

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Радиопрепарат» (вх. № 00602-13/э от 21.01.2013г.)

о нарушении законодательства о размещении заказов

23.01.2013г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО «Радиопрепарат» (далее – Заявитель) на действия Министерства здравоохранения Пермского края (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования – комплекса оборудования для дистанционной лучевой терапии и предлучевой подготовки пациента на базе медицинских линейных ускорителей (извещение № 0156200000512000751),

УСТАНОВИЛА:

На официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком было размещено извещение № 0156200000512000751 о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования – комплекса оборудования для дистанционной лучевой терапии и предлучевой подготовки пациента на базе медицинских линейных ускорителей.

По мнению Заявителя, нормы Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) нарушены действиями Заказчика. В частности, Заявитель указывает в жалобе следующее:

- в документации об открытом аукционе в электронной форме Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении участниками размещения заказа в составе их заявок копия действующей лицензии на право ведения работ и предоставления услуг в области атомной энергии, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, с указанием следующих видов работ: поставка, монтаж, наладка, техническое обслуживание радиационных источников, проведение абсолютных и относительных клинических дозиметрических исследований в процессе предаттестационной подготовки радиационных источников, транспортировка. Кроме того, требование о распространении действия лицензии на поставляемые аппараты, содержащие закрытый радионуклидный источник излучения, также установлено неправомерно, т.к. в составе предмета поставки отсутствуют аппараты, содержащие закрытый радионуклидный источник;

- Заявитель полагает, что Заказчиком в п.231-250 технического задания ошибочно предусмотрена поставка системы дозиметрического планирования для брахитерапии в составе комплекса поставляемого оборудования. По мнению Заявителя, поставка данной системы функционально и технологически не взаимосвязана с предметом размещаемого заказа;

- Заказчиком в проекте контракта установлены неправомерные условия об ответственности поставщика за нарушение условий исполнения контракта.

Первоначально рассмотрение жалобы было назначено на 22.01.2013г. Однако, в связи с необходимостью дополнительного времени для всестороннего и полного исследования материалов жалобы, а также документов, представленных Заказчиком на рассмотрение жалобы, вынесение решения по данной жалобе было перенесено на 23.01.2013г. с согласия лиц, участвующих в рассмотрении жалобы.

В результате рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее:

1. В п.2 раздела 7 информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме установлено требование к содержанию и составу второй части заявки, в частности: вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать, помимо прочего, копию действующей лицензии на право ведения работ и предоставления услуг в области атомной энергии, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, с указанием следующих видов работ: поставка, монтаж, наладка, техническое обслуживание радиационных источников, проведение абсолютных и относительных клинических дозиметрических исследований в процессе предаттестационной подготовки радиационных источников, транспортировка. Условия действия лицензии должны распространяться на поставляемые аппараты, содержащие закрытый радионуклидный источник излучения.

В соответствии с приказом Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору (далее – Ростехнадзор) от 05.03.2011г. № 104 "Об утверждении и введении в действие федеральных норм и правил в области использования атомной энергии "Общие положения обеспечения безопасности радиационных источников" источником радионуклидным закрытым является источник излучения, устройство которого исключает поступление содержащихся в нем радионуклидов в окружающую среду в условиях применения и износа, на которые он рассчитан.

Представители Заявителя в ходе рассмотрения жалобы настаивали на том, что аппараты, содержащие закрытый радионуклидный источник не являются предметом поставки в рамках настоящего аукциона. Представители Заказчика согласились с данным доводом Заявителя и признали ошибочность установления в документации об открытом аукционе в электронной форме требования о наличии у участников размещения заказа лицензии на право ведения работ и предоставления услуг в области атомной энергии, выдаваемой Ростехнадзором.

Следовательно, Заказчик потребовал от участников размещения заказа документ, предоставление которого в соответствии с действующим законодательством РФ не является необходимым для поставки товара, являющегося предметом размещаемого заказа.

Согласно п.1 ч.3 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно ч.6 ст.41.8 Закона о размещении заказов вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения:

- 1) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица);
- 2) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме;
- 3) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с [пунктом 1 части 2 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в случае, если такое требование установлено заказчиком, уполномоченным органом;
- 4) копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копия акта приемки объекта капитального строительства (за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство) при условии, что заказчиком, уполномоченным органом установлено требование, предусмотренное [частью 2.1 статьи 11](#) настоящего Федерального закона;
- 5) копии документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам и если предоставление указанных документов предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме;
- 6) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся

предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой. Предоставление указанного решения не требуется в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает максимальную сумму сделки, предусмотренную решением об одобрении или о совершении сделок, предоставляемым для аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке;

7) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с [частью 2.2 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в случае, если такие требования установлены Правительством Российской Федерации;

8) сведения об исполненных участником размещения заказа контрактах, номера записей исполненных контрактов из реестра контрактов, копии исполненных контрактов, копии актов приемки поставленных товаров, оказанных услуг по таким контрактам при условии, что заказчиком, уполномоченным органом установлено требование, предусмотренное [частью 2.3 статьи 11](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.7 ст.41.8 Закона о размещении заказов требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных [частями 4 и 6](#) настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

Таким образом, Заказчик, установив требование о предоставлении участниками размещения заказа в составе их заявок документа, наличие которого не требуется для поставки товара, являющегося предметом настоящего аукциона, нарушил требование ч.7 ст.41.8 Закона о размещении заказов.

2. В ходе рассмотрения жалобы представителя Заявителя поддержали довод о том, что Заказчиком в п.231-250 технического задания ошибочно предусмотрена поставка системы дозиметрического планирования для брахитерапии в составе комплекса поставляемого оборудования. По мнению Заявителя, поставка данной системы функционально и технологически не взаимосвязана с предметом размещаемого заказа, т.к. оборудование для брахитерапии не закупается.

Представители Заказчика аргументировали необходимость поставки системы дозиметрического планирования для брахитерапии в рамках оспариваемого аукциона следующим образом. Данное оборудование было включено в предмет данного размещения заказа с целью подключения, а также корректного и эффективного использования имеющегося в диспансере гамматерапевтического аппарата для брахитерапии (АГАТ). Системы дозиметрического планирования для брахитерапии производятся и распространяются различными производителями, в том числе: «Varian Medical System (США) Eclipse Brahy Vision» (http://www.varian.com/us/oncology/brachytherapy/treatment_planning_systems.html), «Nucletron BV (Нидерланды) OnCentra Brachy» (<http://www.nucletron.com/en/ProductsAndSolutions/Pages/OncentraBrachyradiotherapytreatmentplanning.aspx>), «Elekta CMS (США) XiO CE 3D» (<http://www.elekta.com/healthcare-professionals/products/elekta-software/treatment-planning/xio.html>).

При этом представителями Заявителя на заседание Комиссии не представлено каких-либо доказательств, подтверждающих обоснованность заявленного им довода.

На основании изложенного Комиссия находит данный довод Заявителя недостаточно аргументированным и не находит оснований для установления в указанных действиях Заказчика нарушений Закона о размещении заказа.

3. Представители Заявителя также настаивали в ходе рассмотрения жалобы на том, что Заказчиком в пунктах 8.2.1, 8.2.2, 8.2.3, 8.3 проекта контракта установлены неправомерные условия об ответственности поставщика за нарушение условий исполнения контракта:

«8.2.1. В случае нарушения ПОСТАВЩИКОМ срока поставки Товара, предусмотренного контрактом, ЗАКАЗЧИК вправе потребовать уплаты неустойки, в размере 0,03% действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования ЦБ РФ за каждый день просрочки исполнения обязательств, начиная со дня, следующего после дня истечения срока исполнения обязательств по поставке и замене товаров.

Уплата штрафных санкций не освобождает виновную сторону от выполнения обязательств, установленных в настоящем контракте. ПОСТАВЩИК освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

8.2.2. поставки Товара с дефектами, которые не могут быть устранены в установленный настоящим контрактом срок – единовременный штраф в размере 1% от цены настоящего контракта.

8.2.3 не выполнение требования ЗАКАЗЧИКА о замене недоброкачественных Товаров или о доукомплектовании Товаров в установленный срок - единовременный штраф в размере 1% от цены настоящего контракта.

8.3. В случае расторжения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением ПОСТАВЩИКОМ своих обязательств по настоящему контракту, в т.ч. по причине недопоставки товара, он уплачивает единовременный штраф в размере 5% от суммы настоящего контракта. ПОСТАВЩИК оплачивает его в течение 20 (двадцати) дней с момента получения соответствующей претензии ПОКУПАТЕЛЯ».

Как пояснили представители Заказчика, при указании таких условий проекта контракта Заказчик руководствовался положениями ГК РФ, в частности общими положениями об обязательствах, нормами о поставке товара, а также требованиями Закона о размещении заказов.

Согласно ч.1 ст.2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

В соответствии с п.1 ст.330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Согласно ч.9 ст.9 Закона о размещении заказов в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) [ставки рефинансирования](#) Центрального банка Российской Федерации. Заказчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

В соответствии с ч.11 ст.9 Закона о размещении заказов в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Согласно п.1 ст.329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Следовательно, стороны свободны в выборе способов обеспечения исполнения обязательств.

В соответствии с п.2 ст.332 ГК РФ размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает.

Из изложенного следует, что ГК РФ и Законом о размещении заказов не установлен запрет на установление, помимо неустойки, иных способов обеспечения исполнения обязательств.

Таким образом, установление Заказчиком в документации об открытом аукционе в электронной форме единовременного штрафа, в качестве одного из способов обеспечения исполнения обязательства по контракту, не нарушает требований Закона о размещении заказов, и данный довод Заявителя в ходе рассмотрения жалобы не подтвердился.

На основании ст.ст. 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Радиопрепарат» на действия Министерства здравоохранения Пермского края при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования – комплекса оборудования для дистанционной лучевой терапии и предлучевой подготовки пациента на базе

медицинских линейных ускорителей (извещение № 0156200000512000751) **частично обоснованной** (в части довода, рассмотрение которого отражено в п.1 мотивировочной части настоящего решения).

2. Признать в действиях Министерства здравоохранения Пермского края нарушение ч.7 ст.41.8 Закона о размещении заказов, выявленное в ходе рассмотрения жалобы.

3. Выдать Единой комиссии по размещению заказов для нужд Пермского края, оператору электронной площадки предписание об устранении выявленного нарушения.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ

«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,

оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

23.01.2013г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов,

на основании своего решения от 23.01.2013г. по результатам рассмотрения жалобы ООО «Радиопрепарат» на действия Министерства здравоохранения Пермского края при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку медицинского оборудования – комплекса оборудования для дистанционной лучевой терапии и предлучевой подготовки пациента на базе медицинских линейных ускорителей (извещение № 0156200000512000751),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Единой комиссии по размещению заказов для нужд Пермского края в целях устранения, выявленного в действиях Министерства здравоохранения Пермского края, нарушения Закона о размещении заказов путем проведения процедуры рассмотрения вторых частей заявок (подведения итогов открытого аукциона в электронной форме) без учета требования п.2 раздела 7 информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме о наличии в составе второй части заявки на участие в аукционе копии действующей лицензии на право ведения работ и предоставления услуг в области атомной энергии, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, с указанием следующих видов работ: поставка, монтаж, наладка, техническое обслуживание радиационных источников, проведение абсолютных и относительных клинических дозиметрических исследований в процессе предаттестационной подготовки радиационных источников, транспортировка.

2. Оператору электронной торговой площадки, ЗАО «Сбербанк-АСТ»:

- обеспечить исполнение настоящего предписания Единой комиссией по размещению заказов для нужд Пермского края.

3. **В срок до 08.02.2013г.** Единой комиссии по размещению заказов для нужд Пермского края, оператору электронной площадки исполнить соответственно п.1, п.2 настоящего предписания.

4. **В срок до 08.02.2013г.** Единой комиссии по размещению заказов для нужд Пермского края, оператору электронной площадки представить в Пермское УФАС России письменное подтверждение исполнения соответственно п.1, п.2 настоящего предписания (**в сопроводительном письме к документам, подтверждающим факт исполнения настоящего предписания, необходимо указать наименование заявителя жалобы**).