

ООО «Медпром»

300001, г.Тула, ул. Марата, 184 «б», офис 220-а

факс (4872) 23-10-60

E-mail: lawyer3@fin-trust.ru

Государственное учреждение – Региональное
отделение Фонда социального страхования
Российской Федерации по Республике Адыгея

г. Майкоп, ул. Жуковского, 49

Факс: 52-46-24

E-mail: torgi@ro1.fss.ru

Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-
АСТ»

119180, Москва, ул. Большая Якиманка, д. 23

e-mail: ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по делу №К-19/16 о нарушении законодательства

о контрактной системе в сфере закупок

18.03.2016

г. Майкоп

Резолютивная часть оглашена 17.03.2016 г.

Решение в полном объеме изготовлено 18.03.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – временно исполняющего обязанности руководителя Управления – <...>, членов Комиссии УФАС: главного специалиста – эксперта Управления <...>; ведущего специалиста-эксперта <...>, в присутствии представителя: Государственное учреждение – Региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации по Республике Адыгея (далее – Отделение Фонда, Заказчик) <...>. (доверенность №20 от 17.03.2016), <...> (доверенность №22 от 17.03.2016) и <...>. (доверенность №23 от 17.03.2016) рассмотрев жалобу ООО «Медпром» от 10.03.2016г. №09-05/10/03/16-2 на действия Заказчика – Государственного учреждения – регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации по Республике Адыгея при

проведении аукциона в электронной форме проводимом с целью определения исполнителя и заключения с ним Государственного контракта на поставку слуховых аппаратов (включая настройку), для обеспечения ими инвалидов в 2016 году (извещение №0276100000116000073) (далее – Аукцион), проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея поступила жалоба ООО «Медпром» на положения документации Аукциона.

В своей жалобе Заявитель указал, что:

1. В извещении о проведении и аукционной документации Заказчиком применяются и установлены ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о закупках и Постановлением Правительства Российской Федерации от 05 февраля 2015 года № 102 «Об установлении ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление №102).

Постановление №102 применяется в случае, если данный товар входит в перечень медицинских изделий. Заказчиком указан в извещении о проведении электронного аукциона, аукционной документации код ОКПД 2 (26.60.14.120 – Слуховые аппараты), а в перечне медицинских изделий ОКПД (33.10.18.110 - Аппараты слуховые).

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчик вводит в заблуждение участников закупки, устанавливает излишние требования, что, в последствии, может повлиять на неправомерное отклонение заявок при использовании Постановления № 102. Согласно перечню вышеуказанный товар не подпадает под действие Постановления №102, следовательно, Заказчиком неправомерно установлены требования в соответствии с Постановлением №102, что является нарушением пункта 7 части 5 статьи 63 Закона о закупках.

2. В Части V. Техническое задание на поставку слуховых аппаратов (включая настройку), для обеспечения ими инвалидов в 2016 году аукционной документации Заказчик в поставке товара указывает, что: «Настройка слуховых аппаратов осуществляется Поставщиком при наличии (или субподрядчиком) лицензии на осуществление медицинской деятельности по специальности «сурдология-оториноларингология» предоставленной лицензирующим органом в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», а в случае ее отсутствия Поставщик вправе привлечь субподрядчика с наличием вышеуказанной лицензии».

В соответствии с пунктом 46 статьи 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой

медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Подбор слуховых аппаратов, проведение необходимых диагностических, лечебных, реабилитационных и профилактических процедур и мероприятий в соответствии с Порядком оказания медицинской помощи населению по профилю «оториноларингология» и «сурдология-оториноларингология», утвержденным Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 28.02.2011, вменены в обязанность врача-сурдолога-протезиста.

Деятельность по подбору слуховых аппаратов, их индивидуальной настройке и обучение пациентов правилам их пользования, подлежит лицензированию и осуществляется врачом-сурдологом и никаким образом не могут быть объединены в «поставку».

Осмотр, диагностику степени и характера нарушения слуха, подбор, настройку, обучение пользованию и выдачу слуховых аппаратов соответствии с аукционной документацией, исходя из требований действующего законодательства, должен оказывать врач сурдолог-оториноларинголог,

Таким образом, изложенное указывает на то, деятельность по слухопротезированию является медицинской услугой, подлежащей обязательному лицензированию.

Индивидуальная настройка является лицензированной медицинской деятельностью и относится к услугам, а поставка является не лицензированным видом деятельности. Таким образом, Заказчик объединил услуги и поставку в одну закупку, как и лицензируемый и не лицензируемый вид деятельности.

Таким образом, по мнению Заявителя: «При описании объекта закупки Заказчик неоднозначно установил требования к описанию объекта закупки, противоречия, введения участника закупки в заблуждение, необоснованному ограничению участников закупки», и при размещении объекта закупки Заказчик нарушает требования статьи 6, части 1 и 2 статьи 8, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о закупках, а именно: «аукционная документация в полной мере не соответствует предмету торгов и вводит неоднозначной информацией, противоречием в заблуждение». Таким образом, объединение в один лот лицензируемой и не лицензируемой деятельности может привести к ограничению количества участников закупки и, как следствие, к ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного ООО «Медпром» просит признать жалобу обоснованной, провести внеплановую проверку Аукционной документации, выдать предписание об устранении нарушений, изложенных в жалобе, приостановить проведение Аукциона и привлечь к ответственности лиц, виновных в нарушении Закона о закупках.

Заказчик представил письменное Возражение на жалобу (исх. от 16.03.2016 №15-42/0104-285), согласно которому, считает доводы Заявителя необоснованными.

Изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, Комиссия УФАС установила следующее.

Отделение Фонда на официальном сайте для размещения закупок zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 29.02.2016 размещены извещение и документация Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 2 525 772 (Два миллиона пятьсот двадцать пять тысяч семьсот семьдесят два) рублей 00 копеек. Источник финансирования - бюджетные ассигнования, получаемые Фондом социального страхования Российской Федерации в форме межбюджетных трансфертов из федерального бюджета.

Последняя редакция Аукционной документации утверждена управляющим ГУ – региональным отделением Фонда социального страхования Российской Федерации по Республике Адыгея <...>.- 02.03.2016 г.

Относительно доводов жалобы ООО «Медпром», Комиссия УФАС пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указывается, в том числе условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, или копии этих документов.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей Правительством Российской Федерации устанавливается запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и **ограничения** допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 Постановления № 102 утвержден Перечень отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливается ограничение допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Перечень).

В указанный Перечень входит Код (ОКПД) ОК 034-2007 – «33.10.18.110 Слуховые аппараты неимплантируемые».

Согласно Извещению о проведении Аукциона (далее – Извещение), а также Аукционной документации, объектом закупки является: «Поставка слуховых аппаратов (включая настройку), для обеспечения ими инвалидов в 2016 году».

В Извещении Заказчиком указан Код по ОКПД2 – «26.60.14.120 Аппараты слуховые», согласно же Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007 (КПЕС 2002) Аппаратам слуховым присвоен Код 33.10.18.110.

Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности" (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008) принят и введен в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 31 января 2014 г. N 14-ст.

В соответствии с указанным Приказом, с даты введения в действие 1 февраля 2014 г., (ОКПД2) ОК 034-2014 вправе досрочно применяться в правоотношениях, возникших с 1 января 2014 г., с установлением переходного периода до 1 января 2017 г. и последующей отменой Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007 (КПЕС 2002).

Такими образом, с 1 февраля 2014 года по 1 января 2017 года Заказчиками могут применяться как (ОКПД) ОК 034-2007 (КПЕС 2002) так и (ОКПД2) ОК 034-2014.

Руководствуясь вышеуказанными нормами Заказчиком в Извещении, а также в пункте 3.3 Информационной карты Аукционной документации установлены ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, следующего содержания: «Устанавливаются ограничения допуска товаров в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 г. № 102 « Об установлении ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Кроме того, в пункте 3.9 «Перечень документов, которые должны быть представлены участником электронного аукциона при подаче заявок на участие в электронном аукционе» Заказчиком установлено следующее требование: «в соответствии с п.3 постановления Правительства Российской Федерации от 05 февраля 2015 года № 102 документом подтверждающим страну происхождения товара, являющегося предметом настоящего аукциона является **сертификат** о происхождении товара, выдаваемый уполномоченным органом (организацией) Российской Федерации, Республики Армения, Республики Белоруссия или Республики Казахстан по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 г., и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами»).

Следовательно, при установлении ограничения допуска товаров, происходящих из

иностранного государства или группы иностранных государств, Заказчиком исполнены нормы пункта 7 части 5 статьи 63(части 3 статьи 14), а также пункта 6 части 5 статьи 66, таким образом, жалоба Заявителя, в данной части, является **необоснованной**.

2. Согласно пункту первому части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о закупках устанавливает, описание объекта закупки должно носить объективный характер.

Часть 2 статьи 33 Закона о закупках определяет, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с Извещением о проведении электронного аукциона, а также подпункту 2.1 пункта 2 Информационной карты Аукционной документации наименование объекта закупки определено как поставка слуховых аппаратов (включая настройку), для обеспечения ими инвалидов в 2016 году».

В части V. «Техническое задание на поставку слуховых аппаратов (включая настройку), для обеспечения ими инвалидов в 2016 году» Заказчиком установлены требования к качеству услуг, к техническим характеристикам работ/услуг, к количественным и качественным характеристикам работ/услуг и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ/оказываемых услуг, потребностям заказчика.

При этом действующее законодательство Российской Федерации не запрещает Заказчику самостоятельно определять предмет закупки и ее состав в соответствии со своей потребностью в том или ином товаре.

При описании объекта закупки Заказчик руководствовался существующей потребностью, возникшей в связи с осуществлением своей деятельности, Заказчиком учитывалась необходимость конечного результата – обеспечение Получателя (инвалида – гражданина) необходимыми ему слуховыми аппаратами.

В соответствии с пунктом 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н утверждена номенклатура медицинских услуг, в соответствии с которой медицинские услуги по сурдологии – оториноларингологии отнесены к медицинским услугам класса «В», представляющим собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на

профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Таким образом, для проведения сурдологического приема больных, осуществлению подбора, настройки слуховых аппаратов, изготовлению индивидуальных ушных вкладышей медицинской организации необходимо иметь лицензию на осуществление медицинской деятельности по работе (услуге) «сурдология – оториноларингология».

Следовательно, объединение в один лот лицензируемой и не лицензируемой деятельности может привести к ограничению количества участников закупки и, как следствие, к ограничению конкуренции.

Однако, из пояснений представителей Заказчика, следует, что выделение средств из бюджета отдельно на настройку слуховых аппаратов не предусмотрено, между тем, Отделение фонда, являясь Заказчиком, при размещении заказов на технические средства реабилитации, действует в интересах инвалидов, так как предоставление технических средств реабилитации инвалидов является одной из государственных услуг, осуществляемых Фондом.

В сложившихся обстоятельствах, в целях обеспечения соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, а также антимонопольного законодательства региональные учреждения Фонда социального страхования Российской Федерации вправе проводить закупку слуховых аппаратов для обеспечения инвалидов, включая поставку слуховых аппаратов и настройку слуховых аппаратов, в случае, установления в документации возможности привлечения исполнителем субподрядчиков, имеющих соответствующую лицензию на данный вид деятельности.

В подпункте 1 пункта 1.10.2 Часть II Раздела 1, а также в подпункте 3.1 пункта 3 Информационной карты Аукционной документации Заказчиком установлено следующее требование: «соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки – не установлено для поставки слуховых аппаратов. Указанное требование устанавливается для настройки слуховых аппаратов и обучения правилам пользования ими. **Необходимо наличие копии лицензии на осуществление медицинской деятельности по специальности «сурдология-оториноларингология»** предоставленной лицензирующим органом в соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») у Поставщика, а в случае ее отсутствия, **Поставщик вправе привлечь Субподрядчика, имеющего соответствующую лицензию на данный вид деятельности».**

Таким образом, установление Заказчиком в Аукционной документации возможности привлечения исполнителем субподрядчиков, имеющих соответствующую лицензию на данный вид деятельности, предотвращает вероятность ограничения количества участников закупки, следовательно, жалоба Заявителя, в данной части также является **необоснованной**.

В ходе внеплановой проверки, Комиссия УФАС установила, что в пункте 6.8 Проекта

контракта установлена ответственность Поставщика в следующей редакции: «Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения **Поставщиком** обязательств, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается Контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063 "Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом". За ненадлежащее исполнение **Заказчиком** обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения **Заказчиком** обязательств размер штрафа устанавливается в размере **10 процентов** цены Контракта, что составляет _____ рублей ___ копеек».

Между тем, согласно части 5 статьи 34 Закона о закупках размер штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно подпункту «а» пункта 5 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063, за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке: «а) **2,5 процента** цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей».

Таким образом, в действиях Заказчика, в части установления размера штрафа Заказчику, содержатся признаки нарушения **части 5 статьи 34** Закона о закупках.

Кроме того, в Проекте контракта отсутствует условие о размере штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение **поставщиком** (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, что является нарушением **части 8 статьи 34** Закона о закупках.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Медпром» необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – Государственного учреждения – Регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации по Республике Адыгея нарушение частей 5 и 8 статьи 34 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона о закупках.
4. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-19/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по выявленным признакам административного правонарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.