

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1296/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.02.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов;

членов Комиссии:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов;

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Вентсервис», ФГАУ «НМИЦ Нейрохирургии им. ак. Н.Н. БУРДЕНКО» Минздрава России,

рассмотрев жалобу ООО «Вентсервис» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ Нейрохирургии им. ак. Н.Н. Бурденко» Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем зданий и сооружений ФГАУ «НМИЦ нейрохирургии им. ак. Н.Н. Бурденко» Минздрава России (реестровый № 32312048823, 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, 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.

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 необоснованно включено требование о предоставлении участником закупки при подаче заявки лицензии на осуществление на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (эксплуатация средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения) и лицензии на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

Также Заявителем оспариваются требования предъявляемые к участнику и представляемым документам, указанным в пункте 13 Информационной карты.

Вместе с тем в связи с поступлением в антимонопольный орган жалобы Заказчик внес изменения в закупочную документацию, в связи с чем Заявитель не поддержал доводы относительно неправомерных требований закупочной документации, установленных в пункте 13 Информационной карты, в связи с чем указанные доводы не подлежат оценке Комиссией.

Вместе с тем Заявитель поддержал доводы о необоснованном включении Заказчиком требования о предоставлении участником закупки при подаче заявки

лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (эксплуатация средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения) и лицензии на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

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

Рассмотрев довод Заявителя об установлении Заказчиком требования о предоставлении документов, не предусмотренных Законом о закупках, Комиссия установила следующее.

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).

Согласно 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.

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в

конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 20.11.2023 Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

Оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем зданий и сооружений ФГАУ «НМИЦ нейрохирургии им. ак. Н.Н. Бурденко» Минздрава России.

Согласно подпунктам 1.12 и 1.13 пункта 12 Информационной карты участник закупки должен соответствовать следующим требованиям:

- Обладать действующей лицензией у участника закупки или его соисполнителя на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (эксплуатация средств радиационной защиты источников ионизирующего излучения), выданной Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор) (Постановление Правительства РФ № 45 от 25.01.2022г. «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих)»).

- Обладать действующей лицензией у участника закупки или его соисполнителя на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

Вместе с тем согласно доводам Заявителя указанные требования включены в Заказчиком неправомерно, поскольку работы, для выполнения которых требуются лицензии не связаны с предметом закупки и могут быть выделены в отдельные лоты.

При этом Заявитель отмечает, что требование о предоставлении указанных лицензий соисполнителя на этапе подачи заявок является преждевременным.

Относительно возможности выделения работ, требующих наличие указанных лицензий, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 технического задания (Глава 4 документации закупки), в техническое обслуживание инженерных систем входит обслуживание спецканализации жидких радиоактивных отходов лаборатории позитронно-эмиссионной томографии (ПЭТ-Лаборатория) и специальные емкости сбора, **сантехнической системы комплекса зданий.**

Спецканализация жидких радиоактивных отходов лаборатории позитронно-эмиссионной томографии (ПЭТ-Лаборатория) и специальные емкости сбора — это часть единой сантехнической системы комплекса зданий (схема прилагается).

Для обслуживания спецканализации жидких радиоактивных отходов у исполнителя

должна быть лицензия на деятельность с источниками, ионизирующими излучения в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 25.01.2022г. № 45 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)».

Согласно части 1 Постановления Правительства РФ от 25.01.2022г. № 45 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)», Заказчику на работу с источниками ионизирующего излучения лицензия в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих), если эти источники используются в медицинской деятельности не требуется.

Специалисты для обслуживания спецканализации жидких радиоактивных отходов у Заказчика отсутствуют.

Пояснение (лицензия на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники):

В пункте 13 информационной карты указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке и инструкции по ее заполнению.

Согласно указанных требований вторая часть заявки должна содержать в том числе:

- лицензия участника закупки на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

В соответствии с пунктом 5 технического задания (Глава 4 документации закупки), в техническое обслуживание инженерных систем входит вторичный контур охлаждения установки Biograph-40 Truepoint PET-CT (изделия медицинского назначения номер регистрационного удостоверения Минздрава ФС № 2006/2073 от 19.12.2006), системы охлаждения специального медицинского оборудования (корпус ПЭТ).

При этом теплосъем с вторичного контура охлаждения установки Biograph-40 Truepoint PET-CT осуществляется общей централизованной системой охлаждения центра (холодоснабжения). Наладочные работы и техническое обслуживание вторичного контура невозможны без работы централизованной системы холодоснабжения Центра и работы установки Biograph-40 Truepoint PET-CT (схема прилагается).

Для обслуживания установки Biograph-40 Truepoint PET-CT (изделия медицинского назначения) исполнителю необходимо иметь лицензию на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением

случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 03.06.2013г. №469 «Об утверждении Положения 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».

Пунктом 3.18. раздела В, технического задания (Глава 4 документации закупки), установлено, что в части технического обслуживания изделий медицинского назначения облучателей - рециркуляторов воздуха ультрафиолетовых бактерицидных ОРУБн 3-5 «КРОНТ» фирмы «Дезар» на Исполнителя возлагается:

- производить техническое обслуживание медицинской техники в соответствии с руководством по эксплуатации КРПФ.941712.400 РЭ и методическими рекомендациями «Техническое обслуживание медицинской техники» № 293-22/233 от 27.10.2003 г. МЗ РФ

- производить замену бактерицидных ламп.

Для обслуживания рециркулятора воздуха ультрафиолетовых бактерицидных ОРУБн 3-5 «КРОНТ» фирмы «Дезар» (регистрационное удостоверение Росздравнадзора от 27.02.2015 № ФСР 2009/04140).

А также специальных холодильных установок (холодильных камер и помещений) для хранения медпрепаратов, крови, плазмы и т.д. с непрерывным режимом работы – 68 шт. (регистрационное удостоверение от 27.12.2019г. №ФСЗ 2010/08610, от 13.05.2019г. № ФСР 2010/09094, от 22.10.2004г. № ФС 022а2004/0780-04) исполнителю необходимо иметь лицензию на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 03.06.2013г. №469 «Об утверждении Положения 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».

Согласно свода правил "Здания и помещения медицинских организаций. Правила эксплуатации" (СП 319.1325800.2017), утвержденного приказом Минстроя России от 18.12.2017 N 1682/пр (далее – Правила) и введенного в действие 19.06.2018г., техническая эксплуатация зданий и помещений медицинских организаций (пункт 6.3. Правил) может осуществляться:

- службой эксплуатации, входящей в структуру медицинской организации;

- специализированной организацией, привлеченной на основе заключенного гражданско-правового договора на оказание услуг по обеспечению комплексной технической эксплуатации здания или группы зданий, обладающей необходимыми для этого персоналом и материальными ресурсами.

В соответствии с пунктом 6.4 Правил, структура службы эксплуатации медицинского учреждения состоит из административно-координационного отдела и находящихся в его подчинении эксплуатационных отделов или подразделений (секторов, групп) по:

- эксплуатации строительных конструкций зданий и помещений медицинских организаций и прилегающей территории;
- эксплуатации систем инженерно-технического обеспечения зданий (теплоснабжения, отопления, вентиляции и кондиционирования воздуха, горячего и холодного водоснабжения, канализации);
- автоматизации и диспетчеризации инженерных систем, в том числе автоматического пожаротушения;

- эксплуатации медицинского оборудования;

- эксплуатации медицинского газоснабжения (систем централизованного снабжения кислородом, закисью азота, вакуумом, сжатым воздухом, углекислым газом, азотом и аргоном), холодоснабжения;
- эксплуатации электроснабжения, электрооборудования и освещения, молниезащиты и защитного заземления;
- эксплуатации пассажирских, грузовых лифтов и других транспортных систем по СП 158.13330;
- эксплуатации слаботочных систем - телефонной и видеотелефонной связи; радиодиффузии, электрочасофикации, телевидения, проводного и беспроводного интернета, палатной, пожарной и охранной сигнализации, системы оповещения и управления эвакуацией при пожаре, системы охранного видеонаблюдения и др.

Как указал Заказчик, ФГАУ «НМИЦ нейрохирургии им. ак. Н.Н. Бурденко» Минздрава России является единым комплексом зданий и сооружений с единой системой холодоснабжения, водопровода, канализации, тепло- и электроснабжения, в связи с чем технически невозможно и экономически нецелесообразно выделять работы на одних и тех же участках.

Учитывая вышеизложенное, а также специфику медицинской деятельности Заказчика, оказывающего высокотехнологическую медицинскую помощь, Комиссия приходит к выводу, что включение вышеуказанного оборудования в одну закупку возможно, так как это оборудование является **единой системой инженерного обеспечения, то есть имеет технологическую и функциональную связь**.

Вместе с тем Комиссия также отмечает, что положения Закона о закупках не предусматривают запрета выставлять на торги единым лотом предлагаемые к поставке товары, которые в силу своей специфики имели возможность быть выделенными в отдельные лоты. Также как описание предмета закупки, формирование лотов подлежит оценке с точки зрения обусловленности их потребностями заказчика в каждом конкретном случае.

Вместе с тем, как было указано Комиссией ранее, согласно части 1 статьи 1

Закона о закупках одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом положения Закона о закупках не устанавливают препятствий, при наличии соответствующей потребности Заказчика, включать в один лот товары, работы, услуги, которые технологически и функционально связаны между собой.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

При этом в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Учитывая, что изложенное, а также то, что Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих, что предмет договора не представляет собой единую систему инженерного обеспечения, а работы, требующие наличие лицензии, не имеют технологическую и функциональную связь с предметом договора, Комиссия пришла к выводу, что Заказчик был вправе включить в предмет договора работы, требующие лицензии.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что работы, требующие наличие лицензии, в соответствии с представленными Заказчиком коммерческими предложениями и письменными пояснениями составляют не значительный объем от всех работ, составляющих предмет договора (не более 10%).

При этом Комиссией установлено, что **положениями документации и проекта договора предусмотрена возможность привлечения исполнителем к выполнению необходимых работ соисполнителей, которые могут обладать необходимыми лицензиями.**

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка,

осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Таким образом, учитывая требования Закона о закупках, по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик обязан заключить договор с участником Закупки на **условиях, изложенных в заявке победителя**, а равно, предложение участника закупки, предоставленное им в составе заявки, должно быть продублировано в проект договора, и его отсутствие или отсутствие какой-либо части сведений/требований/условий исполнения договора в описании, будет являться основанием для не включения их в состав договора и основанием для отказа от их исполнения, или не учета при исполнении со стороны лица, выигравшего Закупку.

Таким образом, установленное требование о наличии лицензий у участника закупки или его соисполнителя **на этапе подачи заявок является преждевременным, поскольку на данном этапе потенциальный участник закупки не должен иметь договорные отношения с третьими лицами, направленными на выполнение обязательств по договору, заключенному в результате Закупки, в которой не определен победитель.**

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1, части 6 статьи 3 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 о признании жалобы частично обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вентсервис» (ИНН: 7707650101; ОГРН: 1077764572500) на действия ФГАУ «НМИЦ Нейрохирургии им. ак. Н.Н. БУРДЕНКО» Минздрава России (ИНН: 7710103758; ОГРН: 1027739375080) при проведении Закупок обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 **Закона о закупках.**

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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