «Italray», Аппарат флюорографический цифровой малодозовый. «Ренекс – Флюоро» Модель № 001, Рентгенодиагностический передвижной

аппарат «MOVUS-2», Рентгенодиагностический аппарат «ODONTORAMA», так как данное оборудование относится к рентгеновскому и для проведения КТС (Контроль технического состояния), необходимо:

- 1) лицензии на техническое обслуживание медицинской техники на основании Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»
- 2) лицензии на право деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих), на основании подпункта 39 ч.1 ст.12 Федерального закона от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности");
- 3) Заключение о соответствии СанПиН;
- 4) Сертификат соответствия ГОСТ ISO 9001;
- 5) Удостоверение сотрудников по техническому обслуживанию рентгенологического оборудования;
- 6) Удостоверение сотрудников по Радиационному контролю и безопасности;
- 7) Контрольно-измерительное и технологическое испытательное оборудование состоит в едином Реестре разрешенного оборудования;

Заказчик с доводами Заявителей не согласился, представил письменные возражения. В которых пояснил, что аукционная документация составлена в полном соответствии с Законодательством РФ.

В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

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.

Согласно части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к

качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена Законом 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.

Согласно абз. 3 ч. 1 ст. 49 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального

разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Таким образом, действующим законодательством установлено императивное требование о необходимости наличия лицензии непосредственно у участника закупки.

Указанное требование вызвано необходимостью оказания услуг в рамках правоспособности участника закупки, обусловленной наличием лицензии на осуществление деятельности, относящейся к предмету закупки.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», под лицензией понимается специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом.

В соответствии с частью 2 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» положениями о лицензировании конкретных видов деятельности устанавливаются исчерпывающие перечни выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, в случае, если указанные перечни не установлены федеральными законами.

В соответствии с п. 17 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежат, в том числе деятельность по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

В соответствии с 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 РФ от 03.06.2013 № 469, понятие «медицинская техника» означает медицинские изделия, представляющие собой инструменты, аппараты, приборы, оборудование, применяемые в медицинских целях отдельно и в сочетании, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или

прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

В состав деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники в части технического обслуживания входят следующие работы (услуги):

а) монтаж и наладка медицинской техники;

б) контроль технического состояния медицинской техники;

в) периодическое и текущее техническое обслуживание медицинской техники;

г) ремонт медицинской техники.

В пп. 2 п. 31 Раздела 3 документации об электронном аукционе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а именно:

- наличие у участника открытого аукциона в электронной форме действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники с соответствующими приложениями, на основании Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

При этом, Заказчик не установил требование к участнику закупки о предоставлении иных документов.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Статья 33 Закона о контрактной системе предписывает заказчику при описании в документации о закупке объекта закупки руководствоваться правилами, изложенными в указанной статье.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что 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" 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе определено, что 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.

При этом часть 3 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запрещает ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона, а также с п. 11 «Наименование и описание объекта закупки» Информационной карты (далее - Описание объекта закупки) объектом закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту медицинского оборудования и изделий медицинского назначения.

Анализ Описания объекта закупки показал Комиссии, что в рассматриваемом разделе аукционной документации, исходя из использованных в его содержании формулировок, заказчиком был сформулирован перечень работ по техническому обслуживанию и ремонту медицинского оборудования, являющегося объектом закупки. При этом согласно Техническому заданию (Приложение № 1.1), в объект закупки входят также работы по выполнению контроля технического состояния.

Комиссия обращает внимание на то, что указание Заказчиком работ, которые являются объектом закупки, в том виде и объеме, в которых оно изложено в Описании объекта закупки, не свидетельствует об их необоснованности объективными потребностями Заказчика, поскольку

пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено указание функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки заказчиком при необходимости.

При этом пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предоставляет исключительное право заказчику при необходимости излагать функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки ровно в том объеме, в котором у него существует потребность, поскольку заказчик является социально значимым объектом и специфика его деятельности влечет за собой необходимость своевременного и качественного оказания пациентам медицинской помощи, в том числе, посредством использования оборудования, работы по техническому обслуживанию и ремонту которого являются объектом закупки.

Из смысла части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе следует, что при описании объекта закупки заказчиком могут устанавливаться значения показателей, позволяющих определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям, которые не могут изменяться.

В соответствии с пунктом 5.2 Письма Минздрава РФ от 27.10.2003 № 293-22/233 «О введении в действие Методических рекомендаций «Техническое обслуживание медицинской техники» (далее - Методические рекомендации) существуют следующие виды работ по техническому обслуживанию медицинской техники:

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

Согласно пункту 6.4.3 Методических рекомендаций техническое состояние изделия определяется:

- визуально и по органолептическим признакам (шумы, запахи и т.д.);
- проверкой в действии (функциональный контроль);
- средствами инструментального контроля.

Пунктом 6.4.6 Методических рекомендаций предусмотрено, что при проведении инструментального контроля определяют значения основных эксплуатационных и технических характеристик изделия.

При этом пунктом 6.4.7 Методических рекомендаций предусмотрены

следующие виды контроля технического состояния:

- контроль технического состояния перед использованием;
- периодический (плановый) контроль технического состояния;
- текущий (внеплановый) контроль технического состояния.

В соответствии с пунктом 6.4.14 Методических рекомендаций результаты контроля технического состояния изделия отражаются в журнале технического обслуживания.

Таким образом, контроль эксплуатационных параметров является неотъемлемой и обязательной к выполнению составной частью технического обслуживания медицинской техники.

Кроме того, функцией контроль технического состояния, выполняемого в соответствии с аттестатом аккредитации, является оценка соответствия аппарата для принятия решения о его дальнейшей эксплуатации.

При этом именно принятие решения о возможности эксплуатации любого медицинского оборудования является конечной потребностью Заказчика при проведении технического обслуживания и ремонта соответствующей техники, так как эта информация непосредственно влияет на обеспечение безопасности здоровья и жизни пациентов и персонала при проведении рентгенологических исследований, ведь в случае отсутствия контроля выходных параметров данной категории оборудования возникает опасность нанесения вреда при воздействии чрезмерного ионизирующего излучения.

Проведение технического обслуживания и ремонта рентгенологического оборудования без контроля параметров влечет за собой также неэффективное использование бюджетных средств, так как проведение только работ по техническому обслуживанию и ремонту техники не является достаточным основанием для принятия решения о возможности ее дальнейшей эксплуатации.

Кроме того, согласно пункту 6.4.10 Методических рекомендаций периодический контроль технического состояния изделия медицинской техники проводится специалистами по техническому обслуживанию медицинской техники.

Комиссия считает необходимым учесть следующую правовую позицию, изложенную в постановлении Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 № 11017/10 по делу № А06-6611/2009: «основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере

закупок».

С 01.09.2016 был введен в действие ГОСТ Р 56606-2015, который не противоречит Методическим рекомендациям ни в терминологии, ни в требованиях, а лишь расширяет их. Данный ГОСТ устанавливает требования к контролю технического состояния (КТС), являющегося неотъемлемой частью работ по техническому обслуживанию медицинской техники.

Согласно п. 4.3 ГОСТ Р 56606-2015 «Контроль технического состояния и функционирования медицинских изделий» в процессе осуществления ТО в обязательном порядке проводится КТС медицинских изделий либо их поверка, если соответствующие изделия относятся к средствам измерения. В случае КТС испытания на постоянство параметров проводит квалифицированный инженерный персонал медицинского учреждения и/или персонал организаций, аккредитованных в установленном порядке на данный вид деятельности. Требование об аккредитации вытекает из ч. 2 ст. 13 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений».

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе требования ГОСТа являются обязательными лишь при описании объекта закупки, и требования к участникам закупки на их основании устанавливаться не могут.

При описании в документации о закупке объекта закупки Заказчик руководствовался требованиями ГОСТ Р 57501-2017 «Техническое обслуживание медицинских изделий», вступившим в силу с 01.06.2018 и являющимся очередным стандартом, который устанавливает требование к подготовке технического задания. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В силу положений Закона о контрактной системе Заказчик самостоятельно устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации. Поскольку участником закупки и Исполнителем обязательств по контракту могут быть разные лица, **Заказчиком установлены требования как к Участнику закупки, так и к Исполнителю по контракту**, а именно к Участнику закупки - о наличии у него действующей лицензии на право осуществления деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники, **к Исполнителю по контракту, изложив требование о наличии аттестата аккредитации. Последнее требование включено в Техническое задание, являющимся неотъемлемой частью документации Аукциона, в том числе предусматривая возможность привлечения к исполнению контракта третьих лиц, а не в требованиях к участникам закупки, не исключая тем самым возможности наличия аттестата аккредитации и у самого участника закупки, являющимся и Исполнителем по контракту в одном лице.** Таким образом, Заказчик исполнил как требования ГОСТа (оказывать услуги будет

аккредитованное лицо), так и положения законодательства о контрактной системе и защите конкуренции (аккредитованным лицом не обязательно должен будет быть участник закупки). **В случае установления данного требования к участнику закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе прослеживались бы явные признаки, ограничивающие конкуренцию среди потенциальных участников закупки, нарушая требования Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».**

Относительно довода Заявителя о том, что проведение контроля эксплуатационных параметров медицинского оборудования, должно осуществляться на основании лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих), Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 39 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) подлежит обязательному лицензированию деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности).

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.

При таких обстоятельствах исполнитель 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.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В п. 5.4.3. Проекта контракта указаны права Исполнителя и в том числе установлено:

Исполнитель вправе:

По согласованию с заказчиком Исполнитель вправе привлечь субподрядчиков, при этом ответственность за результат услуг (неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств), их объем, качество и сроки несет Исполнитель. Сдачу результатов таких услуг заказчику осуществляет Исполнитель в порядке, установленном настоящим Контрактом. Привлечение субподрядчиков не влечет за собой изменения стоимости и объемов оказываемых услуг по настоящему Контракту. Перечень услуг, оказанных субподрядчиками, и их стоимость Исполнитель указывает в своей отчетной документации. Если Исполнитель выполнил свои обязательства самостоятельно, то он отражает этот факт в своей отчетной документации.

Соисполнитель - лицо, которое привлекает исполнитель для оказания услуг, например, в случае если по договору будут оказываться услуги, выполнение которых требует участия разных специалистов, которых нет в штате исполнителя.

Таким образом принимая во внимание, что работы требующие наличия аттестата аккредитации испытательной лаборатории не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ по комплексному техническому обслуживанию и ремонту медицинских изделий, при исполнении контракта исполнитель может привлечь к их выполнению соисполнителя.

Данная позиция, изложена в решениях Арбитражного суда Западно-Сибирского округа (постановление от 22.12.2015 по делу № А75-1009/2015;

постановление от 25.12.2015 по делу № А75-4902/2015).

Комиссия отмечает, что Заказчик самостоятельно определили то, что исполнитель обязан обеспечить надлежащее исполнения условий контракта, а также то, что исполнитель вправе привлечь к исполнению своих обязательств по настоящему контракту других лиц - соисполнителей, обладающих специальными знаниями, навыками, квалификацией, специальным оборудованием и т.п., по видам (содержанию) работ, предусмотренных в Приложении № 1.1. При этом исполнитель несет ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств соисполнителями, а привлечение соисполнителей не влечет изменение цены контракта и/или объемов работ по контракту.

Таким образом, предметом электронного аукциона является оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту медицинского оборудования и изделий медицинского назначения, в том числе контроль технического состояние, являющихся предметом контракта.

Принимая во внимание описание объекта закупки, Комиссия пришла к выводу о том, что при реализации своего права на формирование предмета аукциона, Заказчиком не было допущено злоупотребления права.

Доводы Заявителей не находят своего подтверждения и не обоснованными.

Между тем в рамках внеплановой проверки Комиссией установлено.

Согласно п. 2) ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию: 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.

Согласно ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

В пп. 2 п. 31 Раздела 3 документации об электронном аукционе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов, а именно:

- наличие у участника открытого аукциона в электронной форме действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники с соответствующими приложениями, на основании Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

В состав деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники в части технического обслуживания входят следующие работы (услуги):

а) монтаж и наладка медицинской техники;

б) контроль технического состояния медицинской техники;

в) периодическое и текущее техническое обслуживание медицинской техники;

г) ремонт медицинской техники.

Заказчик должен был указать в Аукционной документации на какой вид деятельности должна быть приложена лицензия.

Таким образом, Заказчиком не установлено в полном объеме для какого вида деятельности требуется лицензия, что является нарушением п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень требований к участникам закупки. При этом в соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Согласно п. 5.4.3. Проекта контракта по согласованию с заказчиком Исполнитель вправе привлечь субподрядчиков, при этом ответственность за результат услуг (неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств), их объем, качество и сроки несет Исполнитель. Сдачу результатов таких услуг заказчику осуществляет Исполнитель в порядке, установленном настоящим Контрактом. Привлечение субподрядчиков не влечет за собой изменения стоимости и объемов оказываемых услуг по настоящему Контракту. Перечень услуг, оказанных субподрядчиками, и их стоимость Исполнитель указывает в своей отчетной документации. Если Исполнитель выполнил свои обязательства самостоятельно, то он отражает этот факт в своей отчетной документации.

Комиссия приходит к выводу о том, что Проектом контракта документации об Аукционе неправомерно установлено требование о согласовании с

Заказчиком привлекаемых к выполнению работ по контракту субподрядчиков.

Указанное требование не предусмотрено частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, и, следовательно, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе указанное требование, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия пришла к выводу о том, что в действиях Заказчика имеются нарушения требований Закона о контрактной системе. Соответственно имеются основания для выдачи предписания о приведении аукционной документации в соответствие с действующим законодательством.

Руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктом 3.30 Административного регламента, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Медицинская компания» (ИНН: 7203401949), ООО «СК и П» (ИНН: 7203065824) на действия Заказчика – ГБУЗ ЯНАО «Губкинская городская больница» (ИНН: 8911013954), при осуществлении закупки способом электронного аукциона «Оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту медицинского оборудования и изделий медицинского назначения» начальная (максимальная) цена контракта – 3 826 666 ,68 рублей (извещение № 0190200000318014735), необоснованными.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение п. 1 ч. 1 и ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений [Закона](#) о контрактной системе.

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены

Комиссии:

«...»

«...»

Примечание: В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе, решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.