РЕШЕНИЕ № 054/06/42-1182/2020

26июня 2020 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии представителей на рассмотрении в дистанционном режиме:

....

рассмотрев жалобуООО «Строй Газ Сервис» на действия заказчика – ГБУЗ НСО «ЦКБ», уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис»при проведении электронного аукциона № 0851200000620003164на выполнение работ по капитальному ремонту здания терапевтического корпуса ГБУЗ НСО «ЦКБ» по адресу: г. Новосибирск, ул. Пирогова, 25/1, начальная (максимальная) цена контракта 103205997,53рублей, размещенного в ЕИС 11.06.2020,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Строй Газ Сервис» с жалобой на действия заказчика – ГБУЗ НСО «ЦКБ», уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис»при проведении электронного аукциона № 0851200000620003164на выполнение работ по капитальному ремонту здания терапевтического корпуса ГБУЗ НСО "ЦКБ" по адресу: г. Новосибирск, ул. Пирогова, 25/1.

Суть жалобы ООО «Строй Газ Сервис»заключается в следующем.

1. Податель жалобы полагает, что извещение о закупке не содержит информации о сроках выполнения работ, а также об источниках финансирования данного контракта.
2. Согласно сметному расчету № ЛС 02-01-02 объект закупки включает, в том числе, поставку реанимационной консоли двухзарядной дл. 1600 мм.

   В целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительство Российской Федерации установилоограничения и условия допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Ограничения и условия допускамедицинских изделий). Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 N 102, принятым для указанных целей, утверждены Перечни №№ 1, 2, в которые включены медицинские изделия, в отношении которых действуют запрет и условия допуска.Перечень № 1 включает в себя консоли подвода медицинских газов и электропитания. Данному изделию соответствует код 32.99.59.000 по ОКПД2.

Таким образом, в рамках данной закупки закупается оборудование,

подпадающее под ограничения и условия допуска иностранных товаров, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 N 102.

> Позиция подателя жалобыбазируется на выводах Верховного Суда России, изложенных в п. 29 Второго обзора практики за 2019 год, согласно которым ограничения и условия допуска иностранных медицинских изделий необходимо устанавливать, в том числе, при проведении закупок на строительство, капитальный, текущий ремонт, реконструкцию объектов капитального строительства в случае, если в рамках данных контрактов предполагается приобретение товара, подпадающего под действие запретов, ограничений, условий допуска иностранных товаров, установленных Правительством РФ.

Поскольку извещение, документация о закупке не содержат требования о применении Ограничений и условий допуска товаров, уполномоченным учреждением, заказчиком были нарушены требования ч.3 ст.14 ФЗ №44-ФЗ.

На жалобу ООО «Гараж» от уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис»поступили следующие возражения.

1. В п. 2 извещения о проведении электронного аукциона установлено, что работы должны быть выполнены до 18 декабря 2020г. с момента заключения контракта по заявке заказчика, а также, что источником финансирования являются средства областного бюджета Новосибирской области.

В соответствии с ч. 1 ст. 64 ФЗ №44-ФЗ, аналогичные условия установлены в п. 2 документации о проведении электронного аукциона.

Печатная форма извещения о проведении электронного аукциона, формируемая автоматически посредством функционала Единой информационной системы в сфере закупок, также содержит вышеуказанные условия.

2. Во исполнении требований ст. 14 ФЗ № 44-ФЗ Правительство Российской Федерации установило Ограничения и условия допускамедицинских изделий.

Уполномоченное учреждение полагает, что Ограничения и условия допуска медицинских изделий, утвержденные Постановлением Правительства РФот 05.02.2015 N 102, установлены только в отношении товаров, которые приобретаются исключительно в рамках контрактов на поставку. В свою очередь, при осуществлении закупки в целях выполнения работ, оказания услуг, Ограничения и условия допуска иностранных товаров не применяются.

Позиция ГКУ НСО «УКСис» основывается на выводах Минэкономразвития России, изложенных в письме от 30.10.2015 NД28и-3159, согласно которым в случае, если контракт по своей природе является смешанным, то есть содержит помимо услуг или работ поставку товаров, то запреты, ограничения и условия допуска медицинских изделийпри проведении таких закупок не применяются.

Объектом данной закупки является выполнение работ по капитальному ремонту здания терапевтического корпуса ГБУЗ НСО «ЦКБ» по адресу: г. Новосибирск, ул. Пирогова, 25/1.

Уполномоченное учреждение полагает, что выводы Верховного Суда России,

изложенные в п. 29 Второго обзора практики за 2019 год, не распространяется на данную закупку.

Однако проект контракта, являющийся составной частью документации о данном электронного аукционе, несодержит в себе признаков смешанного договора, так как предметом контракта является только выполнение работ по капитальному ремонту здания в соответствии с описанием объекта закупки и проектной документацией (шифр 08.18.238), разработанной Новосибирским государственным архитектурно-строительным университетом (СИБСТРИН). В соответствии с описанием объекта закупки, работы выполняются подрядчиком с использованием материалов и оборудования, которые указаны в проектной документации (локальных сметных расчетах).

На основании изложенного, объектом рассматриваемой закупки является выполнение работ по капитальному ремонту здания, а не поставка товаров, в том числе, реанимационной консоли двухрядной.

Таким образом, довод жалобы о необходимости установления в извещении, документации в рамках данной закупки Ограничений и условий допуска медицинских изделийпротиворечат положениям законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На жалобу ООО «Строй Газ Сервис» от заказчика – ГБУЗ НСО «ЦКБ»поступили возражения, аналогичные представленным уполномоченным учреждением.

Изучив представленные материалы, возражения уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис» Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Извещение об электронном аукционесодержит указания на то, что работы должны быть выполнены до 18 декабря 2020г. с момента заключения контракта по заявке заказчика, а также, что источником финансирования являются средства областного бюджета Новосибирской области. Закупочная документация также содержит указанные условия.

Данный довод признан необоснованным.

2. Министерство экономического развития Российской Федерации в своем письме от 30.10.2015г. № Д28и-3159, посвященном применению ограничений и условий допуска медицинских изделий к слуховым аппаратам неимплантируемым, происходящим из иностранных государств, при проведении закупок на оказание услуг по слухопротезированию, пришло к следующим выводам. Учитывая, что Ограничения и условия допуска медицинских изделий, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 N 102, установлены только в отношении товаров, происходящих из иностранных государств, в случае проведения закупки на оказание услуг по слухопротезированию, в рамках которой необходимо также предоставить инвалиду слуховые аппараты неимплантируемые, Ограничения и условия допуска иностранных товаров не применяются.

Верховный Суд Российской Федерации в определении от 13.03.2019г. по делу № 309-КГ18-16754 установил следующее.

Верховный Суд РФ, рассмотрев кассационную жалобу ООО «РИАГРАНД» на решение Арбитражного суда Свердловской области от 19.12.2017г., постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 03.04.2018г., постановление Арбитражного суда Уральского округа от 01.08.2018г. по делу №А60-54508/2017, установил, что уполномоченным органом, заказчиком 03.07.2017 на официальном сайте Единой информационной системы было размещено извещение о проведении электронного аукциона на обеспечение отдельных категорий граждан (взрослого населения) слуховыми аппаратами и на оказание медицинских услуг по слуховому протезированию с предоставлением слуховых аппаратов гражданам, проживающим на территории Свердловской области.

ООО «РИАГРАНД» обратилось в антимонопольный орган с жалобой на действия заказчика, уполномоченного органа, полагая, что отсутствие в извещении, аукционной документация Ограничений и условий допуска иностранных товаров нарушает положения ФЗ № 44-ФЗ.

В результате рассмотрения жалобы Комиссией Свердловского УФАС России было принято решение о признании ее необоснованной. Не согласившись с принятым антимонопольным органом решением, ООО «РИАГРАНД»обжаловало данное решение в судебном порядке. В свою очередь, отказав в удовлетворении заявленного требования, суды, пришли к выводу о том, что решение антимонопольного органа соответствует действующему законодательству Российской Федерации и не нарушает права и законные интересы заявителя.

При исследовании представленных в материалы дела доказательств, суды установили, что предметом проводимой закупки является поставка слуховых аппаратов, требования к которым установлены в техническом задании, а также оказание услуг по слуховому протезированию, в связи с чем, сочли, что **контракт**, заключаемый по результатам проводимой закупки, **является смешанным договором**, в котором присутствуют элементы договора возмездного оказания услуг и договора поставки.При этом суды отметили, что аукционная документация заказчика правомерно не содержит ссылок на Постановление Правительства Российской Федерации от 05.02.2015 N 102, поскольку ограничения и условия допуска иностранных товаров, утвержденные данным постановлением, распространяются исключительно на поставку медицинских изделий, а не на оказание услуг.

По мнению Верховного Суда Российской Федерации, при рассмотрении дела судами трех инстанций не было учтено следующее.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 ФЗ № 44-ФЗ 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 устанавливаются 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.02.2015 N 102 утвержден Перечень№ 1, содержащий отдельные виды медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливается

ограничение допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд. К таким медицинским изделиям согласно Перечню № 1 относятся слуховые аппараты неимплантируемые с кодом по ОКПД226.60.14.120.

Суды, исходя из буквального содержания документации об аукционе и проекта контракта, правомерно установили, что предметом закупки в данном случае являются именно закупка медицинских изделий и закупка услуг, а проект контракта, как неотъемлемая часть документации об аукционе, не является договором оказания услуг, но **относится к смешанному договору**, содержащему элементы договора купли-продажи товара и возмездного оказания услуг.

В связи с тем, что в рассматриваемом случае в рамках приобретения услуг заказчиком **также предполагаласьпоставкамедицинских изделий**, извещение об аукционе и аукционная документация в соответствии с требованиями п. 7 ч. 5 ст. 63 ФЗ № 44-ФЗ должны были содержать требования о применениИОграничений и условий допускамедицинский изделий, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015г. N 102.Между тем, указанные требования не были учтены заказчиком и уполномоченным органом при разработке документации об аукционе.

Верховный Суд России посчитал, что доводы уполномоченного органа, заказчика основаны на неправильном применении норм материального права применительно к предмету закупки.

Таким образом, Верховный Суд РФ пришел к выводу, что Ограничения и условия допуска медицинских изделий, происходящих из иностранного государства распространяются не только на товары, закупаемые в рамках контрактов на поставку, но и приобретаемые в рамках смешанных контрактов, в связи с этим, при закупке услуг подлежат применению положения Постановления Правительства от 05.02.2015г. N 102. Следовательно, выводы, изложенные в письме Минэкономразвития, на которые, в том числе, сослалось ГКУ НСО «УКСис» в своих возражениях, не являлись верными.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что проект контракта выполнение работ по капитальному ремонту здания терапевтического корпуса ГБУЗ НСО "ЦКБ" по адресу: г. Новосибирск, ул. Пирогова, д. 25/1, помимо прочего, предполагает поставку реанимационной консоли двухзарядной дл. 1600мм, проходящей по коду 32.99.59.000«консоль подвода медицинских газов и электропитания» по ОКПД2.Указанный код включен в Перечень № 1, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015 N 102.

Ограничения и условия допускамедицинский изделий содержат ограничения и условия допуска в отношении медицинских изделий иностранного происхождения. Утвержденные Постановлением Правительства РФ от 05.02.2015г. N 102 ограничения и условия допуска не содержат указаний на допустимость их применения только в рамках закупок, предметом контракта которых является исключительно поставка товара.

Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу о необходимости применения нормативно правовых актов, принимаемых Правительством РФ в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и

безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей, в частности, Ограничений и условий допуска медицинских изделий, также в случае, когда государственные и муниципальные контракты по своему содержанию являются смешанными, то есть содержащие как работы или услуги, так и поставку товаров.

Указанная позиция Комиссии Новосибирского УФАС России была поддержана представителями Центрального аппарата ФАС России на совещании посредством видеоконференцсвязи от 26.06.2020г., в том числе, с участием представителя ГКУ НСО «УКСис», запросившим позицию Центрального аппарата ФАС России по данному вопросу.

На основании изложенного, не установив в извещении, документации о закупке требования о применении Ограничений и условий допуска медицинских изделий, уполномоченное учреждение нарушилоч. 3 ст. 14, п. 10 ч. 1 ст. 42, ч. 5 ст. 63 ФЗ № 44-ФЗ.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении первых и вторых частей заявок участников, выявлены иныенарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с п. 3 ч. 5 ст. 66 ФЗ № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе.

В рамках данной закупки, помимо выполнения работ по капитальному ремонту, закупаются медицинские изделия, в частности позиции 13, 15, 16 локального сметного расчета № ЛС 02-01-20.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" и правилами государственной регистрации медицинских изделий, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27.12.2012 N 1416 "Об утверждении Правил государственной регистрации медицинских изделий", медицинские изделия подлежат государственной регистрации, по результатам которой на изделия медицинского назначения выдаются регистрационные удостоверения. Таким образом, регистрационные удостоверения являются документами, подтверждающими соответствие товара требованиям, установленным Законодательством о контрактной системе в сфере закупок.

Не установив требования к представлению в составе заявок участниками регистрационных удостоверений на медицинские изделия уполномоченное

учреждение нарушило п. 2 ч. 1 ст. 64, ч. 5 ст. 66 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15, п. 2 ч. 22ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобуООО «Строй Газ Сервис» на действия заказчика – ГБУЗ НСО «ЦКБ», уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис»при проведении электронного аукциона № 0851200000620003164на выполнение работ по капитальному ремонту здания терапевтического корпуса ГБУЗ НСО «ЦКБ» по адресу: г. Новосибирск, ул. Пирогова, д. 25/1,частично обоснованной (2-ой довод признан обоснованным).
2. Признать уполномоченное учреждение нарушившим ч. 3 ст. 14, п. 10 ч. 1 ст. 42, ч. 5 ст. 63, п. 2 ч. 1 ст. 64, ч. 5 ст. 66ФЗ № 44-ФЗ.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных должностных лиц заказчика.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.