

РЕШЕНИЕ № 8-01/252

по делу № 027/01/18.1-543/2019

09 августа 2019 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...>

в присутствии представителей:

ООО «Санита-Сервис» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседании комиссии не обеспечило;

Филиал Федерального государственного бюджетного учреждения «Центральное жилищно-коммунальное управление» Министерства обороны Российской Федерации по Восточному военному округу (далее – филиал ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО) – <...> (по доверенности), <...> (по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО «Санита-Сервис» на действия филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО, материалы дела № 027/01/18.1-543/2019,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Санита-Сервис» на действия филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по дератизации, дезинсекции объектов жилого фонда ЖКС №7 филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО (извещение № 31908088750).

Из жалобы общества следует, что в закупочной документации необоснованно установлено требование о наличии лицензии на оказание медицинской деятельности по «дезинфектологии», что противоречит требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона № 223-ФЗ). Отсутствие лицензии на оказание медицинской деятельности по «дезинфектологии», влечёт отклонение заявки.

Филиал ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО в представленном отзыве и его представители в заседании комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что установленные закупочной документацией требования установлены в соответствии с нормами действующего законодательства, обоснованы целями и принципами правового регулирования Закона № 223-ФЗ.

Поскольку доводы жалобы подпадают под основания, указанные в части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции).

Принятие решения по жалобе в порядке части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 09.08.2019 в связи необходимостью получения документов и пояснений.

Заслушав представителей филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон № 223-ФЗ не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

Из части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

11.06.2019 филиалом ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31908088750 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по дератизации, дезинсекции объектов жилого фонда ЖКС №7 филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО.

Заказчик ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России, в лице филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО.

Дата начала срока подачи заявок – 11.07.2019.

Дата и время окончания подачи заявок – 01.08.2019 в 02:00 (по местному времени заказчика). Дата рассмотрения первых частей заявок – 01.08.2019. Дата начала срока подачи ценовых предложений – 05.08.2019.

Рассмотрение вторых частей заявок – 06.08.2019. Дата подведения итогов – 06.08.2019.

Начальная (максимальная) цена договора: 102 994,85 рублей.

В подпункте 7 пункта 1.2 раздела II.III закупочной документации «требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» заказчик установил требование о представлении участником аукциона лицензии на оказание медицинской деятельности, на основании п.п. 46 п. 1 ст. 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 04.05.2011 № 99-ФЗ, Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)», Письма Минздрава России от 09.06.2016 № 14-5/993 «О лицензировании работ (услуг) по дезинфектологии».

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) под лицензируемым видом деятельности понимается вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, требуется получение лицензии в соответствии с Законом о лицензировании, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 Закона о лицензировании и регулирующим отношения в соответствующих сферах деятельности.

Согласно пункту 46 части 1 статьи 12 Закона о лицензировании медицинская деятельность подлежит лицензированию. Лицензирование деятельности, связанной с проведением дезинфекционных, дезинсекционных и дератизационных работ, названным федеральным законом не предусмотрено.

В силу пункта 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему

здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 (далее – Положение № 291), медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) её компонентов в медицинских целях.

Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

При этом требований к организации и выполнению работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность в целях лицензирования по дезинфектологии, Министерством здравоохранения Российской Федерации не установлено.

Согласно приложению к Положению № 291 в перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, включена дезинфектология.

Кроме того, в пункте 3 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская помощь определена, как комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Медицинской услугой является медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение (пункт 4 статьи 2 названного Закона). В свою очередь под медицинским вмешательством понимаются выполняемые медицинским работником по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность, виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а так же искусственное прерывание беременности (пункт 5 статьи 2 названного Закона).

Пунктом 1 статьи 29 Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» установлено, что в целях предупреждения возникновения и распространения инфекционных заболеваний и массовых неинфекционных заболеваний (отравлений) должны своевременно и в полном объеме проводиться предусмотренные санитарными правилами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации санитарно-противоэпидемические (профилактические) мероприятия, в том числе мероприятия по осуществлению санитарной охраны территории Российской Федерации, введению ограничительных мероприятий (карантина), осуществлению производственного контроля, мер в отношении больных инфекционными заболеваниями, проведению медицинских осмотров, профилактических прививок, гигиенического воспитания и обучения граждан.

Из определений понятий «медицинская деятельность» и «санитарнопротивоэпидемические (профилактические) мероприятия» не следует, что указанные мероприятия могут проводиться только в рамках медицинской деятельности.

В случае если, предметом закупки является выполнение работ или оказание услуг, для осуществления которых необходима соответствующая лицензия, свидетельство или иной документ в силу положения законодательства Российской Федерации, заказчик устанавливает требование к участникам закупки о наличии соответствующего документа.

Вместе с тем, если законодательством Российской Федерации не предусмотрено обязательное наличие у лица, выполняющего работы, услуги, лицензии, свидетельства или иного документа, то заказчик не вправе требовать наличие такого документа у участника закупки.

При этом у хозяйствующего субъекта отсутствует необходимость получение лицензии ввиду работ (услуг) в целях оказания услуг по дезинфекции, дезинсекции, дератизации, которые не предусматривают осуществление мероприятий в рамках оказания медицинской помощи и не являются медицинской услугой.

Следовательно, необходимость получения лицензии на осуществление медицинской деятельности отсутствует.

В соответствии с пунктом 2.3.2 Положение о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного бюджетного учреждения «Центральное жилищно-коммунальное управление» Министерства обороны Российской Федерации, в редакции № 5, утвержденного 29.12.2019 (далее – Положение) Заказчик вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию: 1) финансовых ресурсов для исполнения договора; 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения договора; 3) опыта работы, связанного с предметом договора, и деловой репутации; 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

Согласно пункту 2.3.3. Положения Заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупок консультационных услуг.

Пунктом 2.3.5. Положения установлено, что Заказчик не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Положения.

В Положении не предусмотрено право заказчика устанавливать требования в отношении лицензии на услуги по дератизации, дезинсекции.

Вместе с тем, установление приведенных требований к участнику закупки ограничивают количество потенциальных участников закупки.

В этой связи указание в документации закупки требования к участнику о наличии

лицензии на услуги по дератизации, дезинсекции, является нарушением указанных выше норм Закона № 223-ФЗ.

Установленные заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара (работам, услугам) либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия оказываемой услуги и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не иметь лицензии на данный вид услуги, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим услуги по дератизации, дезинсекции надлежащим образом. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по оказанию услуги по дератизации, дезинсекции. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта оказания аналогичных услуг на соответствующем рынке.

То обстоятельство, что 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 размещения заказов, не свидетельствует о допустимости злоупотребления правом со стороны заказчика.

Таким образом, действия заказчика, установившего указанное требование в закупочной документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат части 1 статьи 2, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, нарушают требования подпункта 2.3.5 Положения.

Поскольку допущенное нарушение повлияло на результат закупки, комиссия полагает необходимым выдать организатору закупки предписание об устранении допущенных нарушений.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает

решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Санита-Сервис» на действия филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по дератизации, дезинсекции объектов жилого фонда ЖКС №7 филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО (извещение № 31908088750) **обоснованной**.

2. Признать действия филиала ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО при проведении указанной закупки нарушающими часть 1 статьи 2, пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать филиал ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по ВВО предписание об устранении нарушения порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.