

РЕШЕНИЕ № 103с/10

17 августа 2010 года

г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: Л.А. Черкашина;

Члены Комиссии: Ю.Т. Козлов, К.В. Сускин, О.Г. Богданова, А.Г. Ларшин,

в присутствии представителей:

- Управления по размещению госзаказа Липецкой области,
- ГУЗ «Липецкий областной онкологический диспансер»,
- ЗАО «МСМ-Медимпэкс»,

рассмотрев жалобу ЗАО «МСМ-Медимпэкс» на действия заказчика, уполномоченного органа при размещении заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, его монтаж, наладку, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, обучение специалистов работе с ним (627-ОБ-10),

УСТАНОВИЛА:

10.08.2010 г. в Липецкое УФАС России поступила жалоба ЗАО «МСМ-Медимпэкс» на действия заказчика, уполномоченного органа при размещении заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, его монтаж, наладку, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, обучение специалистов работе с ним (627-ОБ-10).

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями ст. 58 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 года «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о размещении заказов) и принята к рассмотрению.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе ЗАО «МСМ-Медимпэкс» заявляет о том, что отдельные положения документации об аукционе составлены с нарушением требований Закона о размещении заказов, а именно:

1. Приказом министерства здравоохранения и социального развития РФ от 03.02.2010 г. № 53н «О мерах по реализации Постановления Правительства РФ от 31.12.2009 г. № 1156 «О финансовом обеспечении в 2010 году за счёт бюджетных ассигнований федерального бюджета мероприятий, направленных на совершенствование медицинской помощи больным с онкологическими заболеваниями» утверждён перечень медицинского оборудования, приобретаемого для учреждений здравоохранения субъектов РФ, включающий в себя, в том числе, гамма-терапевтический аппарат для дистанционной лучевой терапии.

Закупая данное оборудование, заказчик включил в его состав: рабочий стол (4 шт.), стул (4 шт.), что по мнению ЗАО «МСМ-Медимпэкс», нарушает вышеназванный приказ Минсоцразвития, влечёт за собой неэффективное использование средств федерального бюджета и противоречит ч. 1 ст. 1 Закона о размещении заказов.

2. В состав предмета аукциона, кроме поставки гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, входит монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, что является деятельностью в области использования атомной энергии. Данная деятельность регулируется Федеральным законом от 21.11.1995 г. № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии» и предусматривает наличие соответствующих лицензий, выданных Ростехнадзором в соответствии с порядком лицензирования, определённым Постановлением Правительства РФ от 14.07.1997 г. № 865, а так же наличие санитарно-эпидемиологического заключения о соответствии условий работ с источниками ионизирующего излучения, в соответствии со ст. 27 Федерального закона от 30.03.1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

Исходя из положений ч. 4 ст. 34 и п.п. «б» п. 3 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать требование о представлении копий вышеназванных документов и соответственно заявки участников размещения заказа должны содержать данные документы, что и будет являться условием допуска к участию в аукционе.

В связи с изложенным, ЗАО «МСМ-Медимпэкс» просит признать требования аукционной документации незаконными и выдать предписание об устранении нарушений.

На заседании Комиссии Липецкого УФАС представители ЗАО «МСМ-Медимпэкс» поддержали доводы жалобы в полном объёме и заявили, что наличие лицензий на осуществление работ, входящих в состав предмета аукциона, является существенным условием допуска к участию в аукционе, т.к. их отсутствие у исполнителя может привести к неисполнению обязательств по контракту.

Управление по размещению госзаказа Липецкой области, в своём «возражении на жалобу», заявило о своём несогласии с доводами жалобы и считает содержание документации об аукционе на поставку гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, его монтаж, наладку, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, обучение специалистов работе с ним соответствующим требованиям Закона о размещении заказов по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов, при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается следующее обязательное требование к участникам размещения заказа - соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В тоже время, в соответствии со статьей 706 Гражданского Кодекса РФ, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). Таким образом, участник размещения заказа может не являться лицом, фактически осуществляющим выполнение работ и установление требования предоставления лицензии или санитарно-эпидемиологического заключения, выданных участнику размещения заказа, является незаконным.

Также в соответствии со ст. 26 Федерального закона № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии» под разрешением (лицензией) на право ведения работ в области использования атомной энергии понимается надлежаще оформленный документ, подтверждающий право на осуществление определенного вида деятельности при условии обеспечения безопасности объектов использования атомной энергии и проводимых работ. Указанные разрешения (лицензии) выдаются эксплуатирующим организациям, а также организациям, выполняющим работы и предоставляющим услуги в области использования атомной энергии.

Перечень видов деятельности в области использования атомной энергии, для осуществления которых требуется получение разрешений (лицензий), порядок выдачи и прекращения действия разрешений (лицензий), установленный Правительством РФ не включает в себя такие виды деятельности, как поставка радиационных источников, обучение специалистов работе с аппаратом и включение требования предоставления в составе заявки на участие в аукционе лицензий на осуществление работ и услуг в области использования атомной энергии привело бы к незаконному ограничению круга участников размещения заказа.

Кроме того, пп. 2.2 документации об аукционе установлено требование, в соответствии с которым «монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание товара, обучение специалистов работе с ним, должны осуществляться в соответствии с требованиями законодательства РФ», подпунктами 4.2.4 и 4.2.6 проекта государственного контракта установлены обязательства поставщика, в соответствии с которыми он обязан «передать товар Заказчику, осуществить его монтаж, наладку, ввод в эксплуатацию, обучить специалистов работе с ним и производить его техническое обслуживание в соответствии с условиями настоящего Контракта и требованиями законодательства РФ» и «до осуществления монтажа, наладки, ввода товара в эксплуатацию предоставить Заказчику подлинник или заверенную надлежащим образом копию лицензии на право осуществления деятельности в области использования атомной энергии, дающей право выполнения работ, оказания услуг по настоящему Контракту».

Таким образом, все требования законодательства в области использования атомной энергии (обращения с радиоактивными веществами) должны быть выполнены в ходе исполнения государственного контракта.

На заседании Комиссии Липецкого УФАС представители Управления по размещению госзаказа Липецкой области доводы «возражения на жалобу» поддержали.

Представители ГУЗ «Липецкий областной онкологический диспансер» согласились с позицией Управления по размещению госзаказа Липецкой области. По вопросу включения в состав закупаемого оборудования позиций: рабочий стол (4 шт.), стул (4 шт.), пояснили, что в соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов, исходя из имеющихся потребностей, заказчик вправе устанавливать требования к качеству, техническим характеристикам товара.

Комиссия Липецкого УФАС России, рассмотрев представленные материалы, выслушав мнение сторон и проведя внеплановую проверку, установила следующее:

Приказом Управления по размещению госзаказа Липецкой области от 05.07.2010 г. № 671-А, на основании заявки ГУЗ «Липецкий областной онкологический диспансер», принято решение о размещении заказа на поставку гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, его монтаж, наладку, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, обучение специалистов работе с ним путём проведения открытого аукциона, утверждён состав аукционной комиссии.

Документация об аукционе разработана и утверждена Управлением по размещению госзаказа Липецкой области.

Извещение о проведении открытого аукциона было размещено на сайте <http://tpl.admir.lipetsk.ru> 9 июля 2010 г.

Согласно извещения, предметом аукциона является поставка гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, его монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, обучение специалистов работе с ним. Состав предмета аукциона и проекта государственного контракта содержит элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор), что допускается статьёй 421 ГК РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Пунктом 2.1. аукционной документации установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, его безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара. Состав закупаемого оборудования включает в себя, в том числе: рабочий стол (4 шт.), стул (4 шт.), наличие которых обжалует заявитель.

В соответствии со ст. 3 Закона о размещении заказов, под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий, в том числе для реализации федеральных, региональных целевых программ.

Исходя из смысла приведенных правовых норм, проанализировав установленные документацией об аукционе требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, Комиссия Липецкого УФАС пришла к выводу, что данные требования, исходя из потребностей заказчиков, установлены правомерно и не нарушают требования Закона о размещении заказов и, следовательно, не могут оказывать влияние на круг участников торгов и ущемлять права участников размещения заказа.

В связи с изложенным, довод ЗАО «МСМ-Медимпэкс» о незаконном включении в состав закупаемого оборудования позиций: рабочий стол (4 шт.), стул (4 шт.), Комиссия Липецкого УФАС считает несостоятельным.

Согласно требованиям, установленным ч. 4 ст. 34, п. 10 ч. 4 ст. 22, п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов, при размещении заказа путем проведения аукциона устанавливается обязательное требование к участникам размещения заказа об их соответствии требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с п.п. «б» п. 3 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов, заявка на участие в аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом аукциона, и такие требования предусмотрены документацией об аукционе.

Документация об аукционе содержит следующие требования к участникам размещения заказа: монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание товара, обучение специалистов работе с ним, должны осуществляться в соответствии с требованиями законодательства РФ (п. 2.2.), до осуществления монтажа, наладки, ввода товара в эксплуатацию, поставщик обязан предоставить заказчику подлинник или заверенную надлежащим образом копию лицензии на право осуществления деятельности в области использования атомной энергии (п. 4.2.6. проекта контракта), до начала оказания услуг по техническому обслуживанию товара, поставщик обязан предоставить заказчику подлинник или заверенную надлежащим образом копию лицензии на право осуществления деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники (п. 4.2.7. проекта контракта).

Как установлено Комиссией Липецкого УФАС, в состав предмета аукциона, кроме поставки гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии входит монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, при этом, монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание данного оборудования является деятельностью в области использования атомной энергии. Данная деятельность регулируется Федеральным законом от 21.11.1995 г. № 170-ФЗ «Об использовании атомной энергии» и предусматривает наличие соответствующих лицензий, выданных Ростехнадзором в соответствии с порядком лицензирования, определенным Постановлением Правительства РФ от 14.07.1997 г. № 865, а так же наличие санитарно-эпидемиологического заключения о соответствии условий работ с источниками ионизирующего излучения, в соответствии со ст. 27 Федерального закона от 30.03.1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

Из этого следует, что для выполнения данного вида работ, услуг, участник размещения заказа должен обладать соответствующими лицензиями и санитарно-эпидемиологическим заключением.

В то же время, в соответствии со ст. 706 ГК РФ, 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.

Документация об аукционе, проект государственного контракта не содержат запрета на привлечение соисполнителей, а п. 5 допускает техническое обслуживание товара поставщиком или привлеченным им соисполнителем.

Таким образом, участники размещения заказа, подавшие заявки на участие в аукционе, при этом не обладающие соответствующими лицензиями и санэпидзаключением на выполнение работ по монтажу, наладке, вводу в эксплуатацию, техническому обслуживанию гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, вправе привлечь субподрядчиков для выполнения данного вида работ в соответствии с обязательствами по государственному контракту.

В процессе рассмотрения жалобы, Комиссией Липецкого УФАС проведена внеплановая проверка размещения заказа, в результате которой установлено:

Согласно п. 15.4. аукционной документации, участник размещения заказа должен описать поставляемый товар, при этом, параметры и характеристики, выражаемые числовыми значениями, должны иметь конкретные показатели без сопровождения их

словами «более» или «менее», при описании товара, качества работ, услуг не допускается использовать слова «или», «должны».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со [статьей 11](#) настоящего Федерального закона.

Согласно протокола от 06.08.2010 г. № 627-ОБ/р рассмотрения заявок на участие в аукционе, на основании результатов рассмотрения:

- заявки ООО «Гаммамед-Импэкс», ФГУП «Предприятие по поставкам продукции Управления делами Президента РФ», ЗАО «МСМ-Медимпэкс», ЗАО «НТЦ Экспертцентр» соответствуют требованиям документации об аукционе,
- заявка ООО «Новомед-Восток» не соответствует требованиям п. 15.4. документации об аукционе, в сведениях о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг при описании качества работ, услуг использовано слово «должны»,

принято решение:

- допустить к участию в аукционе: ООО «Гаммамед-Импэкс», ФГУП «Предприятие по поставкам продукции Управления делами Президента РФ», ЗАО «МСМ-Медимпэкс», ЗАО «НТЦ Экспертцентр»;
- отказать в допуске к участию в аукционе: ООО «Новомед-Восток», основание - п. 4 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов.

Исходя из изложенного, проанализировав аукционную заявку ООО «Новомед-Восток», Комиссия Липецкого УФАС посчитала, что аукционная комиссия не имела возможности однозначно определить каким образом будет осуществляться монтаж, наладка, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание товара, обучение специалистов, при том, что аукционная документация прямо указывает на недопустимость использования формулировок, влекущих двойное толкование, из чего следует то, что отказ в допуске к участию в аукционе является правомерным.

В части допуска участников размещения заказа к участию в аукционе, нарушений законодательства о размещении заказов не выявлено.

В связи с изложенным, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу, что в действиях заказчика - ГУЗ «Липецкий областной онкологический диспансер», уполномоченного органа - Управление по размещению госзаказа Липецкой области нарушений Закона о размещении заказов не установлено, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ЗАО «МСМ-Медимпэкс» на действия заказчика, уполномоченного органа при размещении заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения государственного контракта на поставку гамма-терапевтического аппарата для дистанционной лучевой терапии, его монтаж, наладку, ввод в эксплуатацию, техническое обслуживание, обучение специалистов работе с ним (627-ОБ-10) необоснованной.