

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-2080/2022

07 декабря 2022 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ГБК» (далее – ООО «ГБК», вх. № 18349-ЭП/22 от 17.11.2022 г.) на действия организатора торгов Государственного автономного учреждения Новосибирской области «Новосибирск-Арена» (далее – ГАУ НСО «Арена») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую арену ГАУ НСО «Арена» (извещение на сайте <https://zakupki.gov.ru/32211849864> от 15.11.2022 г., Процедура 32211849864 на сайте <http://www.rts-tender.ru>, Лот № 1),

в отсутствие представителя ООО «ГБК», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей ГАУ НСО «Арена» – <...>, <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «ГБК» (вх. № 18349-ЭП/22 от 17.11.2022 г.) на действия организатора торгов ГАУ НСО «Арена» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую арену ГАУ НСО «Арена» (извещение на сайте <https://zakupki.gov.ru/32211849864> от 15.11.2022 г., Процедура 32211849864 на сайте <http://www.rts-tender.ru>, Лот № 1).

Заявитель сообщает следующее.

15.11.2022 года в единой информационной системе в сфере закупок на сайте <https://zakupki.gov.ru/> было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую

арену ГАУ НСО «Арена» (номер извещения в ЕИС 32211849864).

Заказчиком в конкурсной документации установлены требования к характеристикам товара, влекущие за собой ограничение количества участников закупки и нарушающие основные принципы конкуренции Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а именно:

В п. 7 Описание предмета закупки (Приложения №1 к документации о закупке) указаны габариты закупаемого товара.

Так, диспенсер для полотенец должен соответствовать габаритам (ШхГхВ) 29.7 x 24.8 x 37.4 см. (± 20 мм);

- диспенсер для туалетной бумаги в рулонах с центральной подачей - (ШхГхВ) 46.4 x 27.4 x 13.3 см. (± 20 мм);

- диспенсер для жидкого и пенного мыла в кассетах белый - (ШхГхВ) 11.6x11.4x23.5см. (±20 мм);

- диспенсер для моющего средства для душевых - (ШхГхВ) 11.6 x 11.4 x 23.5 см. (± 20 мм).

К данным характеристикам подходит лишь один производитель: Kimberly-Clark.

Проведя анализ производителей по оборудованию для душевых и туалетных комнат установлено, что остальные производители не подходят по указанным габаритам.

Диспенсер для полотенец

Производитель	ширина	глубина	высота
Kimberly-Clark	29,7	24,8	37,4
Veiro Professional POD	30,5	20,5	34
Lime диспенсер для полотенец в рулонах Matic	31,4	20,4	33
Фокус	33,6	23,9	37,3
Ksitex	30,5	22,7	40
TORK	33,7	20,3	37,2

Диспенсер для туалетной бумаги в рулонах с центральной подачей

Производитель	ширина	глубина	высота
Kimberly-Clark	46,4	27,4	12,3
TORK	39,8	20,1	15,6

Диспенсеры для мыла и пенной продукции (1 литр)

Производитель	ширина	глубина	высота
Kimberly-Clark	11,6	11,4	23,5
TORK	11,3	11,4	29,2

Пунктом 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлена обязанность заказчика указывать в документации описание предмета закупки, включая функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики закупаемого товара.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки и недопустимость необоснованного ограничения конкуренции.

Аналогичная норма содержится в п. 3.1.2. Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУ НСО «Арена».

В нарушение указанных принципов заказчик определил в закупочной документации требование к габаритам, которые подходят к одному производителю, чем заведомо исключил возможность участия в закупке хозяйствующих субъектов, имевших намерение принять участие в закупке, но не соответствующим предъявленным требованиям, что поставило их в неравное положение с иными хозяйствующими субъектами, и, как следствие, допустил ограничение конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, частью 10 статьи 3 Закона о закупках, Заявитель просит признать жалобу ООО «ГБК» обоснованной; выдать заказчику ГАУ НСО «Арена» предписание об устранении допущенных нарушений.

ГАУ НСО «Арена» предоставило следующие возражения на доводы жалобы.

В соответствии с пп. 2) ч. 6.1. ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 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.

Следовательно, Заказчиком при описании предмета закупки не должны быть установлены такие требования к товарам, которые влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

При разработке описания предмета закупки по закупке № 32211849864 заказчиком был исследован рынок аналогичных товаров. Получены коммерческие

предложения от 3-х поставщиков с предложениями о поставке такого товара. Следовательно, на товарном рынке существует множество организаций, имеющих возможность поставки товара с характеристиками, удовлетворяющим требованиям Заказчика.

Доводы подателя жалобы в части указания того, что под описанный предмет закупки подходит лишь продукция Kimberly-Clark, не соответствует фактическим обстоятельствам товарного рынка.

Так, описанию предмета закупки – Диспенсер для полотенец, помимо указанного производителя, соответствует продукция как минимум двух производителей - «Merida Automatik», «Connex».

Также, описанию предмета закупки - Диспенсер для мыла и пенной продукции, помимо указанного производителя, соответствует продукция производителя «Ksitex».

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, т.е. стать поставщиком товара в конкретной закупке может любое лицо.

Таким образом, участником закупки, может быть, как сам производитель, так и любое юридическое или физическое лицо, занимающееся реализацией продукции, но не являющееся ее производителем.

ГАУ НСО «Арена» считает, что описание предмета закупки аукциона № 32211849864 составлено в соответствии с требованиями Закона о закупках, а доводы Заявителя о нарушении Заказчиком принципа конкурентности и ограничении круга потенциальных участников закупки по причине описания продукции одного производителя несостоятельны.

Дополнительно ГАУ НСО «Арена» сообщила следующее.

Заказчиком проведен мониторинг рынка о наличии в свободной продаже у потенциальных поставщиков сантехнических товаров диспенсеров для туалетной бумаги производителя моделей бренда «Tork», так и производителя моделей бренда «Kimberly-Clark». По результатам такого мониторинга выявлены 5 поставщиков, у которых имеются в продаже диспенсеры обоих производителей, что свидетельствует о возможности выбора моделей различных производителей среди продавцов такого товара.

Таким образом, описание диспенсеров для туалетной бумаги с характеристиками, указанными Заказчиком, не могло повлечь за собой необоснованное ограничение количества участников закупки и не является нарушением требований Закона о защите конкуренции.

Кроме того, доводы подателя жалобы в части указания того, что под описанный

предмет закупки подходит лишь продукция Kimberly-Clark, не соответствует фактическим обстоятельствам товарного рынка. Под данное описание также подходит продукция бренда «Tork».

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, т.е. стать поставщиком товара в конкретной закупке может любое лицо.

Таким образом, участником закупки, может быть, как сам производитель, так и любое юридическое или физическое лицо, занимающееся реализацией продукции, но не являющееся ее производителем.

В постановлении Федерального Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 28.05.2014 №Ф04-4412/2014 по делу №А70-6882/2013 указано, что задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лиц, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 26.01.2016 по делу №А39-143 5/2015 суд пришел к выводу, что исходя из положений законодательства в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Следовательно, включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Таким образом, указание заказчиком в документации об аукционе особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Данный вывод содержится также в пункте 1 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2017.

Следовательно, Заказчиком описан предмет закупки аукциона в соответствии с требованиями законодательства и нуждами Заказчика с учетом требований пп. 2) ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, не совершены действия, противоречащие требованиям Закона о закупках, которые могли повлиять на ограничение числа участников аукциона.

Описание предмета закупки аукциона № 32211849864 составлено в соответствии с

требованиями Закона о закупках, а доводы Заявителя о нарушении Заказчиком принципа конкурентности и ограничении круга потенциальных участников закупки по причине описания продукции одного производителя несостоятельны.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

15.11.2022 года на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> организатором торгов - ГАУ НСО «Арена» было опубликовано извещение и закупочная документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую арену ГАУ НСО «Арена» в составе 1 лота (извещение на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32211849864). Начальная (максимальная) цена Договора 11 360 931 (одиннадцать миллионов триста шестьдесят тысяч девятьсот тридцать один) рубль 31 копейка.

Дата и время начала срока подачи заявок 15.11.2022 в 00:00 (МСК+4).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) 23.11.2022 в 09:00 (МСК+4).

Дата и время рассмотрения первых частей заявок 24.11.2022.

Дата и время начала срока подачи ценовых предложений 25.11.2022.

Дата и время рассмотрения вторых частей заявок 28.11.2022.

Дата подведения итогов 28.11.2022 (МСК+4).

Срок предоставления документации с 15.11.2022 по 23.11.2022.

Согласно Извещению о проведении аукциона в электронной форме предметом договора является поставка оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую арену ГАУ НСО «Арена».

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен указать функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением

соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В п. 7 Описание предмета закупки Приложения №1 к документации о закупке указаны заказчик указал следующие габариты закупаемого товара.

Так, диспенсер для полотенец должен соответствовать габаритам (ШхГхВ) 29,7 x 24,8 x 37,4 см. (± 20 мм);

- диспенсер для туалетной бумаги в рулонах с центральной подачей - (ШхГхВ) 46,4 x 27,4 x 13,3 см. (± 20 мм);

- диспенсер для жидкого и пенного мыла в кассетах белый - (ШхГхВ) 11,6x11,4x23,5см. (±20 мм);

- диспенсер для моющего средства для душевых - (ШхГхВ) 11,6 x 11,4 x 23,5 см (± 20 мм).

Согласно имеющейся информации, указанным габаритам соответствуют минимум два производителя.

Диспенсер для полотенец						
Производитель	Габариты предлагаемого товара			Требуемые габариты (± 20 мм)		
	ширина	глубина	высота	ширина	глубина	высота
				29,7	24,8	37,4
Kimberly-Clark	29,7	24,8	37,4			
Connex Connex PDA-20	28,5	22,8	39,0			
Merida Automatik Maxi CJB501	29,8	23,2	36,7			

Диспенсер для туалетной бумаги в рулонах с центральной подачей (± 20 мм)						
Производитель	Габариты предлагаемого товара			Требуемые габариты		
	ширина	глубина	высота	ширина	глубина	высота
				46,4	27,4	13,3
Kimberly-Clark	46,4	27,4	12,3			
Tork, арт. 555508	44,8	25,4	15,2			

Диспенсер для мыла и пенной продукции (1 литр) (± 20 мм)						
Производитель	Габариты предлагаемого товара			Требуемые габариты		
	ширина	глубина	высота	ширина	глубина	высота
				11,6	11,2	23,5
Kimberly-Clark	11,6	11,4	23,5			
Ksitex SD-1369A	11,4	10,4	24,9			

Таким образом, довод подателя жалобы о том, что к указанным в аукционной документации характеристикам товара подходит товар лишь одного производителя (Kimberly-Clark) не находит своего подтверждения. Кроме того, подателем жалобы не указаны наименования моделей, артикулы товара, приведенного им в сравнительных таблицах.

Таким образом, в действиях организатора торгов ГАУ НСО «Арена» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую арену ГАУ НСО «Арена» (извещение на сайте [https://zakupki.gov.ru/ 32211849864](https://zakupki.gov.ru/32211849864) от 15.11.2022 г., Процедура 32211849864 на сайте <http://www.rts-tender.ru>, Лот № 1) не установлено нарушений порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ГБК» (вх. № 18349-ЭП/22 от 17.11.2022 г.) на действия организатора торгов ГАУ НСО «Арена» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку оборудования для душевых и туалетных комнат на многофункциональную ледовую арену ГАУ НСО «Арена» (извещение на сайте [https://zakupki.gov.ru/ 32211849864](https://zakupki.gov.ru/32211849864) от 15.11.2022 г., Процедура 32211849864 на сайте <http://www.rts-tender.ru>, Лот № 1) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.