

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/31-18/2023

28.02.2023 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе <...> при участии представителя общества с ограниченной ответственностью «НеваРостМед» (далее – ООО «НеваРостМед», Заявитель) <...> (дов. б/н от 28.11.2022), Магаданского областного государственного казенного учреждения «Центр закупок Магаданской области» (далее – МОГКУ «Центр закупок Магаданской области», Уполномоченное учреждение) <...> (дов. б/н от 21.02.2023), Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области (далее – Министерство, Заказчик) <...> (дов. № 35 от 28.02.2023) рассмотрела жалобу Заявителя на положения извещения о закупке Уполномоченного учреждения, Заказчика при проведении электронного аукциона «Поставка медицинского изделия (Система эндоскопической визуализации), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинское изделие» (реестровый номер извещения № 0847500000923000062).

Жалоба подана в установленный пунктом 1 части 2 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерно установленное в извещении о проведении электронного аукциона требование к участникам закупки о наличии действующей лицензии на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники в соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон № 99-ФЗ), а также требование о предоставлении участником закупки в составе заявки документов, подтверждающих соответствие указанному требованию (копия действующей лицензии или выписка (копия выписки) из реестра лицензий на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники).

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчика, исполнителя), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 07.02.2023 Уполномоченным учреждением на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка медицинского изделия (Система эндоскопической визуализации), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинское изделие» (реестровый номер извещения № 0847500000923000062).

13.02.2023 Уполномоченным учреждением внесены изменения в указанное извещение.

Начальная (максимальная) цена контракта: 8 866 700,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 20.02.2023 09:00, дата проведения процедуры подачи предложений о цене контракта – 20.02.2023, дата подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – 21.02.2023.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 21.02.2023 на участие в закупке поданы 2 (две) заявки участников с идентификационными номерами № 113581760, № 113578487. Заявка с идентификационным номером № 113581760 признана аукционной комиссией не соответствующей требованиям извещения об осуществлении закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе. На основании пункта 2 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) признано несостоявшимся. По результатам

подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признается участник № 113578487 (ООО «РБМ-ЦЕНТР»).

2. Согласно доводу жалобы Уполномоченным учреждением, Заказчиком в извещении, приложении к извещению о проведении электронного аукциона неправомерно установлено требование к участникам закупки о наличии действующей лицензии на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники в соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Закона № 99-ФЗ, а также требование о предоставлении участником закупки в составе заявки документов, подтверждающих соответствие указанному требованию (копия действующей лицензии или выписка (копия выписки) из реестра лицензий на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники).

Как указывает Заявитель, предметом закупки является поставка медицинского изделия, ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинское изделие.

В соответствии с Законом № 99-ФЗ лицензированию подлежит деятельность по производству и техническому обслуживанию медицинского изделия, тогда как поставка медицинского изделия не входит в перечень лицензируемого вида деятельности, в связи с чем, лицензия на поставку товара не нужна.

В силу статьи 313, пункта 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение обязательства может быть возложено на третье лицо; у подрядчика имеется право привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков), если из закона или договора не вытекает обязанность выполнить подрядчика предусмотренную в договоре работу лично.

Таким образом, Заявитель указывает, что требование о наличии лицензии непосредственно у участника закупки в отношении предмета закупки, состоящего из нелицензируемого и лицензируемого вида деятельности, является избыточным и приводит к ограничению конкуренции. Полагает, что условиями извещения о проведении электронного аукциона, проекта контракта необходимо предусмотреть возможность исполнить договор с привлечением соисполнителей, субподрядчиков, и установить требование о наличии лицензии к лицам, которые непосредственно будут исполнять лицензируемый вид деятельности (ввод в эксплуатацию медицинского изделия).

Рассмотрев указанный довод, Комиссия приходит к следующему.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 12 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении конкурентной закупки должно содержать, в том числе, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с [частью 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям.

Извещение об осуществлении закупки должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки (пункт 3 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе).

Уполномоченным учреждением в извещении о проведении электронного аукциона установлено требование о соответствии участника закупки требованиям пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе: наличие лицензии на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники, а также установлено требование о предоставлении документов в составе заявки, подтверждающих соответствие участника закупки указанному требованию.

Объектом рассматриваемой закупки является поставка медицинского изделия (Система эндоскопической визуализации), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинское изделие.

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Закона № 99-ФЗ производство и техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники является лицензируемым видом деятельности.

Пунктом 3 Положения о лицензировании деятельности по техническому обслуживанию медицинских изделий (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального

предпринимателя, а также случая технического обслуживания медицинских изделий с низкой степенью потенциального риска их применения), утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.11.2021 № 2129, лицензируемая деятельность по техническому обслуживанию медицинских изделий представляет собой периодическое и внеплановое техническое диагностирование, восстановление работоспособности, монтаж и наладку медицинских изделий.

Согласно введенным в действие Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации Методическим рекомендациям «Техническое обслуживание медицинской техники» (письмо от 27.10.2003 № 293-22/233), техническое обслуживание медицинской техники представляет собой комплекс регламентированных нормативной и эксплуатационной документацией мероприятий и операций по поддержанию и восстановлению исправности и работоспособности медицинской техники при ее использовании по назначению, а также при хранении и транспортировании. К видам работ по техническому обслуживанию медицинской техники отнесены ввод в эксплуатацию, контроль технического состояния, периодическое и текущее техническое обслуживание, текущий ремонт (пункт 5.2).

Приказом Минздрава России от 15.10.2015 № 724н утверждён типовой контракт на поставку медицинских изделий, ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия, и специалистов, осуществляющих техническое обслуживание медицинских изделий (далее – Типовой контракт).

Пунктом 1.1 Типового контракта, а также в соответствии с пунктом 1.1 проекта контракта, являющегося приложением к извещению о проведении закупки, Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, осуществить поставку медицинского изделия (Система эндоскопической визуализации) (код ОКПД – 26.60.12.119) (далее - Оборудование) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке, сборке, установке, монтажу, вводу в эксплуатацию Оборудования, обучению правилам эксплуатации и инструктаж специалистов Заказчика, эксплуатирующих Оборудование в соответствии с требованиями технической и (или) эксплуатационной документации производителя (изготовителя) Оборудования (далее - Услуги), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, принять и оплатить поставленное Оборудование и надлежащим образом оказанные Услуги.

Разделом 8 Типового контракта, а также в соответствии с разделом 8 проекта контракта установлена обязанность поставщика осуществлять гарантийное техническое обслуживание поставленного оборудования, гарантии устранения неисправностей, связанных с дефектами производства, устранению неисправностей посредством замены запасных частей.

В соответствии с пунктом 7.1 Типового контракта услуги выполняются Поставщиком лично, либо с привлечением соисполнителей. Сноска применительно к разделу 7 Типового контракта указывает, что Раздел Контракта может содержать иные положения, вытекающие из характера обязательств по Контракту, не противоречащие законодательству Российской Федерации, иным положениям Контракта, и с учетом специфики закупки.

Пунктом 7.1 проекта контракта Заказчиком установлено, что Услуги выполняются Поставщиком лично.

Исходя из вышеизложенного, несмотря на определение предмета закупки как поставка медицинского оборудования, по условиям заключаемого по результатам проведения электронного аукциона контракта поставщик принимает на себя обязательства по поставке медицинского изделия в соответствии со спецификацией, а также оказанию услуг по доставке, разгрузке, сборке, установке, монтажу, вводу в эксплуатацию оборудования, обучению правилам эксплуатации и инструктажу специалистов заказчика, эксплуатирующих оборудование, осуществлению гарантийного технического обслуживания поставленного оборудования.

Изложенные виды услуг (работ) представляют собой единый непрерывный комплексный процесс, этапы которого технологически, функционально и неразрывно связаны между собой и подлежат осуществлению (исполнению) поставщиком лично, то есть без привлечения соисполнителей для оказания услуг, поскольку непосредственную ответственность перед заказчиком по надлежащему исполнению условий заключенного контракта несет единолично поставщик. При этом возможность привлечения иных лиц в качестве соисполнителей на стороне поставщика не свидетельствует о том, что непосредственные участники закупки не должны иметь требуемые по условиям закупки действующие лицензии с учетом положений Типового контракта, допускающих возможность уточнения (корректировки) отдельных положений заключаемого по результатам проведения торгов контракта исходя из специфики конкретной закупки.

Из буквального толкования вышеприведенных норм следует, что если объект закупки связан с осуществлением деятельности, подлежащей лицензированию, извещение о проведении электронного аукциона должно содержать требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии, а участник аукциона должен представить такой документ, подтверждающий его право осуществлять лицензируемый вид деятельности.

Возможность привлечения иных лиц в качестве соисполнителей на стороне поставщика, не свидетельствует о том, что непосредственные участники закупки не должны иметь требуемые по условиям закупки действующие лицензии. По итогам аукциона государственный контракт заключается с поставщиком (исполнителем, подрядчиком), подавшим заявку на участие в аукционе, именно указанное лицо (исполнитель) должно соответствовать требованиям, так как ответственность за действия привлеченных соисполнителей перед заказчиком несет исполнитель.

Указанные выводы подтверждаются Постановлением арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 31.01.2023 по делу № А58-2190/2022, Постановлением арбитражного суда Дальневосточного округа от 22.10.2021 по делу № А73-21126/2020.

Позиция Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда, выраженная в Постановлении от 07.07.2020 по делу № А18-2627/2019, на которую ссылается Заявитель в поданной жалобе, также подтверждает вывод о том, что монтаж, ввод в эксплуатацию и последующее техническое обслуживание медицинского оборудования не является самостоятельным объектом закупки; в случае не указания требования о соответствии исполнителя действующему законодательству у Заказчика отсутствует возможность требовать при исполнении контракта, в части монтажа и ввода в эксплуатацию оборудования лицензию у исполнителя, таким образом, монтаж и ввод в эксплуатацию оборудования организацией, не имеющей соответствующую лицензию, может привести к негативным последствиям.

Комиссия не соглашается с доводом Заявителя о том, что Заказчик в данном случае должен установить возможность привлечения к исполнению контракта соисполнителей, поскольку указанное требование является правом Заказчика и прямо допускается условиями Типового контракта.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в практике осуществления Министерством подобных закупок был негативный прецедент, связанный с привлечением Поставщиком

медицинского оборудования соисполнителей для осуществления монтажа, ввода в эксплуатацию и последующего технического обслуживания медицинского оборудования, в ходе которых исполнение контракта не осуществлялось третьими лицами, возникали трудности с определением ответственности. Исходя из этого, Заказчиком определено личное исполнение Поставщиком государственного контракта.

Указанное также следует из принципа ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, закрепленного в статье 12 Закона о контрактной системе.

Таким образом, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что довод жалобы является необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктами 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НеваРостМед» на положения извещения о закупке Уполномоченного учреждения – МОГКУ «Центр закупок Магаданской области», Заказчика – Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области при проведении электронного аукциона «Поставка медицинского изделия (Система эндоскопической визуализации), ввод в эксплуатацию медицинского изделия, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинское изделие» (реестровый номер извещения № 0847500000923000062) необоснованной.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.