

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 1-03/18

Резолютивная часть решения оглашена 10 июля 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 11 июля 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

– заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Председатель  
Комиссии:

— начальник отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии:

— главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 1-03/18 по признакам нарушения ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в установлении в документации запроса котировок на право заключения договора на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (извещение № 31705577288) заранее неисполнимого требования о проведении в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки тестовых стирок и получении одобрительной оценки у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт при поставке эквивалентной продукции, в присутствии представителя ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» по доверенности, в отсутствие представителя ООО «ХимТек»,

## УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «ХимТек» на действия ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» (далее также - Заказчик) при проведении запроса котировок на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (извещение № 31705577288).

Указанная жалоба была возвращена и принята к рассмотрению в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» 29.09.2017 разместило в единой информационной системе в сфере закупок извещение о проведении запроса котировок на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (извещение № 31705577288).

Дата окончания срока подачи заявок: 04.10.2017 в 09:00 (МСК+2).

Дата рассмотрения заявок: 04.10.2017 в 09:30 (МСК+2).

Начальная (максимальная) цена договора: 997 614.00 руб.

Договор заключен с ООО «Компания «Ресторатор» (ИНН 6685003522, 620072, г. Екатеринбург, ул. 40-летия комсомола, д. 14, кв. 10) по цене 994 280,00 руб.

В Техническом задании в качестве дополнительного требования установлена обязанность поставщика при предъявлении к поставке эквивалентной продукции в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки провести тестовые стирки и получить одобрительную оценку у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт.

При этом с начала подачи заявок (29.09.2017) по дату окончания подачи заявок (04.10.2017) всего 3 (три) рабочих дня.

Соответственно, требование Заказчика о проведении в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки тестовых стирок и получении одобрительной оценки у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт при поставке эквивалентной продукции заранее неисполнимо.

Указанные действия ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» содержат признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, издан приказ Челябинского УФАС России от 10.01.2018 № 1 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № 1-03/18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 11.01.2018 № 175/03 у ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» запрошены письменные пояснения (мнение) с правовым обоснованием по изложенным в определении обстоятельствам, акты приемки товара, иные документы и сведения, имеющие отношения к рассматриваемому вопросу.

Согласно пояснениям ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» от 02.02.2018 № 21 (вх. № 1490 от 05.02.2018) любой участник закупки вправе поставить эквивалентную продукцию при условии проведения тестовых стирок в ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России.

Данное требование является обоснованным и обусловлено имеющейся у Заказчика потребности в определенных товарах.

ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России - научный центр, в котором ведется научно-клиническая деятельность.

Центр активно принимает участие в реализации протоколов клинической апробации.

Протоколы включают в себя как научную, так и практическую часть.

После проведения тестовых стирок, получив соответствующее одобрение, производители начинают выпуск моющих средств.

На момент размещения извещения Заказчику был известен тот факт, что каждый производитель моющих средств проводит тестовые стирки в ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России.

Кроме того, Заказчику было известно, что тестовые стирки в ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России проводятся в течение одного дня.

То есть проведение тестовых стирок в указанном учреждении в течение трех рабочих дней до момента подачи заявок было возможно.

Указание в техническом задании такого требования обусловлено истинными потребностями Заказчика.

Определением от 16.02.2018 № 2189/03 рассмотрение дела № 1-03/18 отложено на 08.05.2018 с целью получения информации, имеющей значение для рассмотрения дела по существу, от иных лиц, не участвующих в

рассмотрении дела.

Челябинским УФАС России направлен запрос информации в ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России с целью установления возможности проведения тестовых стирок в указанном учреждении.

В соответствии с ответом ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России такой вид услуг/работ как проведение тестовых стирок и оформление актов о тестовых стирках и технологических карт учреждение не оказывает.

*В результате проведенного анализа материалов, дополнительной информации и документов, представленных по запросам, иных материалов дела о нарушении Закона о защите конкуренции Комиссией Челябинского УФАС России установлено следующее.*

1. В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 - положение о закупке).

Согласно части 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» утверждено заместителем Министра здравоохранения Челябинской области 14.04.2017.

Исходя из норм Закона о закупках, заказчик формирует предмет закупки, а также требования к подлежащему поставке товару в соответствии с собственными потребностями.

Закон о закупках не предусматривает запрета на указание в документации о закупке конкретного торгового наименования товара или производителя товара без указания на эквиваленты, при условии, что такой запрет не содержится в Положении о закупке.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 раздела 3 Положения о закупке устанавливаемые требования к товарам, работам, услугам должны быть понятными и полными, обеспечивать четкое и однозначное изложение требований к качеству и иным показателям товаров, работ, услуг.

Подпунктом «д» пункта 1 раздела 3 Положения о закупке предусмотрено право Заказчика в извещении и (или) документации в требованиях к закупаемым товарам, работам, услугам указать товарные знаки, марки и модели товара, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара, наименование производителя без слов «или эквивалент».

В документации о закупке установлены конкретные наименования и показатели требуемого к поставке товара, что не противоречит Закону о закупках и Положению о закупке.

Однако в Техническом задании в качестве дополнительного требования установлена обязанность поставщика при предъявлении к поставке эквивалентной продукции в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки провести тестовые стирки и получить одобрительную оценку у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт.

При этом с начала подачи заявок (29.09.2017) по дату окончания подачи заявок (04.10.2017) всего 3 (три) рабочих дня.

Кроме того, как установлено в ходе рассмотрения дела ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России такой вид услуг/работ как проведение тестовых стирок и оформление актов о тестовых стирках и технологических карт учреждение не оказывает.

Соответственно, требование Заказчика о проведении в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки тестовых стирок и получении одобрительной оценки у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт при поставке эквивалентной продукции заранее неисполнимо.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров,

работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Для квалификации действий (бездействия) по организации и проведению торгов как нарушающих требования антимонопольного законодательства необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений специального законодательства, регламентирующего порядок проведения торгов, запроса котировок, запроса предложений и закупок (например, в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд), и Закона о защите конкуренции с точки зрения их фактического либо возможного влияния на конкурентную среду. Таким образом, антимонопольному органу не требуется доказывать недопущение, ограничение или устранение конкуренции. Достаточно доказать возможность наступления указанных последствий.

Иными словами, необходимо наличие доказательств того, что имеют место предпосылки для создания преимущественных условий участия в торгах (иных конкурентных процедурах) для отдельных участников размещения заказа, наличие в действиях заказчика противоречий требованиям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и целям регулирования отношений, связанных с закупками товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Несмотря на право Заказчика устанавливать в документации конкретные наименования и показатели требуемого к поставке товара, при установлении возможности поставки эквивалентного товара, поставщики (участники закупки) должны находиться в равных условиях, или, по крайней мере, иметь достаточное время для совершения требуемых дополнительных действий.

Требование Заказчика о проведении в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки тестовых стирок и получении одобрительной оценки у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт при поставке эквивалентной продукции является неисполнимым, ставит поставщиков в неравные условия, фактически исключает возможность поставки эквивалентной продукции.

С учетом изложенного, допущенные ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» нарушения в ходе проведения запроса котировок, а именно: установление в документации заранее неисполнимого требования о проведении в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки тестовых стирок и получении одобрительной оценки у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт при поставке эквивалентной продукции, могли создать преимущества для конкретного хозяйствующего субъекта, привести к ущемлению интересов субъектов предпринимательской деятельности, ограничив им доступ к участию в данной закупке.

Таким образом, действия ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» могли привести к ограничению количества участников запроса котировок на право заключения договора на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (извещение № 31705577288), что является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Челябинским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на запросе котировок на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (извещение № 31705577288), в объеме, необходимом для принятия решения по делу № 1-03/18.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на запросе котировок на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (извещение № 31705577288), установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен с 29.09.2017 (дата размещения извещения о проведении запроса котировок № 31705577288) по 16.10.2017 включительно (дата заключения договора);

2. Предмет торгов: поставка профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья (код 20.41.20 ОКПД2, код 20.41 ОКВЭД2);

3. Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах): ООО «ИНТЭКО» (ИНН 7452110587), ООО «Компания Ресторатор» (ИНН 6685003522), которые в период проведения запроса котировок (извещение № 31705577288) являлись между собой конкурентами на право заключения договора на поставку профессиональных моющих средств для стирки и дезинфекции белья.

3. Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П необходимым элементом общего понятия состава правонарушения и предпосылкой возложения юридической ответственности является вина привлекаемого к ней лица. Административный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения установленных законом правил, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как

субъекта административного правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» выражается в том, что у учреждения имелась возможность разработать и утвердить документацию о закупке в соответствии с принципами, установленными Законом о закупках.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемые ответчику нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» в нарушении части 1 статьи 17 Закона защите конкуренции установленной.

Заключение об обстоятельствах дела № 1-03/18 оглашено 04.06.2018 (исх. № 7479/03).

Возражения на заключение об обстоятельствах дела № 1-03/18 от 04.06.2018 № 7479/03 сторонами не представлены.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ГАУ ЧО «Централизованная прачечная» по установлению в документации запроса котировок на право заключения договора на поставку профессиональных моющих средств для стирки и



дезинфекции белья (извещение № 31705577288) заранее неисполнимого требования о проведении в течение 3 рабочих дней до момента подачи котировочной заявки тестовых стирок и получении одобрительной оценки у администрации ФГБУ «ФНКЦ ДГОИ им. Дмитрия Рогачева» Минздравсоцразвития России в виде подписанного акта о тестовых стирках и технологических карт при поставке эквивалентной продукции нарушением части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.