

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/31-415/2019

14 мая 2019 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 14.05.2019

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

членов Комиссии:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «Зиверт-Н» на положения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на оказание услуг по оформлению технического паспорта рентгеновского кабинета с комплектом протоколов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Детская больница округа Муром» (№ закупки 0328300002619000108) в присутствии представителя заказчика – ГБУЗ ВО «Детская больница округа Муром».

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

13.05.2019 г. в соответствии с пунктом 3.33 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией был объявлен перерыв до 14.05.2019 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/31-415/2019 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «Зиверт-Н» (далее - Заявитель, Общество) на положения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на оказание услуг по оформлению технического паспорта рентгеновского кабинета с комплектом протоколов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Детская больница округа Муром» (№ закупки 0328300002619000108).

Заявитель считает, что заказчиком в пункте 5.1. Приложения №1 к проекту контракта на оказание услуг к участникам закупок предъявлено избыточное требование о наличии лицензии на деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (далее - ИИИ).

Требование о наличии указанной лицензии у исполнителей радиационных измерений вызваны позицией Федеральной Службы Роспотребнадзора, которая основывается на письме Федеральной Службы Роспотребнадзора №01/3720-16-27 от 28 марта 2016 г. «Об оказании государственной услуги по лицензированию отдельных видов деятельности».

В настоящее время указанное письмо Федеральной Службы Роспотребнадзора от 28 марта 2016 года №01/3720-16-27 «Об оказании государственной услуги по лицензированию отдельных видов деятельности» отменено.

Вышеуказанное отмененное письмо, в частности, содержало требование о необходимости получения лицензии на деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) всем организациям, осуществляющим радиационный контроль (измерения) рентгеновских аппаратов, принадлежащим сторонним юридическим лицам.

Радиационные измерения рентгеновских аппаратов, принадлежащих сторонним организациям, а также измерения показателей генерируемых ими рентгеновских полей по мнению заявителя не могут быть отнесены к деятельности по использованию источников ионизирующего излучения. Радиационные измерения проводятся аккредитованными испытательными лабораториями и регламентируются требованиями критериев аккредитации в системе ФС Росаккредитации.

ГБУЗы и другие медицинские учреждения поднадзорны Управлению Роспотребнадзора по Владимирской области, так как результаты радиационного контроля медицинских рентгеновских кабинетов предоставляются в этот государственный орган, поэтому по мнению общества ГБУЗы вынуждены исполнять требования Роспотребнадзора и включать в документацию о проведении закупок избыточное требование о наличии лицензии у исполнителей радиационного контроля на деятельность в области использования источников ионизирующего излучения.

По мнению ООО «Зиверт-Н» указанное избыточное требование к участникам закупки ограничивает количество участников.

Более того, требование Федеральной Службы Роспотребнадзора о наличии вышеуказанной лицензии у исполнителей работ по радиационному контролю медицинских рентгеновских кабинетов также противоречит требованиям Федерального закона № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Постановлению Правительства РФ от 02.04.2012г. № 278, которые путем прямого исключения не требуют получения лицензии на деятельность в области использования ИИИ, применяемых в медицинских целях. Все рентгеновские аппараты ГБУЗов применяются исключительно в медицинских целях.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной, исключить избыточное требование о наличии лицензии на деятельность в области использования ИИИ в документации о закупке, проводимой ГБУЗ ВО «Детская больница округа Муром» нарушающее положения 31 статьи Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Представитель заказчика по доводам, изложенным в жалобе, пояснил, что требование о наличии лицензии у участников закупки установлено правомерно и отметил следующее.

Пунктом 1 технического задания на оказание услуг по оформлению технического паспорта рентгеновского кабинета с комплектом протоколов для нужд ГБУЗ ВО «Детская больница округа Муром» установлен перечень требуемых оказываемых услуг, таких как: - контроль эксплуатационных параметров рентгеновских аппаратов, дозиметрический контроль на рабочих местах и в смежных помещениях, проведение электроизмерений, проверка эффективности вентиляции, контроль технического состояния и защитной эффективности передвижных и индивидуальных средств радиационной защиты, в том числе: - оформление технического паспорта на рентгеновский аппарат, что в целом составляет работы по техническому обслуживанию источников ионизирующего излучения (генерирующих).

Пунктом 39 информационной карты электронного аукциона установлены требования к участникам закупки, в том числе: наличие действующей лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности). Основание: п. 39 ч. 1 ст. 12 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» № 99-ФЗ от 04.05.2011 г.; Постановление Правительства РФ от 02.04.2012 № 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)».

В соответствии с пунктом 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) (далее - ГК РФ) в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

В соответствии с пунктом 39 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) подлежит лицензированию.

Законом о лицензировании утвержден Перечень выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) (далее - Перечень).

Пунктом 6 Перечня техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих) отнесено к услугам, составляющим деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности).

В соответствии с п. 1.8 Постановления Главного санитарного государственного врача Российской Федерации от 26.04.2010 № 40 «Об утверждении СП 2.6.1.2612-10 «Основные санитарные правила обеспечения радиационной безопасности (ОСПОРБ-99/2010)» (далее - Постановление от 26.04.2010 № 40) деятельность в области использования техногенных ИИИ и (или) обращения с радиоактивными отходами осуществляется при наличии специального разрешения (лицензии) на право осуществления этой деятельности, выданного органами, уполномоченными осуществлять лицензирование.

Пунктом 1.8.1 Постановления от 26.04.2010 № 40 определены случаи, когда лицензия на право осуществления деятельности в области использования техногенных ИИИ не требуется: в том числе, если установки, генерирующие ионизирующее излучение, используются для медицинской диагностики или лечения пациентов организациями, имеющими лицензию на медицинскую деятельность, включающую рентгенологию.

Следовательно, если организация, проводящая техническое обслуживание рентгеновской медицинской техники, не имеет лицензии на медицинскую деятельность, то такой организации для технического обслуживания рентгеновской медицинской техники необходимо иметь лицензию на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности).

На основании изложенного представитель заказчика просит Комиссию Владимирского УФАС России признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

23.04.2019 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0328300002619000108 на

оказание услуг по оформлению технического паспорта рентгеновского кабинета с комплектом протоколов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Детская больница округа Муром».

Начальная (максимальная) цена контракта: 52 433.33 рублей.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению.

На основании части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 6 статьи 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в сфере закупок в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе - соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 39 Информационной карты электронного аукциона установлено требование о предоставлении копии лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности).

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 1 к информационной карте документации об электронном аукционе установлен перечень оказываемых услуг: оформление технического паспорта на рентгеновский кабинет с составлением протоколов: - контроля эксплуатационных параметров рентгеновских аппаратов; - дозиметрического контроля на рабочих местах и в смежных помещениях; - проведения электроизмерений; - проверки эффективности вентиляции; - контроля технического состояния и защитной эффективности передвижных и индивидуальных средств радиационной защиты.

В силу пункта 39 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) подлежит лицензированию.

На основании части 1 статьи 10 Федерального закона от 09.01.1996 № 3-ФЗ «О радиационной безопасности населения» научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы в области обращения с источниками ионизирующего излучения, проектирование, сооружение источников ионизирующего излучения, конструирование и изготовление для них технологического оборудования, средств радиационной защиты, а также работы в области добычи, производства, транспортирования, хранения, использования, обслуживания, утилизации и захоронения источников ионизирующего излучения осуществляются только на основании специальных разрешений (лицензий), выданных органами, уполномоченными на ведение лицензирования.

Таким образом, осуществление всех видов работ в области обращения с источниками ионизирующего излучения, в том числе работ по обслуживанию таких источников, подлежит лицензированию в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 02.04.2012 № 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)» определен перечень выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих деятельность в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности), к которым отнесены: размещение источников ионизирующего излучения (генерирующих); техническое обслуживание источников ионизирующего излучения (генерирующих); хранение источников ионизирующего излучения (генерирующих); утилизация источников ионизирующего излучения (генерирующих).

На основании приведенных норм не подлежит лицензированию медицинская деятельность лица, использующего в процессе ее осуществления источники ионизирующего излучения.

То есть, не требуется получение отдельной лицензии на использование источников ионизирующего излучения учреждениями здравоохранения, использующими эти источники в процессе своей медицинской деятельности, в ходе которой эксплуатируется медицинская техника, содержащая в своем составе указанные источники.

При этом наличие указанного исключения в отношении собственно медицинской деятельности учреждений здравоохранения не означает, что не подлежит лицензированию немедицинская деятельность иных организаций в части производства, транспортировки, хранения, обслуживания, утилизации и захоронения источников ионизирующего излучения, предназначенных для использования в медицинской деятельности. Обязанность лицензирования такой деятельности прямо вытекает из указанных нормативных актов.

Применительно к рассматриваемому аукциону лицензия на использование источников ионизирующего излучения необходима для обслуживания медицинской техники, содержащей в своем составе источники ионизирующего излучения, поскольку к их обслуживанию предъявляются специальные требования, отличные от общих требований, установленных для обслуживания иных видов медицинской техники, соблюдение которых необходимо для обеспечения радиационной безопасности.

Изложенная правовая позиция поддерживается Арбитражным судом Кировской области, Вторым арбитражным апелляционным судом, Арбитражным судом Волго-Вятского округа, Верховным судом РФ по делу №А28-1733/2018, а также решением Арбитражного суда Владимирской области по делу № А11-9958/2018.

Также частью 2 Постановления Правительства РФ от 02.04.2012 № 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)» установлено, что лицензирование деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) осуществляет Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (далее - лицензирующий орган).

Для вынесения вопроса о правомерности установления заказчиком требования о предоставлении копии лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности) Владимирским УФАС России 06.05.2019 г. направлен запрос в Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Владимирской области (далее - Роспотребнадзор по Владимирской области).

07.05.2019 г. Роспотребнадзор по Владимирской области отправил ответ на указанный запрос, в соответствии с которым деятельность в области использования источников ионизирующего

излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности), то есть эксплуатируются в медицинских организациях имеющих лицензию на медицинскую деятельность - подлежит лицензированию.

На основании анализа указанных норм, представленных документов Комиссия Владимирского УФАС России пришла к выводу, что заказчик правомерно установил требование к участникам закупки в части предоставления копии лицензии на осуществление деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности).

Согласно части 1 статьи 8 Закона о контрактной системе в сфере закупок, контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе в сфере закупок, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Контрольный орган в сфере закупок установил факт отсутствия ограничения количества участников рассматриваемой закупки, принимая во внимание обстоятельство, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 0328300002619000108 от 07.05.2019 г. 2 заявки признаны соответствующими требованиям документации и были допущены к участию в электронном аукционе.

На основании части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе в сфере закупок к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенных положений Закона следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Каких-либо доказательств, свидетельствующих о нарушении заказчиком положений Закона о контрактной системе в сфере закупок, о создании одним участникам закупки преимуществ перед другими, заявитель жалобы не представил.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Зиверт-Н» на положения документации об электронном аукционе на право заключить контракт на оказание услуг по оформлению технического паспорта рентгеновского кабинета с комплектом протоколов для нужд государственного бюджетного учреждения здравоохранения Владимирской области «Детская больница округа Муром» (№ закупки 0328300002619000108) по доводам изложенным в ней необоснованной.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии