



АРБИТРАЖНЫЙ СУД УРАЛЬСКОГО ОКРУГА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ от 14 декабря 2020 г. N Ф09-7535/20

Дело N А60-39147/2019

Резолютивная часть постановления объявлена 14 декабря 2020 г.

Постановление изготовлено в полном объеме 14 декабря 2020 г.

Арбитражный суд Уральского округа в составе:

председательствующего Кравцовой Е.А.,

судей Кангина А.В., Гавриленко О.Л.

рассмотрел в судебном заседании кассационную жалобу Департамента государственных закупок Свердловской области (далее - департамент) на [решение](#) Арбитражного суда Свердловской области от 13.03.2020 по делу N А60-39147/2019 и [постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.08.2020 по тому же делу.

Лица, участвующие в деле, о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы извещены надлежащим образом путем направления в их адрес копий определения о принятии кассационной жалобы к производству заказным письмом с уведомлением, а также размещения данной информации на официальном сайте Арбитражного суда Уральского округа.

В судебном заседании приняли участие представители:

департамента - Усольцев М.М. (доверенность от 09.01.2020).

Департамент обратился в Арбитражный суд Свердловской области с заявлениями к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (далее - УФАС по Свердловской области, управление, антимонопольный орган) о признании недействительными решений N 066/06/31-223/2019, 066/06/31-140/2019, 066/06/31-141/2019 от 03.04.2019 (с учетом объединения дел NN А60-39147/2019, А60-39030/2019, А60-38929/2019 в одно производство для их совместного рассмотрения).

На основании [ст. 51](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены общество с ограниченной ответственностью "Азбука питания" (далее - ООО "Азбука питания"), общество с ограниченной ответственностью "Вкусный менеджмент" (далее - "Вкусный менеджмент"), общество с ограниченной ответственностью "Мед вкус консалтинг" (далее - "Мед вкус консалтинг"), Государственное автономное учреждение здравоохранения Свердловской области "Свердловский областной онкологический диспансер" (далее - диспансер), Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Свердловской области "Свердловский областной клинический психоневрологический госпиталь для ветеранов

войн" (далее - госпиталь), индивидуальный предприниматель Фильчиков Николай Валерьевич (далее - ИП Фильчиков Н.В.).

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 13.03.2020 (судья Гнездилова Н.В.) в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.08.2020 (судьи Трефилова Е.М., Риб Л.Х., Савельева Н.М.) **решение** суда первой инстанции оставлено без изменения.

В кассационной жалобе департамент просит названные судебные акты отменить, принять по делу новый судебный акт об удовлетворении заявленных требований о признании оспариваемых решений недействительными, указывая на оставление судами без внимания довода о том, что заказчик в целях удовлетворения нужд исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки вправе самостоятельно определять и описывать объект закупки, а также устанавливать требования к товарам, работам, услугам с учетом требований отраслевого законодательства; настаивает на том, что лечебное питание является частью лечебного процесса, соответственно представляет собой медицинскую деятельность, подлежащую лицензированию; указывает на отсутствие доказательств создания преимущественных условий для участников торгов.

Проверив законность судебных актов в порядке **ст. 286** Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в пределах доводов кассационной жалобы, суд кассационной инстанций пришел к следующим выводам.

Как установлено судом из материалов дела, в УФАС по Свердловской области поступили жалобы ООО "Азбука питания" (вх. от 01.04.2019 N 01-7143), ООО "Вкусный менеджмент" (вх. от 29.03.2019 N 01-7100), ИП Фильчикова Н.В. (вх. от 29.03.2019 N 01-7125) о нарушении заказчиком в лице диспансера, госпиталя, уполномоченным органом в лице департамента, его комиссией при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на услуги по организации диетического лечебного питания (извещение N 0162200011819000441) требований Федерального **закона** от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ).

Решениями управления от 03.04.2019 N 066/06/31-223/2019, 066/06/31-140/2019, 066/06/31-141/2019 жалобы признаны обоснованными, в действиях департамента выявлено нарушение **ч. 6 ст. 31, ч. 2 ст. 25** Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Полагая, что решения антимонопольного органа не соответствует требованиям действующего законодательства, нарушает права и законные интересы, департамент обратился в арбитражный суд с соответствующим заявлением.

Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды обеих инстанций исходил из следующего.

В силу **ч. 1 ст. 64** Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

Согласно [ч. 3 ст. 64](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [ч. 1 настоящей статьи](#) информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [ч. 1, ч. 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) [ст. 31](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

В соответствии [ч. 6 ст. 31](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального [закона](#).

Как установлено судами, департаментом 15.03.2019 на сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение о проведении электронного аукциона N 0162200011819000441 и документация об аукционе на право оказания услуг по организации диетического лечебного питания.

В пункте 13.1 части I "Общая часть" аукционной документации установлены требования, предъявляемые к участникам закупки, в том числе, наличие действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково") с разрешенными видами деятельности: при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по диетологии.

Требование установлено на основании [п. 46 ч. 1 ст. 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Федеральный закон от 04.05.2011 N 99-ФЗ), [Постановления](#) Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 N 291 "О лицензировании медицинской деятельности" (далее - постановление N 291), [приказа](#) Минздрава России от 11.03.2013 N 121н "Об утверждении Требований к организации и выполнению работ (услуг) при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях". Копия лицензии должна быть представлена в соответствии с объектом закупки, в полном объеме, с приложениями, являющимися ее неотъемлемой частью (в приложениях должен быть указан адрес фактического осуществления медицинской деятельности в пределах Свердловской области).

В обоснование правомерности своих действий представители заказчиков пояснили, что требование о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности и выбор кода ОКПД 2 [86.90.19.190](#) "Услуги в области медицины прочие, не включенные в другие группировки" установлены исходя из описания объекта закупки, так как исполнитель должен оказать услуги по организации лечебного питания, которое, в свою очередь, является неотъемлемой частью лечебного процесса, а, следовательно, представляет собой медицинскую деятельность.

Антимонопольным органом исходя из предмета электронного аукциона установлено, что

требование о наличии у участников закупки действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности установлено в нарушение [ч. 6 ст. 31](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Согласно [п. 46 ч. 1 ст. 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#) лицензированию подлежат следующие виды деятельности, а именно медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково").

[Пунктом 3](#) постановления N 291 установлено, что медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

Приказом Минздрава России от 05.08.2003 N 330 "О мерах по совершенствованию лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях Российской Федерации" (далее - приказ N 330) утверждена [Инструкция](#) об организации лечебного питания в лечебно-профилактических учреждениях, в соответствии с которой непосредственно приготовление лечебного питания к организации лечебного питания в учреждениях здравоохранения не относится.

Исходя из положений Федерального [закона](#) от 04.05.2011 N 99-ФЗ в перечень лицензируемых видов деятельности приготовление лечебного питания не включено, в связи с чем приготовление лечебного питания медицинской услугой не является, а, следовательно, для осуществления данного вида деятельности лицензия не требуется.

Согласно извещению и [п. 11.1](#) Части I "Общая часть" объектом закупки являются услуги по организации диетического лечебного питания.

Исходя из положений аукционной документации, в частности положений проекта государственного контракта, следует, что предметом электронного аукциона является оказание услуг, как по диетологии, так и по приготовлению лечебного питания.

[Приказом](#) N 330 в целях реализации концепции государственной политики в области здорового питания населения Российской Федерации утверждены "Положения об организации деятельности врача-диетолога" и "Положение о совете по лечебному питанию лечебно-профилактических учреждений".

Согласно Положению об организации деятельности врача-диетолога на должность врача-диетолога назначается врач-специалист, имеющий подготовку по лечебному питанию и сертификат по специальности "Диетология". Врач-диетолог отвечает за организацию лечебного питания и адекватное применение его во всех отделениях учреждений здравоохранения, а также

руководит медицинскими сестрами диетическими, осуществляет контроль за работой пищеблока.

В соответствии с [Инструкцией](#), утвержденной приказом N 330, организация лечебного питания в лечебно-профилактическом учреждении является неотъемлемой частью лечебного процесса и входит в число основных лечебных мероприятий. Общее руководство в лечебно-профилактическом учреждении осуществляет главный врач, а в его отсутствие - заместитель по его лечебной части. Ответственным за организацию лечебного питания является врач-диетолог. В тех случаях, когда должность врача-диетолога в лечебно-профилактическом учреждении отсутствует, ответственным за эту работу является медицинская сестра диетическая.

Ответственность за организацию лечебного питания в лечебно-профилактическом учреждении несет само учреждение, а не сторонний исполнитель, привлекаемый по результатам конкурсных процедур.

С учетом изложенного, поскольку услуги по диетологии должны предоставляться непосредственно лечебным учреждением, названные услуги не могут быть предметом электронного аукциона в принципе, а приготовление лечебного питания медицинской услугой не является и не требует наличия лицензии.

Таким образом, установленное в аукционной документации требование о наличии у участников спорной закупки действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково") с разрешенными видами деятельности: при оказании первичной, в том числе доврачебной, врачебной и специализированной, медико-санитарной помощи организуются и выполняются следующие работы (услуги): при оказании первичной специализированной медико-санитарной помощи в амбулаторных условиях по диетологии правомерно признано антимонопольным органом и судом нарушением [ч. 6 ст. 31](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ.

Принимая во внимание указанное выше, суды пришли к верному выводу об отсутствии правовых оснований для признания оспариваемых решений антимонопольного органа недействительными.

Довод департамента о том, что заказчик в целях удовлетворения нужд исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки вправе самостоятельно определять и описывать объект закупки, подлежит отклонению, поскольку воспользовавшись таким правом департамент обязан соблюдать требования действующего законодательства без нарушения конкуренции.

Нормы материального права применены судами верно. Нарушений норм процессуального права, являющихся в силу [ч. 4 ст. 288](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации безусловным основанием для отмены судебных актов, не выявлено.

Руководствуясь [ст. 286, 287, 289](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

постановил:

[решение](#) Арбитражного суда Свердловской области от 13.03.2020 по делу N А60-39147/2019 и [постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.08.2020 по тому же делу оставить без изменения, кассационную жалобу Департамента государственных закупок Свердловской области - без удовлетворения.

Постановление может быть [обжаловано](#) в Судебную коллегия Верховного Суда Российской Федерации в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, в порядке, предусмотренном [ст. 291.1](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий
Е.А.КРАВЦОВА

Судьи
А.В.КАНГИН
О.Л.ГАВРИЛЕНКО