

27 июня 2011 года г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, в составе ...

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (приказ Смоленского УФАС России № 198 от 01.10.2010) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчи-ка, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукци-онной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и во исполнение положений ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для го-сударственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), рас-смотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО «МБА-Групп» (вх. № 311 от 23.06.2011) на действия уполномоченного органа - Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открыто-го аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на поставку и гарантийное техническое обслуживание магнитно-резонансного томо-графа в 2011 году для нужд ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» (извещение №0163200000311000969),

УСТАНОВИЛА:

В жалобе ООО «МБА-Групп» (далее – заявитель), озвученной в ходе заседа-ния Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов представителем заявителя ..., указано на нарушение уполномоченным органом за-конодательства в сфере размещении заказов.

09.06.2011 на электронной торговой площадке «Сбербанк-АСТ» sberbank-ast.ru были проведены торги в виде открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на поставку и гарантийное техниче-ское обслуживание магнитно-резонансного томографа в 2011 году для нужд ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница», в ходе которых ООО «МБА-Групп» предложило наиболее низкую цену контракта. В дальнейшем, после окончания тор-гов, такую же цену предложил другой участник размещения заказа, которому при ранжировании было присвоено 2 место вслед за ООО «МБА-Групп». Общество имело возможность дальнейшего снижения цены контракта, но другие участники размещения заказа отказались от продолжения торгов.

При рассмотрении вторых частей заявок аукционная комиссия уполномо-ченного органа отклонила заявку ООО «МБА-Групп» в связи с отсутствием копии дей-ствующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники, необхо-димность представления которой прописана в подпункте 3 пункта 5 Информац-онной карты аукциона.

Заявитель сообщил, что, так как ООО «МБА-Групп» не обладает требуемой от участника размещения заказа лицензией, с целью технического обслуживания по-ставляемых магнитно-резонансных томографов, ООО «МБА-Групп» 18.05.2010 был заключен договор сервисного обслуживания №72-МС с ООО «ИПС», имеющим действующую лицензию на техническое обслуживание медицинской техники, что не противоречит действующему законодательству РФ. Копии договора и лицензии входили в состав поданной на аукцион заявки.

Заявитель считает, что требование уполномоченного органа о наличии у орга-

низации, осуществляющей поставку медицинской техники, которая не требует лицензирования, лицензии на техническое обслуживание медицинской техники является неправомерным и ограничивающим конкуренцию. Более того, заявитель считает, что «поставка» и «гарантийное техническое обслуживание» должны быть предметами разных лотов обжалуемого открытого аукциона в электронной форме, так как объединение их в один предмет торгов ограничивает конкуренцию.

На основании изложенного ООО «МБА-Групп» просит отменить Протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на поставку и гарантийное техническое обслуживание магнитно-резонансного томографа в 2011 году для нужд ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» и признать ООО «МБА-Групп» победителем данного аукциона.

Представители ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» и Главного управления государственного заказа Смоленской области ... (далее – ответчик) пояснили следующее.

Извещение №0163200000311000969 о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об аукционе были размещены 01.04.2011 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> и электронной торговой площадке «Сбербанк-АСТ» [sber-bank-ast.ru](http://sber-bank-ast.ru). При этом заказчик установил в аукционной документации в качестве предмета открытого аукциона в электронной форме поставку и гарантийное техническое обслуживание медицинского оборудования.

В соответствии с п. 5 Информационной карты, участник размещения заказа в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должен представить копию действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники (магнитно-резонансный томограф).

14.06.2011 была отклонена заявка ООО «МБА-Групп» на участие в открытом аукционе в электронной форме, как несоответствующая требованиям, установленным пунктом 2 части 5 Информационной карты (отсутствует копия действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники (магнитно-резонансный томограф)).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов устанавливаются следующие требования к участникам размещения заказа: соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов. Также ответчиком было указано, что согласно п. 50 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», техническое обслуживание медицинской техники подлежит лицензированию. Следовательно правомерно установленное в документации об открытом аукционе в электронной форме требование к участникам размещения заказа о наличии у них лицензии не ограничивает количество возможных участников размещения заказа. В соответствии с требованиями п. 5 Информационной карты, участники размещения заказа в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должны были представить копию действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники (магнитно-резонансный томограф).

Ответчик пояснил, что, согласно действующему законодательству и разъяснениям Минэкономразвития РФ, содержащиеся в Письмах № Д05-5658 от 10.12.2008 и №Д05-4030 от 12.08.2009, требование о предоставлении лицензии на соответствующие виды работ предъявляется к участникам размещения заказа, а не к

соисполнителям.

Кроме того, ответчиком указано на то, что поставщик вправе привлекать для исполнения обязательств по договору соисполнителей. При этом, договор заключается с участником размещения заказа, который несет ответственность за действия таких соисполнителей перед заказчиком и осуществляет расчеты за поставляемые товары, выполнение работ, оказание услуг соисполнителем. На основании вышеизложенного ответчик просит признать жалобу ООО «МБА-Групп» необоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «МБА-Групп» (вх. № 311 от 23.06.2011) на действия уполномоченного органа - Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на поставку и гарантийное техническое обслуживание магнитно-резонансного томографа в 2011 году для нужд ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» (извещение №0163200000311000969), и проведенной в соответствии с ч.5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов при размещении заказа, являющегося предметом рассмотрения жалобы, Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что размещение вышеуказанного заказа было осуществлено путем проведения открытого аукциона в электронной форме, что соответствует требованиям Закона о размещении заказов.

Извещение №0163200000311000969 о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об аукционе были размещены 01.04.2011 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> и электронной торговой площадке «Сбербанк-АСТ» [sber-bank-ast.ru](http://sber-bank-ast.ru). При этом заказчик установил в аукционной документации в качестве предмета открытого аукциона в электронной форме поставку и гарантийное техническое обслуживание медицинского оборудования.

В соответствии со статьями 34 и 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом. Следовательно, заказчик вправе самостоятельно определять предмет заказа. Таким образом, ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» самостоятельно определило предметом открытого аукциона в электронной форме поставку и гарантийное техническое обслуживание медицинского оборудования (магнитно-резонансного томографа). Следовательно, доводы заявителя о том, что гарантийное обслуживание было включено в предмет торгов неправомерно, несостоятельны.

При этом учреждение руководствовалось п. 6 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, в котором указано, что в случае размещения заказов на поставки машин и оборудования заказчик, уполномоченный орган устанавливает в документации об открытом аукционе в электронной форме требования к гарантийному техническому обслуживанию товара. Комиссия пришла к выводу, что государственным заказчиком требование к гарантийному техническому обслуживанию поставляемой медицинской техники установлено правомерно.

В соответствии с Методическими рекомендациями «Техническое обслуживание медицинской техники», утвержденными письмом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 27.10.2003 № 293-22/233, техническое обслуживание медицинской техники – это комплекс регламентированных нормативной и эксплуатационной документацией мероприятий и операций по поддержанию и восста-

новлению исправности и работоспособности медицинской техники при ее использовании по назначению, а также при хранении и транспортировании. Гарантийное обслуживание - это техническое обслуживание и ремонт техники в определенный период времени, называемый гарантийным сроком, за счет производителя или поставщика. Таким образом, предмет открытого аукциона в электронной форме в данном случае включает в себя техническое обслуживание в гарантийный период.

Согласно п.50 ч.1 ст.17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», техническое обслуживание медицинской техники подлежит лицензированию.

Так как гарантийное техническое обслуживание является частью предмета открытого аукциона в электронной форме, Комиссия установила, что участник размещения заказа должен обладать лицензией на техническое обслуживание медицинской техники. При этом, в указанном заявителем договоре между ООО «МБА-Групп» и ООО «ИПС», имеющим такую лицензию, на сервисное обслуживание содержатся сведения, указывающие на то, что действие данного договора распространяется только на сервисное обслуживание техники, эксплуатируемой самим ООО «МБА-Групп». На поставляемый Обществом товар действие данного договора не распространяется. Следовательно, предоставление Обществом лицензии ООО «ИПС» как исполнение требования аукционной документации недопустимо.

В соответствии с п.1 ч.1 ст. 11 Закона о размещении заказов, при размещении заказа путем проведения торгов к участникам размещения заказа устанавливается обязательное требование соответствия участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

На основании данной правовой нормы в пп.2 п. 5 Информационной карты правомерно установлено требование о том, что участники размещения заказа в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должны были представить копию действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники.

Согласно разъяснениям Минэкономразвития РФ в Письмах № Д05-5658 от 10.12.2008 и №Д05-4030 от 12.08.2009, требования Закона о размещении заказов, предъявляемые к участникам торгов, распространяются только на участников торгов. Часть 1 статьи 11 Закона о размещении заказов гласит, что при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются требования, предъявляемые к участникам размещения заказа. Заказчик обязан установить требование о представлении участником размещения заказа копий документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов, например копии лицензии на выполнение работ, являющихся предметом торгов. Таким образом, участник размещения заказа в составе заявки на участие в торгах должен представить копию собственной лицензии, а не лицензию субподрядчика.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к выводу о том, что участники размещения заказа должны представить копию собственной лицензии в составе второй части заявки в соответствии с п. 5 Информационной карты, следовательно, доводы заявителя в отношении возможности предоставления им лицензии третьего лица несостоятельны.

Согласно ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах. Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов выявлено, что описанные выше ограничения доступа к участию в торгах в части требования о предоставлении копии лицензии на техническое обслуживание медицинской техники к участнику размещения заказа и включения гарантийного обслуживания в предмет торгов правомерны, так как предусмотрены указанными выше правовыми нормами. Вопросы получения лицензии Законом о размещении заказов не регулируются. Соответственно, доводы заявителя о том, что указанные действия государственного заказчика ограничивают конкуренцию и противоречат Закону о размещении заказов, несостоятельны.

Предметом торгов является поставка и гарантийное техническое обслуживание медицинского оборудования, которое совершается поставщиком за счет собственных средств, следовательно, поставщик вправе привлекать за свой счет для исполнения своих обязательств по договору в части гарантийного технического обслуживания исполнителей. При этом договор заключается с участником размещения заказа, который несет ответственность за действия таких исполнителей перед заказчиком и осуществляет расчеты за поставляемые товары, выполнение работ, оказание услуг исполнителем.

Запрещенные ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов требования к товару, информации, работам, услугам, влекущие ограничение количества участников размещения заказа, указаны в ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135 «О защите конкуренции».

Согласно ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135 «О защите конкуренции», запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставка которых является предметом торгов. Поскольку в обжалуемом открытом аукционе предметом торгов являются и поставка медицинского оборудования и его гарантийное техническое обслуживание, Комиссия пришла к выводу, что положения аукционной документации не влекут незаконного ограничения конкуренции.

По результатам проведенной Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов камеральной проверки, со стороны государственного заказчика – ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области нарушений действующего законодательства в сфере размещения заказов не выявлено.

Таким образом, изучив все материалы по жалобе, выслушав представителей заявителя и ответчиков, руководствуясь ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «МБА-Групп» (вх. № 311 от 23.06.2011) на действия уполномоченного органа - Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовой договор на поставку и гарантийное техническое обслуживание магнитно-резонансного томографа в 2011 году для нужд ОГБУЗ «Смоленская областная клиническая больница» (извещение №0163200000311000969), не обоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 60 Закона о размещении заказов решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.