

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3356/2024 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.03.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобу ООО «РМА» (далее — Заявитель) на действия АО «УТЭ ВДНХ» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по проведению предрейсовых медицинских осмотров водителей 2024-2025 год (реестровый № 32413364805) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

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

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи

заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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

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

Согласно доводам жалобы Заказчиком в Закупочной документации ненадлежащим образом установлено требование о наличии лицензий на осуществление медицинской деятельности.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные

связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что 07.03.2024 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 477 333,32 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 07.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 14.03.2024 в 00:00.

Дата подведения итогов: 21.03.2024.

1. В отношении довода Заявителя о необходимости установления требования о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности: по медицинским осмотрам (предрейсовым, предсменным, послерейсовым, послесменным) Комиссией установлено следующее.

По мнению Заявителя, лицензирование медицинской деятельности осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от № 852 от 01.06.2021 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)».

В приложении к Положению о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») содержится перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, а именно:

Работы (услуги) по: медицинским осмотрам (предсменным, предрейсовым, послесменным, послерейсовым).

Согласно пункту 9 Приказа Министерства здравоохранения РФ № 866н от

19.08.2021 «Об утверждении классификатора работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность» (далее — Приказ Минздрава № 866н) при оказании первичной медико-санитарной помощи организуются и выполняются, в том числе работы (услуги) по медицинским осмотрам (предсменным, предрейсовым, послесменным, послерейсовым).

В соответствии с пунктом 6 Приказа Министерства здравоохранения РФ от 30.05.2023 №266н «Об утверждении порядка и периодичности проведения предсменных, предрейсовых и послесменных, послерейсовых медицинских осмотров, медицинских осмотров в течение рабочего дня (смены) и перечня включаемых в них исследований» (далее — Приказ Минздрава № 266н) предсменные, предрейсовые, послесменные, послерейсовые медицинские осмотры, медицинские осмотры в течение рабочего дня (смены) проводятся медицинскими работниками, имеющими высшее и (или) среднее профессиональное медицинское образование, медицинской организации или иной организации, осуществляющей медицинскую деятельность, в том числе медицинским работником, состоящим в штате работодателя (далее соответственно - медицинский работник, медицинская организация), **при наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности, предусматривающей выполнение работ (услуг) по медицинским осмотрам (предсменным, предрейсовым, послесменным, послерейсовым).**

Согласно Письму Министерства здравоохранения Российской Федерации от 21 августа 2003 года № 2510/9468-03-32 «О предрейсовых медицинских осмотрах водителей транспортных средств», и методическими рекомендациями от 29 января 2002, утверждёнными Минздравом РФ и Минтрансом РФ «Медицинское обеспечение безопасности дорожного движения. Организация и порядок проведения предрейсовых медицинских осмотров водителей транспортных средств», Постановления Главного государственного санитарного врача РФ от 24.12.2020 № 44 «Об утверждении санитарных правил СП 2.1.3678-20 «Санитарно-эпидемиологические требования к эксплуатации помещений, зданий, сооружений, оборудования и транспорта, а также условиям деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг», медицинские услуги на проведение предрейсовых, предсменных, послерейсовых, послесменных медицинских осмотров должны проводиться по адресу, имеющему санитарно-эпидемиологическое заключение, **лицензию на право осуществления предрейсовых, предсменных, послерейсовых, послесменных медицинских осмотров.**

В силу пункта 7 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.06.2021 № 852 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») осуществление медицинской деятельности с грубым нарушением лицензионных требований влечет за собой ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 10 статьи 19.2 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее — Закон о лицензировании) исчерпывающий перечень грубых нарушений лицензионных требований в отношении каждого лицензируемого вида деятельности

устанавливается положением о лицензировании конкретного вида деятельности. При этом к таким нарушениям лицензионных требований могут относиться нарушения, повлекшие за собой:

1) возникновение угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан, вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, а также угрозы чрезвычайных ситуаций техногенного характера;

2) человеческие жертвы или причинение тяжкого вреда здоровью граждан, причинение средней тяжести вреда здоровью двух и более граждан, причинение вреда животным, растениям, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, возникновение чрезвычайных ситуаций техногенного характера, нанесение ущерба правам, законным интересам граждан, обороне страны и безопасности государства.

Таким образом, по мнению Заявителя, в Закупочную документацию должно быть включено требование к участнику о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности: по медицинским осмотрам (предрейсовым, предсменным, послерейсовым, послесменным).

Вместе с тем Комиссией установлено, что согласно подпункту 2 пункта 11 Информационной карты установлены обязательные требования к участникам закупки: действующая лицензия на осуществление медицинской деятельности в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Постановлением Правительства РФ от 01.06.2021 № 852 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» с обязательным приложением по видам работ (услуг) на: - проведение предрейсовых медицинских осмотров.

Также согласно пункту 13 Информационной карты в состав второй части заявки на участие в конкурсе должны входить следующие документы:

- Действующая лицензия на осуществление медицинской деятельности в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Постановлением Правительства РФ от 01.06.2021 № 852 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» с обязательным приложением по видам работ (услуг) на: - проведение предрейсовых медицинских осмотров.

- Наличие действующей лицензии на право проведения предрейсовых медицинских осмотров водителей транспортных средств.

Таким образом, Комиссия установила, что документация содержит требование о предоставлении лицензии на предрейсовый медицинский осмотр, которая, по своей сути, и является лицензией на осуществление медицинской деятельности: по медицинским осмотрам (предрейсовым, предсменным, послерейсовым, послесменным).

Кроме того Комиссия установила, что все участники представили в составе своих заявок действующую лицензию на осуществление медицинской деятельности: по медицинским осмотрам (предрейсовым, предсменным, послерейсовым, послесменным).

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства, помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии с действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и признает доводы жалобы необоснованными в указанной части.

2. Относительно наличия противоречий между документацией и проектом договора в части требований о наличии лицензии Комиссия установила следующее.

Как уже было установлено, в документации установлено требование о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности: по медицинским осмотрам (**предрейсовым, предсменным, послерейсовым, послесменным**).

Также объектом Закупки в соответствии с Техническим заданием является лицензируемый вид деятельности, а именно: предрейсовый медицинский осмотр.

Так, в соответствии с пунктом 2.1 Технического задания Исполнитель оказывает услуги по проведению предрейсовых медицинских осмотров (далее - услуги) в соответствии с требованиями действующих нормативных правовых актов, указанных в пунктах 7.1 – 7.12 настоящего Технического задания.

Вместе с тем согласно пункту 5.4.12 проекта договора Исполнитель должен иметь действующую лицензию на осуществление медицинской деятельности

медицинских осмотров (**предварительных, периодических**) в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.06.2021 № 852 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

При этом документация не содержит положений о проведении предварительных или периодических медицинских осмотров.

Комиссия отмечает, что такой способ изложения требований к форме предоставления документов носит разрозненный характер, поскольку не сформулирован однозначным образом, что, безусловно, влечет потенциальные риски непредставления участниками надлежащем образом оформленных необходимых документов.

Отсутствие единообразного порядка подачи заявки на участие не способствует формированию максимального круга участников, а напротив, создает условия для введения в заблуждение потенциальных участников и совершения ошибок при формировании заявки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что аукционная документация по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, в связи с чем не должна содержать в себе неточности и разночтения, приводящих к искажению ее смысла.

В целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в процедуре, документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к участникам, подающим заявки на участие в Торгах.

Из вышеизложенного следует, что заявка участника будет настолько конкретной и максимально отвечающей требованиям Заказчика, насколько конкретно Заказчик определил в своей документации соответствующие требования к предоставлению тех или иных документов.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя в указанной части и о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. В отношении довода Заявителя о необходимости установления в Закупочной документации требования к исполнителю о наличии лицензии по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического) Комиссией установлено следующее.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что Заявитель указывает, что согласно Приказу Министерства здравоохранения РФ от 18.12.2015 № 933н «О порядке проведения медицинского освидетельствования на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического)», необходим медицинский передвижной пункт, для обязательного проведения двух раз в год в очной форме химико-токсикологических исследований наличия (отсутствия) в организме

человека наркотических средств, психотропных веществ и их метаболитов.

В соответствии с пунктом 3 Приказа Министерства здравоохранения РФ от 18.12.2015 № 933н «О порядке проведения медицинского освидетельствования на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического)» (далее — Приказ Минздрава № 933н) **медицинское освидетельствование проводится в организациях (или их обособленных структурных подразделениях), имеющих лицензию на осуществление медицинской деятельности, предусматривающую выполнение работ (оказание услуг) по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического), в том числе с применением специально оборудованных для этой цели передвижных пунктов (автомобилей) для проведения медицинского освидетельствования на состояние опьянения, соответствующих требованиям, установленным приложением № 1 к настоящему Порядку.**

В связи с чем, по мнению Заявителя, исполнитель обязан дополнительно иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности, предусматривающую выполнение работ (оказание услуг) по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического), в том числе с применением специально оборудованных для этой цели передвижных пунктов (автомобилей).

Вместе с тем Комиссией установлено, что в Закупочной документации не установлено требование к исполнителю о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности, предусматривающую выполнение работ (оказание услуг) по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического)

Так, согласно разделу Технического задания «Термины и определения» предрейсовые медицинские осмотры работников Заказчика – осмотры, проводящиеся перед началом рабочего дня (рейса, смены) в целях выявления **признаков воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов, состояний и заболеваний, препятствующих выполнению трудовых обязанностей, в том числе алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения и остаточных явлений такого опьянения.**

В соответствии с пунктом 3.1 Технического задания в медицинские осмотры, в том числе включено выявление признаков опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического), остаточных явлений опьянений, включая проведение лабораторных и инструментальных исследований: количественного определения алкоголя в выдыхаемом воздухе, определения наличия психоактивных веществ в моче при наличии признаков опьянения и отрицательных результатах исследования выдыхаемого воздуха на алкоголь.

Согласно пункту 3.1.3 Технического задания по результатам прохождения медицинского осмотра работника Заказчика медицинским работником выносится заключение, подписанное усиленной квалифицированной электронной подписью медицинского работника:

- о наличии признаков воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов, состояний и заболеваний, препятствующих выполнению трудовых

обязанностей, в том числе алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения и остаточных явлений такого опьянения (с указанием этих признаков);

- об отсутствии признаков воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов, состояний и заболеваний, препятствующих выполнению трудовых обязанностей, в том числе алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения и остаточных явлений такого опьянения.

Таким образом, в перечень вида работ установленных в Техническом задании предусматривает осуществление медицинской деятельности по выполнению работ (оказание услуг) по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического).

При этом Комиссия отмечает, что данный вид работ является лицензируемым видом деятельности (п. 3 Приказ Минздрава № 933н).

Также в пункте 7.10 Технического задания содержится ссылка на Приказ Минздрава №933н, регулирующий порядок проведения медицинского освидетельствования на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического).

В свою очередь Заказчиком не представлено обоснований отсутствия в Закупочной документации требования о наличии лицензии по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического).

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанной части.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РМА» (ИНН: 7709935568; ОГРН: 1137746775870) на действия АО «УТЭ ВДНХ» (ИНН: 7717082419; ОГРН: 1027700001515) при проведении Закупки частично обоснованной.

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

3. Выдать Заказчику **обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.**

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

