

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3029/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.02.2022 г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «КОНСАЛТ-ЭКСПЕРТ», ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России,

рассмотрев жалобу ООО «КОНСАЛТ-ЭКСПЕРТ» (далее — Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту медицинского оборудования и поставка запасных частей для центра лучевой диагностики (реестровый № 32211122531, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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, Заказчик составил Документацию с нарушением норм Закона о закупках, а именно, по мнению Заявителя, Заказчик неверно сформулировал описание предмета закупки в проекте договора.

Также, по мнению Заявителя, техническое задание не позволяет идентифицировать запасные части, требуемые к поставке, так как отсутствует наименование, каталожный или иной идентификатор, согласно технической и эксплуатационной документации изготовителя (производителя), что ограничивает право на участие Заявителя в закупке и дает преимущество отдельным участникам рынка.

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

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее

и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, 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.

В соответствии с пунктом 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.

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

Комиссией установлено, что 10.02.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по ремонту медицинского оборудования и поставка запасных частей для центра лучевой диагностики (реестровый № 32211122531).

Согласно Техническому заданию, предмет договора: Выполнение работ по ремонту медицинского оборудования и поставка запасных частей для центра лучевой диагностики.

Пунктом 5 Технического задания установлен перечень выполняемых работ и запасных частей:

1. **Ремонт** магнитно - резонансного томографа Discovery 750 MR 3.0T (RU1857MR03);
2. Ремонт магнитно - резонансного томографа SIGNA MR/I ECHOSPEED (RU1857MR01);
3. Ремонт Магнитно - резонансный томограф Optima MR450W (RU1857MR05);

4. Ремонт магнитно - резонансного томографа MAGNETOM Avanto;
5. Ремонт компьютерного томографа LIGHTSPEED DISCOVERY CT750 HD (RU1857CT03).
6. Ремонт компьютерного томографа SOMATOM Sensation Open;

При этом Комиссия установила, что указанный перечень выполняемых работ содержит также описание объема выполняемых работ **и перечень запасных частей для перечисленного медицинского оборудования.**

В то же время в проекте договора установлено следующее описание предмета договора:

«1.1. Поставщик обязуется передать Заказчику в обусловленный Договором срок, а Заказчик обязуется принять и оплатить _____, ассортимент и стоимость которого указаны в Приложении № 2 к Договору (Спецификация) (далее - товар), в порядке, форме и на условиях настоящего Договора.

1.2. Поставщик вправе предложить при исполнении Договора по согласованию с Заказчиком поставку товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с таким качеством и такими характеристиками товара, указанными в Договоре (п. 1.11.14 Положения о закупках Заказчика).

1.3. При исполнении Договора по согласованию Поставщика с Заказчиком допускается замена товара в случае дефектуры и/или снятия товара с производства (п. 1.11.16 Положения о закупках Заказчика).

1.4.Поставляемый по настоящему Договору товар должен быть совместим с имеющимся в наличии оборудованием Заказчика: _____».

Таким образом, предметом договора является обязанность поставщика передать заказчику в обусловленный срок производимые или закупаемые им товары (договор поставки), тогда как Техническое задание содержит условия оказания услуг по ремонту, что относится к договору подряда, где одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (п. 1 ст. 702 ГК РФ) или к договору возмездного оказания услуг, в соответствии с которым исполнитель обязуется по заданию заказчика совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность, а заказчик обязуется оплатить эти услуги (п. 1 ст. 779 ГК РФ).

Согласно пункту 3 статьи 421 ГК РФ, стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

В смешанном договоре должны быть согласованы существенные условия всех

договоров, элементы которых включены в такой договор.

В связи с этим смешанный договор поставки с элементами подряда и возмездного оказания услуг должен содержать существенные условия обоих видов договоров.

Вместе с тем, Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что при публикации документации в проекте договора была допущена техническая ошибка, выразившаяся в неверном описании предмета договора.

Комиссия отмечает, в что в силу требований части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Таким образом, проект договора в приведенной редакции, содержащий исключительно условия поставки товара, в то время как потребность Заказчика выражается в получении результата в виде выполнения работ противоречит пунктам 1, 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что проект договора является неотъемлемой частью Документации о закупке. Установление в проекте договора предмета договора, несовпадающего с предметом закупки, влечет за собой риски для потенциальных участников закупки, выраженные в невозможности поставки товара и оказания работ в соответствии с требованиями Технического задания и Документации, что свидетельствует о ненадлежащем формировании Заказчиком закупочной документации и нарушении пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанной части.

Вместе с тем, относительно довода Заявителя о невозможности идентифицировать запасные части, требуемые к поставке, Комиссия установила следующее.

По мнению Заявителя, Техническая документация была размещена Заказчиком без учета требований, установленных «ГОСТ Р 57501-2017. Национальный стандарт Российской Федерации. Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок» (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 08.06.2017 N 513-ст) (далее – ГОСТ Р 57501-2017), а именно, Техническое задание не содержит сведений, позволяющих идентифицировать запасные части (наименование, каталожный или иной идентификатор, согласно технической и эксплуатационной документации изготовителя (производителя)).

Вместе с тем, Комиссия установила, что согласно первому абзацу раздела введения ГОСТ Р 57501-2017, настоящий стандарт устанавливает основные требования, которые должны содержаться в технических заданиях (далее – ТЗ) для государственных закупок в части технического обслуживания (далее – ТО) медицинских изделий (далее – МИ).

Таким образом, требования ГОСТ Р 57501-2017 распространяются на формирование документации при проведении государственных закупок в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в то время как оспариваемая закупка осуществляется в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Таким образом, необходимость использования ГОСТ Р 57501-2017 при подготовке Документации у Заказчика отсутствует.

Вместе с тем, Комиссия обращает внимание на то, что Документация содержит исчерпывающий перечень запасных частей к конкретным наименованиям и моделям медицинского оборудования и их описание, в которое включена информация о марке/наименовании/каталожном номере запасной части или возможности поставки эквивалента, а также требования к совместимости с имеющимся у Заказчика оборудованием, техническим характеристиках и т. д.

Комиссия обращает внимание, что в соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок, на участие в Закупке были поданы 3 (три) заявки, при этом все участники закупки сформировали свои предложения в соответствии с требованиями Документации.

При этом Заявитель не пояснил причин, по которым формирование предложения для участия в Закупке не представляется возможным.

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 (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи следует, что 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.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в Документации (Техническом задании) оспариваемых Заявителем положений обусловлены его потребностями.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в Техническом задании описание требуемых к поставке запчастей не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При этом Комиссия принимает во внимание, что Заявитель заявку на участие в конкурсе не подавал, свое право на обращение за разъяснениями положений Документации, в том числе Технического задания, не обращался.

Действительных доказательств нарушения прав Заявителя вышеуказанными положениями Документации Заявителем Комиссии не представлено, также Заявителем не доказана невозможность выполнения требований Технического задания.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушения части 10 статьи 4 Закона о закупках и приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в данной части.

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 «КОНСАЛТ-ЭКСПЕРТ» (ИНН 7724374444, ОГРН 1167746700164) на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (ИНН 7733574898, ОГРН 1067746916632) при проведении Закупки частично обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.