



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-3293/2023

г. Екатеринбург

26.09.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту - Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице ГАУЗ СО «Камышловская центральная районная больница», — *

— заявителя в лице АО «ПТП «Медтехника», — *

рассмотрев жалобу АО «ПТП «Медтехника» (вх. № 20233-ЭП/23 от 18.09.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «Камышловская центральная районная больница» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) при проведении процедуры открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по проведению периодической поверки (метрологическое обслуживание) средств измерений (извещение № 32312702842) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба АО «ПТП «Медтехника» (вх. № 20233-ЭП/23 от 18.09.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО «Камышловская центральная районная больница» Закона о закупках при проведении процедуры открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по проведению периодической поверки (метрологическое обслуживание) средств измерений (извещение № 32312702842), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает действия заказчика, выразившиеся в неправомерном, по его мнению, принятии решения о признании заявки иного участника (ООО «Авангард-Прибор»), в последствии ставшего победителем закупки, соответствующей требованиям аукционной документации, поскольку считает, что данное лицо не соответствует установленным документацией о закупке требованиям в части необходимости аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений с областью аккредитации, позволяющей выполнить работы по поверке средств измерения, предусмотренные в описании объекта закупки (техническим заданием).

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились; просили признать ее необоснованной.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления

в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее по тексту - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках 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 по тексту - Положение о закупках).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках 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 ч.ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное протоколом № 9 заседания наблюдательного совета ГАУЗ СО «Камышловская центральная районная больница» от 06.07.2023г. и размещенное на сайте в единой информационной системе в сфере закупок в версии № 12 от 07.07.2023г.

24.08.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры открытого аукциона в электронной форме № 32312702842 и аукционная документация на оказание услуг по проведению периодической поверки (метрологическое обслуживание) средств измерений.

Начальная (максимальная) цена договора составила 776 088, 00 руб.

14.09.2023г. заказчиком была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок, по итогам которой составлен Протокол рассмотрения вторых частей заявок № 2838401 от 14.09.2023г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 14.09.2023г.

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок № 2838401 от 14.09.2023г. заявка ООО «АВАНГАРД-ПРИБОР» была признана соответствующей требованиям документации о закупки, допущена до участия в процедуре закупки.

На основании п. 16 Протокола рассмотрения вторых частей заявок № 2838401 от 14.09.2023г. данный участник был признан победителем открытого аукциона в электронной форме № 32312702842.

Не соглашаясь с принятым заказчиком решением, заявитель в своей жалобе указывает, что согласно открытым данным Федеральной службы по аккредитации ООО «Авангард-Прибор» отсутствует в реестре аккредитованных лиц, т.е. не имеет аккредитации на поверку и соответствующего аттестата, а, значит, не может быть допущено заказчиком на законных основаниях к оказанию услуг по поверке и признано победителем закупки.

По существу доводов жалобы, а также данных представителя заявителя в ходе заседания Комиссии пояснений, следует также указать на оспаривание положений аукционной документации.

Вместе с тем, Комиссия поясняет, что по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

При этом в соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядок законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации (извещения) о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации) (далее по тексту - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

В соответствии с информацией, размещенной в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (извещение № 32312702842), – 11.09.2023г. в 10:00.

Вместе с тем, жалоба АО «ПТП «Медтехника» на положения документации о закупке направлена 18.09.2023г., т.е. после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Оспариваемые положения документации о закупке подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 11.09.2023г. в 10:00 (МСК +2).

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации (извещения).

Согласно ст. 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

На основании изложенного, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения довода на положения документации о закупке по существу.

Возражая относительно заявленных доводов, представитель заказчика пояснил, что на основании поступивших запросов о разъяснении документации заказчиком были внесены изменения в документацию об электронном аукционе в электронной форме в части исключения требования о выполнении работ лично исполнителем, тем самым, разрешив исполнителю привлекать для оказания услуг соисполнителей. Так,

выполняемая услуга подразумевает не только поверку, но и другие виды работ: исполнитель выполняет свою часть работ, а поверку - отдает субподрядчику.

Заслушав доводы сторон, Комиссией было установлено следующее.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона (ч. 1 ст. 3.2 Закона о закупках).

В силу ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках 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 документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

9) требования к участникам такой закупки (п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках).

Для осуществления конкурентной закупки, конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства), которая размещается посредством Региональной информационной системы вместе с извещением об осуществлении конкурентной закупки в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом № 223-ФЗ, а также на сайте электронной площадки, на котором будет проводиться закупка, и включает в себя следующие сведения:

2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

9) требования к участникам такой закупки, установленные пунктом 59 настоящего положения, а также пунктом 62 настоящего положения (при установлении соответствующих требований) (пп.п. 2, 9 п. 79 Положения о закупках).

Согласно пп. 1 п. 59 Положения о закупках при осуществлении конкурентных закупок, предусмотренных подпунктом 2 пункта 69 настоящего положения, заказчик вправе, а при осуществлении конкурентных закупок, предусмотренных подпунктом 1 пункта 69 настоящего положения, заказчик обязан предъявить к участникам закупок следующие требования:

1) соответствие участников закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки.

В соответствии с п. 155 Положения о закупках заявки представляются по форме, в порядке, в месте и до истечения срока, указанного в аукционной документации. Участник закупки подает заявку на участие в электронном аукционе в форме электронного документа на электронной площадке.

Заявка на участие в конкурентной закупке должна содержать следующие сведения и документы:

11) копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным подпунктом 1 пункта 59 настоящего положения в случае если предоставление указанных копий документов предусмотрено документацией о закупке или извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, запроса котировок в электронной форме (пп. 11 п. 92 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является «*оказание услуг по проведению периодической поверки (метрологическое обслуживание) средств измерений*» (п. 12.1 Части I Общая часть закупочной документации).

Поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели (п. 2 ст. 13 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений»).

На основании пп. 1 п. 14.1 Части I Общая часть закупочной документации требованием, предъявляемым к участникам закупки, является, в том числе:

1) соответствие участников закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки:

- В случае, если работы по поверке средств измерения будут выполняться участником закупки собственными силами, участник закупки должен быть аккредитован в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений с областью аккредитации, позволяющей выполнить работы по поверке средств измерения, предусмотренные в описании объекта закупки (техническим заданием).

Нормативный правовой акт, устанавливающий такие требования: Федеральный закон от 26.06.2008 N 102-ФЗ (ред. от 11.06.2021) "Об обеспечении единства измерений". Федеральный закон от 28.12.2013 N 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации».

В силу пп. 7 п. 15.2 Части I Общая часть закупочной документации вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать:

7) копии документов, подтверждающих соответствие Участника требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки:

- В случае, если работы по поверке средств измерения будут выполняться участником закупки собственными силами, участник закупки должен предоставить копию приказа об аккредитации национального органа по аккредитации с приложением области аккредитации, позволяющей выполнить работы по поверке средств измерения, предусмотренные в описании объекта закупки (техническим заданием)

и/или копия выписки из реестра аккредитованных лиц (аттестат аккредитации), с областью аккредитации, позволяющей выполнить работы по поверке средств измерения, предусмотренные в описании объекта закупки (техническим заданием).

Нормативный правовой акт, устанавливающий такие требования: Федеральный закон от 26.06.2008 N 102-ФЗ (ред. от 11.06.2021) "Об обеспечении единства измерений". Федеральный закон от 28.12.2013 N 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации».

На основании п. 5.5 проекта договора исполнитель должен иметь аккредитацию на периодическую поверку средств измерения.

Следовательно, проектом договора предусмотрено требование о наличии аккредитации непосредственно у исполнителя.

В силу п.п. 9.12, 9.13 проекта договора поставщик (подрядчик, исполнитель) несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств соисполнителем в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 Гражданского кодекса Российской Федерации, а за неисполнение условия о привлечении к исполнению договора соисполнителей (субподрядчиков) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства поставщик (подрядчик, исполнитель) несет ответственность в виде штрафа. Штраф устанавливается в размере 5 процентов объема привлечения, установленного договором.

Исходя из требований ст. 780 Гражданского кодекса РФ если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично.

Таким образом, несмотря на то обстоятельство, что проектом договора прямо не оговорена возможность привлечения исполнителем третьих лиц для оказания услуг, из существа взаимосвязанных положений пп. 1 п. 14.1, пп. 7 п. 15.2 Части I Общая часть закупочной документации, п.п. 9.12, 9.13 проекта договора следует указание на возможность выполнения работ по поверке средств измерения не собственными силами участника закупки.

Также, из существа обязательств исполнителя, указанных в п. 5.4 проекта договора, не следует указания на оказание услуг лично собственными силами.

С учетом установленного, закупочная документация предполагает необходимость предоставления в составе заявки выписки из реестра аккредитованных лиц в случае, если сам участник закупки будет выполнять работы по поверке средств измерения; при этом, в случае привлечения третьих лиц, которые станут непосредственными исполнителями, они в свою очередь в силу требований п. 5.5 проекта договора должны иметь аккредитацию на периодическую поверку средств измерения.

Комиссией установлено, что согласно сведениям реестра аккредитованных лиц (<https://pub.fsa.gov.ru/ral>) победитель закупки не имеет соответствующей аккредитации.

Согласно сведениям состава заявки победитель закупки приложил копию договора оказания метрологических услуг № 99 от 12.12.2022г., заключенного с ООО «Метролог»; выписку из реестра лицензий на

ООО «Метролог» Л016-00110-77/00629783 от 30.11.2022г.; копию договора № 8/094/А-23, заключённого между ООО «Метролог» и ФБУ «Тюменский ЦСМ» с приложением разрешительных документов.

Таким образом, учитывая возможность привлечения третьих лиц в рамках исполнения обязательств по договору, принимая во внимание, что участником закупки в лице ООО «Авангард-Прибор» была приложена выписки из реестра аккредитованных лиц (аттестат аккредитации) на соисполнителя в лице ООО «Метролог», в действиях заказчика нарушений не выявлено.

Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу АО «ПТП «Медтехника» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ГАУЗ СО «Камышловская центральная районная больница» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ГАУЗ СО «Камышловская центральная районная больница», оператору электронной торговой площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

*