



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-1935/2023

г. Екатеринбург

14.06.2023г.

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 Ревдинская городская больница», — *

— в отсутствие представителя заявителя в лице ООО «БиоВитрум М», уведомленного надлежащим образом о месте и времени заседания Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «БиоВитрум М» (вх. № 11906-ЭП/23 от 01.06.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО Ревдинская городская больница» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту — Закон о закупках) при проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования по субсидии на организацию сети центров амбулаторной онкологической помощи: микротом ротационный - 2 единицы (извещение № 32312415756) 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 ООО «БиоВитрум М» (вх. № 11906-ЭП/23 от 01.06.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ГАУЗ СО Ревдинская городская больница» Закона о закупках при проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования по субсидии на организацию сети центров амбулаторной онкологической помощи: микротом ротационный - 2 единицы (извещение № 32312415756), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что описание объекта закупки аукционной документации составлено таким образом, что под совокупность установленных характеристик подходит товар единственного производителя «Лейка Микросистем Вертриеб ГмбХ», Германия (Ротационный микротом Leica RM2125 RTS). Кроме того, заявляет, что заказчиком неправомерно установлено требование об обучении исполнителем правилам эксплуатации и проведение инструктажа специалистов заказчика, эксплуатирующих поставляемый товар, поскольку указанное требование налагает на участников закупки обязанность по наличию лицензии на осуществление образовательной деятельности.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился; просил признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителя заказчика, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 установленного 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 наблюдательным советом ГАУЗ СО «РГБ» (протокол № 54 от 27.03.2023г.) и размещенное на сайте в единой информационной системе в сфере закупок в версии № 6 от 31.03.2023г.

24.05.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312415756 и аукционная документация на поставку оборудования по субсидии на организацию сети центров амбулаторной онкологической помощи: микротом ротационный - 2 единицы.

Начальная (максимальная) цена договора 3 427 392, 00 руб.

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).

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в

соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных ст. 3.4 Закона о закупках.

Заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1 настоящей статьи. Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1 настоящей статьи. При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в аукционе в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи (ч. 19.6 ст. 3.4 Закона о закупках).

Согласно п. 10 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

10) предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

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 (ч. 9 ст. 3.2 Закона о закупках).

В силу п. 15 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

15) описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 2 ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки.

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:

15) описание предмета такой закупки в соответствии с пунктом 75 настоящего положения (пп. 15 п. 79 Положения о закупках).

При описании в документации о закупке, в том числе участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предмета закупки заказчик руководствуется следующими правилами:

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки (пп. 2 п. 75 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является *«поставка оборудования по субсидии на организацию сети центров амбулаторной онкологической помощи: микротом ротационный – 2 единицы»* (п. 6 информационной карты электронного аукциона).

Закупаемый заказчиком товар должен соответствовать показателям характеристик, установленным в Описании объекта закупки приложения № 1 к документации об электронном аукционе.

По мнению заявителя жалобы, блокирующими показателями являются показатели следующих характеристик, допускающих возможность поставки товара единственного производителя «Лейка Микросистем Вертриб ГмбХ», Германия:

- Верхняя граница, мкм - не менее 50;
- Отключаемая функция ретракции образца – наличие;
- Ретракция образца при возвратном движении головки микротомы - не более 20 мкм;

- Функция переключения направления вращения маховика грубой подачи образца при микротомии (по часовой и против часовой стрелки по выбору оператора) – наличие.

Опровергая выводы заявителя, представитель заказчика поясни, что под совокупность установленных характеристик подходит товар как минимум двух производителей - Sakura Finetek Europe B.V., Нидерланды и «Лейка Микросистем Вертриеб ГмБХ», Германия.

Свои выводы представитель заказчика подтверждает реестровыми номерами исполненных контрактов, предметом которых являлась поставка товара производителя Sakura Finetek Europe B.V., Нидерланды, аналогичного характеристикам, содержащимся в техническом задании извещения № 32312415756.

При этом в доводах жалобы заявитель товар производителя Sakura Finetek Europe B.V., Нидерланды не приводит для сравнения показателей характеристик.

Доводов, опровергающих соответствие товара производства Sakura Finetek Europe B.V., Нидерланды описанию объекта закупки, заявителем Комиссии не предоставлено.

В виду чего, указанный довод жалобы был признан необоснованным.

Исходя из второго довода жалобы, заявитель указывает, что требование об обучении не менее 2 специалистов заказчика специалистом, сертифицированным фирмой-производителем, незаконно, поскольку предполагает наличие у участника закупки лицензии на осуществление образовательной деятельности.

Возражая относительно заявленного довода жалобы, представитель заказчика пояснил, что по существу данное обучения является инструктажем по эксплуатации нового оборудования, в виду чего, требований о наличии соответствующей лицензии не предъявляется.

Согласно описанию объекта закупки, являющемуся приложением № 1 к закупочной документации, заказчиком установлено общее требование к обучению не менее 2 (двух) специалистов заказчика специалистом, сертифицированным фирмой-производителем.

Комиссией установлено, что ни требования к участнику закупки, ни требования к содержанию заявок на участие в аукционе не содержит в себе условия о наличии лицензии на осуществление образовательной деятельности.

В соответствии с п. 6.6 проекта договора, так как работы по вводу в эксплуатацию медицинского изделия относятся к техническому обслуживанию медицинской техники (письмо Департамента государственного контроля лекарственных средств, изделий медицинского назначения и медицинской техники Минздрава РФ от 27.10.2003г. № 293-22/233 «О введении в действие методических рекомендаций «Техническое обслуживание медицинской техники» и Методические рекомендации «Техническое обслуживание медицинской техники», утв. Минпромнауки РФ 10.10.2003г., Минздравом РФ 24.09.2003г.), то поставщик обязан иметь действующую лицензию на данный вид деятельности.

Поставщик должен иметь и предоставить заказчику копии следующих документов:

- действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) или

- действующей лицензии на производство и техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники в части технического обслуживания (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники (основание: п. 17 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»; ПП РФ от 03.06.2013 г. № 469):

а) монтаж и наладка медицинской техники;

б) контроль технического состояния медицинской техники;

в) периодическое и текущее техническое обслуживание медицинской техники;

г) ремонт медицинской техники.

и/или

- действующей лицензии на техническое обслуживание медицинской техники (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) или

- действующей лицензии на производство и техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники в части технического обслуживания (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники или выписки из реестра лицензий, по форме

утвержденной Постановлением Правительства РФ от 29.12.2020 № 2343 «Об утверждении Правил формирования и ведения реестра лицензий и типовой формы выписки из реестра лицензий» (основание: п. 17 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»; ПП РФ от 15.09.2020г. № 1445):

в части технического обслуживания (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

Требования о наличии у поставщика лицензии на осуществление образовательной деятельности текстом закупочной документации не предусмотрено.

В силу п. 3.1.6 проекта договора поставщик обязан:

осуществить ввод в эксплуатацию товара в месте поставки, так как работы по вводу в эксплуатацию медицинского изделия относятся к техническому обслуживанию медицинской техники (письмо Департамента государственного контроля лекарственных средств, изделий медицинского назначения и медицинской техники Минздрава РФ от 27.10.2003г. № 293-22/233 «О введении в действие методических рекомендаций «Техническое обслуживание медицинской техники» и Методические рекомендации «Техническое обслуживание медицинской техники», утв. Минпромнауки РФ 10.10.2003г., Минздравом РФ 24.09.2003г.), в связи с чем, поставщик обязан иметь и предоставить заказчику заверенную должным образом копию действующей лицензии на данный вид деятельности.

В случае, если поставляемый товар относится к источникам ионизирующего излучения (генерирующих), поставщик, должен иметь и предоставить заказчику заверенную должным образом копию лицензии на деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) в части услуг по техническому обслуживанию источников ионизирующего излучения (генерирующих) у Исполнителя. Основание: ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 09.01.1996г. № 3-ФЗ «О радиационной безопасности населения».

Специалисты, привлеченные поставщиком для ввода товара в эксплуатацию, должны иметь и предоставить заказчику заверенные должным образом копии действующих доверенностей от поставщика (либо привлеченной организации) на данный вид деятельности и действующих документов, подтверждающих обучение по соответствующим видам (наименованиям) МИ в организациях, имеющих право осуществлять образовательную деятельность (профессиональную переподготовку, повышение квалификации по ТО соответствующих видов МИ) с установленной периодичностью (согласно ГОСТ Р 58451-2019).

Согласно п. 5.5 ГОСТ Р 58451-2019 «Национальный стандарт Российской Федерации. Изделия медицинские. Обслуживание техническое. Основные положения» исполнитель работ по ТО МИ должен иметь специалистов, отвечающих следующим квалификационным требованиям:

- наличие высшего или среднего технического образования, профессиональной подготовки в соответствии со специальностью и должностными обязанностями;
- наличие квалификационной группы допуска к проведению опасных и специальных видов работ для осуществления ТО соответствующих видов МИ;
- наличие документов, подтверждающих обучение по соответствующим видам (наименованиям) МИ в организациях, имеющих право осуществлять образовательную деятельность (профессиональную переподготовку, повышение квалификации по ТО соответствующих видов МИ) с установленной периодичностью.

По мнению заявителя, деятельность по обучению правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия является образовательной деятельностью, а, следовательно, подлежит лицензированию.

Образовательная деятельность подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности с учетом особенностей, установленных настоящей статьей. Лицензирование образовательной деятельности осуществляется по видам образования, по уровням образования, по профессиям, специальностям, направлениям подготовки, научным специальностям (для профессионального образования), по подвидам дополнительного образования (ч. 1 ст. 91 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации») (далее по тексту — Закон об образовании).

Образовательная деятельность - деятельность по реализации образовательных программ (п. 17 ст. 2 Закона об образовании).

Образовательная программа - комплекс основных характеристик образования (объем, содержание, планируемые результаты) и организационно-педагогических условий, который представлен в виде учебного плана, календарного учебного графика, рабочих программ учебных предметов, курсов, дисциплин (модулей),

иных компонентов, оценочных и методических материалов, а также в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях в виде рабочей программы воспитания, календарного плана воспитательной работы, форм аттестации (п. 9 ст. 2 Закона об образовании).

При этом в соответствии с п. 3 ст. 2 Закона об образовании под обучением понимается целенаправленный процесс организации деятельности обучающихся по овладению знаниями, умениями, навыками и компетенцией, приобретению опыта деятельности, развитию способностей, приобретению опыта применения знаний в повседневной жизни и формированию у обучающихся мотивации получения образования в течение всей жизни.

Вместе с тем, первичный инструктаж по правилам эксплуатации и обслуживания, который подлежит провести исполнителю при поставке медицинского изделия, не обладает необходимыми признаками для отнесения такой деятельности к понятию «образовательная деятельность», «обучение», в виду чего, не подпадает под указанные термины.

Таким образом, данный довод жалобы также был признан необоснованным.

Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «БиоВитрум М» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ГАУЗ СО Ревдинская городская больница» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ГАУЗ СО Ревдинская городская 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.

*