

Заявитель:

ООО «Т»

652050, Кемеровская обл., г. Юрга, ул.Строительная, 20

89236049118

Заказчик:

ОГАУЗ «Д»

634050, г. Томск, Московский тракт, д.4

db1@tomdb.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 070/07/3-195/2020

11 января 2021 года г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в составе:

председателя - А, заместителя руководителя управления;

- Па, начальника отдела контроля монополистической деятельности;

членов

комиссии:

- Н, специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) посредством видео-конференц-связи дело № 070/07/3-195/2020, возбужденное по жалобе ООО «Т» на действия Заказчика – ОГАУЗ «Д» при проведении аукциона в электронной форме «Оказание услуг по транспортированию и организации захоронения, или уничтожения медицинских отходов для нужд ОГАУЗ «Детская больница №1» (извещение № 32009823925), без участия представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленным о времени и месте рассмотрения дела, без участия представителя Заказчика, поступило ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя Заказчика,

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью «ТАМАСИНА» (далее – ООО «Т», Заявитель) (вх. № 9193 от 28.12.2020 г.) подало жалобу на действия Заказчика –

Областного государственного автономного учреждения здравоохранения «Детская больница №1» (далее – ОГАУЗ «Д», Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме «Оказание услуг по транспортированию и организации захоронения, или уничтожения медицинских отходов для нужд ОГАУЗ «Детская больница №1» (извещение № 32009823925).

По мнению Заявителя, Заказчик, установив в закупочной документации необоснованные требования к участникам закупки, допустил нарушение положений Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", а именно: Заказчик в пп.2 п.3 документации установил необоснованное требование, предъявляемое к участникам закупки, согласно которому вторая часть заявки на участие в настоящем аукционе должна содержать копию собственной действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I-IV класса опасности. По мнению Заявителя, предъявление указанного требования в составе второй части заявки не обосновано, поскольку отношения в области обращения с медицинскими отходами классов А, Б, В исключены из сферы действия Закона №89-ФЗ и не являются отходами I-IV класса опасности, следовательно, не требуется наличие запрашиваемой в документации лицензии. Заявитель просит обязать Заказчика устранить допущенные нарушения.

Представитель Заказчика представил письменные пояснения, согласно которым наличие данного требования в документации о наличии лицензии было вызвано технической ошибкой. 11.01.2021г. в документацию о закупке были внесены соответствующие изменения – требование о необходимости предоставления копии собственной действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I-IV класса опасности исключено из документации.

Комиссия, изучив Положение, Документацию аукциона в электронной форме, изучив доводы жалобы, предоставленные документы, считает установленным следующее.

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон №223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае осуществления 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.

В порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции рассматриваются жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов, а также при

организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том 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 содержит указание на осуществление Заказчиком закупки с нарушением требований Закона № 223-ФЗ, следовательно, жалоба Заявителя подлежит рассмотрению в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно ч. 1, 2 ст. 2 Закона 223-ФЗ 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). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при осуществлении закупок руководствуется действующим законодательством, Положением о закупках товаров, работ и услуг.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд областного государственного автономного учреждения здравоохранения «Детская больница №1», утвержденного Наблюдательным советом ОГАУЗ «Детская больница №1» 22 марта 2019 года, протокол №4 (далее - Положение о закупках).

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ,

на основании утвержденного во исполнение части 1 статьи 2 Федерального закона о закупках Положения о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с ч.9 ст.3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В силу правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 31.07.2017 по делу N А40-3315/2016, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. В связи с чем заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, с учетом требований законодательства Российской Федерации и закрепленных в Законе о закупках принципов осуществления закупок. Данное право на разработку и утверждение положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой

работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Таким образом, при подготовке заявки на участие в закупке необходимо руководствоваться требованиями и формами документов, предусмотренными документацией о закупке.

Материалами дела установлено следующее.

21.12.2020г. Заказчиком ОГАУЗ «Д1» на сайте в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) <http://www.zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме «Оказание услуг по транспортированию и организации захоронения, или уничтожения медицинских отходов для нужд ОГАУЗ «Детская больница №1» (извещение № 32009823925). Начальная (максимальная) цена договора: 1 976 405,00 рублей.

Подпунктом 2 пункта 3.3 Документации рассматриваемого электронного аукциона указано, что вторая часть заявки на участие в настоящем аукционе должна содержать следующие документы и сведения: копии документов, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки:

- копия собственной действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I-IV класса опасности.

Согласно п.5.7 Документации вторая часть заявки на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в том числе, в случае непредоставления документов и (или) информации, установленных пунктом 3.3. настоящей документации об аукционе, либо несоответствия указанных документов и (или) информации требованиям, установленным документацией об аукционе.

В силу статьи 1 Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах

производства и потребления" сбор отходов - прием или поступление отходов от физических лиц и юридических лиц в целях дальнейших обработки, утилизации, обезвреживания, транспортирования, размещения таких отходов.

Согласно статьи 4.1 Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" отходы в зависимости от степени негативного воздействия на окружающую среду подразделяются в соответствии с критериями, установленными федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование в области охраны окружающей среды, на пять классов опасности:

I класс - чрезвычайно опасные отходы;

II класс - высокоопасные отходы;

III класс - умеренно опасные отходы;

IV класс - малоопасные отходы;

V класс - практически неопасные отходы.

Частью 1 статьи 9 Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" установлено, что лицензирование деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 4 мая 2011 года N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" с учетом положений указанного Федерального закона.

Согласно пункту 30 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности является лицензируемым видом деятельности.

Вместе с тем, из части 2 статьи 2 Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" следует, что отношения в области обращения с радиоактивными отходами, с биологическими отходами, с медицинскими отходами, веществами, разрушающими озоновый слой (за исключением случаев, если такие вещества являются частью продукции, утратившей свои потребительские свойства), с выбросами вредных веществ в атмосферу и со сбросами вредных веществ в водные объекты регулируются соответствующим законодательством Российской Федерации.

Таким образом, отношения в области обращения с медицинскими отходами не входят в предмет регулирования Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" и Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", и регулируются соответствующим законодательством Российской Федерации.

Согласно ст. 1 Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в сфере охраны здоровья граждан в Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 49 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" к медицинским отходам относятся все виды отходов, в том числе анатомические, патолого-анатомические, биохимические, микробиологические и физиологические, образующиеся в процессе осуществления медицинской деятельности и фармацевтической деятельности, деятельности по производству лекарственных средств и медицинских изделий, деятельности в области использования возбудителей инфекционных заболеваний и генно-инженерно-модифицированных организмов в медицинских целях, а также при производстве, хранении биомедицинских клеточных продуктов.

Согласно части 2 статьи 49 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" медицинские отходы разделяются по степени их эпидемиологической, токсикологической, радиационной опасности, а также негативного воздействия на среду обитания в соответствии с критериями, устанавливаемыми Правительством Российской Федерации, на следующие классы:

- 1) класс "А" - эпидемиологически безопасные отходы, приближенные по составу к твердым бытовым отходам;
- 2) класс "Б" - эпидемиологически опасные отходы;
- 3) класс "В" - чрезвычайно эпидемиологически опасные отходы;
- 4) класс "Г" - токсикологические опасные отходы, приближенные по составу к промышленным;
- 5) класс "Д" - радиоактивные отходы.

В силу части 3 статьи 49 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" медицинские отходы подлежат сбору, использованию, обезвреживанию, размещению, хранению, транспортировке, учету и утилизации в порядке, установленном законодательством в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения.

Требования к обращению с медицинскими отходами устанавливаются в соответствии с СанПиН 2.1.7.2790-10 "Санитарно-эпидемиологические требования к обращению с медицинскими отходами", утвержденными Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 09.12.2010 N 163.

Согласно пункту 1.2 СанПиН 2.1.7.2790-10 настоящие санитарные правила устанавливают обязательные санитарно-эпидемиологические требования к обращению (сбору, временному хранению, обеззараживанию, обезвреживанию, транспортированию) с отходами, образующимися в организациях при осуществлении медицинской и/или фармацевтической деятельности, выполнении лечебно-диагностических и оздоровительных процедур, а также к размещению, оборудованию и эксплуатации участка по обращению с медицинскими отходами, санитарно-противоэпидемическому режиму работы при обращении с медицинскими отходами.

В соответствии с пунктом 2.1. СанПиН 2.1.7.2790-10 медицинские отходы в

зависимости от степени их эпидемиологической, токсикологической и радиационной опасности, а также негативного воздействия на среду обитания подразделяются на пять классов опасности:

Класс А - эпидемиологически безопасные отходы, приближенные по составу к твердым бытовым отходам (далее - ТБО).

Класс Б - эпидемиологически опасные отходы.

Класс В - чрезвычайно эпидемиологически опасные отходы.

Класс Г - токсикологически опасные отходы 1-4 классов опасности.

Класс Д - радиоактивные отходы.

Таким образом, к отходам 1-4 классов опасности относятся только медицинские отходы класса «Г». Предметом закупки является оказание услуг по транспортированию и организации захоронения, или уничтожения медицинских отходов для нужд ОГАУЗ «Детская больница №1». Согласно Документации необходимо оказание услуг по транспортированию организации захоронения, или уничтожения медицинских отходов класса А, Б, В.

Лицензирование деятельности в отношении медицинских отходов класса А, Б, В нормативно не предусмотрено.

Одной из целей Закона № 223-ФЗ является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом одним из принципов закупочной деятельности заказчика является принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При рассмотрении дела Комиссией Томского УФАС России установлено, что Заказчиком предъявлены требования к участникам аукциона о наличии собственной действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I-IV класса опасности, не установленные действующим законодательством.

Учитывая изложенное, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные действия Заказчика, установившего указанные положения Документации о наличии у участника во второй части заявки копии собственной действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I-IV класса опасности, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ и нарушают требования пунктов 1, 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ.

Выявленные нарушения содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, жалоба Заявителя подлежит удовлетворению.

При этом Комиссия Томского УФАС России полагает нецелесообразным выдачу предписания об устранении допущенного нарушения в связи с тем, что 11.01.2021г., до заседания Комиссии, в документацию о закупке Заказчиком были внесены соответствующие изменения – требование о необходимости предоставления копии собственной действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию и размещению отходов I-IV класса опасности исключено из документации.

Изучив доводы жалобы, материалы дела, заслушав представителей Заявителя, Заказчика, руководствуясь ч. 17, 20 ст. 18.1, п. 3.1. ч.1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Т» на действия Заказчика – ОГАУЗ «Д» при проведении аукциона в электронной форме «Оказание услуг по транспортированию и организации захоронения, или уничтожения медицинских отходов для нужд ОГАУЗ «Детская больница №1» (извещение № 32009823925) обоснованной.
2. Признать ОГАУЗ «Д» нарушившим п. 1, 9 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".
3. Предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в настоящем решении, не выдавать.
4. Передать соответствующему должностному лицу Томского УФАС России материалы дела № 070/07/3-195/2020 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
5. Обязать Заказчика обеспечить явку должностного лица, ответственного за утверждение документации о рассматриваемой закупке, или его представителя 22.01.2021 г. в 11:00 часов по адресу г. Томск пр. Ленина 11 каб. 46 для составления протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ. При себе иметь: документ, удостоверяющий личность; документы, подтверждающие полномочия по утверждению документации о рассматриваемой закупке (должностной регламент, инструкцию, приказ о назначении на должность); для представителя – надлежащим образом оформленную доверенность. Также представить паспортные данные должностного лица, ответственного за утверждение документации (номер <...> серия <...> кем, когда выдан, дата рождения и место рождения, адрес регистрации).

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии А

Члены Комиссии П

Н

