

РЕШЕНИЕ по делам №№ 077/07/00-20550/2021, 077/07/00-20546/2021, 077/07/00-20544/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 25.11.2021 г. Москва Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии представителей ООО «Структура», ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Сокольники», ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Ходынское поле», ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Фили», в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом письмами Московского УФАС России от 18.11.2021 № ЕО/70348/21, от 18.11.2021 № ЕО/70347/21, от 18.11.2021 № ЕО/70346/21, рассмотрев жалобы ООО «Структура» (далее — Заявитель) на действия заказчиков — ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Сокольники» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку и монтаж многофункциональных беседок для нужд ГАУК г. Москвы «ПКиО «Сокольники» (реестровый № 32110708299, далее — Закупка); ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Ходынское поле» при проведении электронного конкурса на право заключения договора на поставку и монтаж многофункциональных беседок для нужд ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле» (реестровый № 32110720428, далее — Закупка), ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Фили» при проведении электронного конкурса на право заключения договора на поставку и монтаж многофункциональных беседок для нужд ГАУК г. Москвы ПКиО «Фили» (реестровый № 32110716081, далее — Закупка) (далее - Закупки), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), УСТАНОВИЛА: В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчиков при проведении Закупок. По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчиков при проведении Закупок выразилось в неправомерном использовании исключительного права на производство архитектуры и дизайна при размещении закупки. По информации, представленной Заявителем, ООО «Структура» является обладателем исключительного права на производство архитектуры, представляющее собой конструкцию из деревянных балок, соединенных коннекторами, образующих сферическую форму, в основании которого образован квадрат – «Квадросфера», согласно свидетельству о регистрации № 07N-46-T1. Таким образом, по мнению Заявителя, его интеллектуальные и гражданские права были нарушены Заказчиками ввиду отсутствия согласия правообладателя производства архитектуры на воспроизведение в конкурсной документации произведений архитектуры и дизайна, а также отсутствия согласия на реализацию архитектурного решения, следствием чего может стать создание объекта, обладающего признаками контрафакта, что расценивается Заявителем как нарушение закона при проведении процедуры закупки. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 2021-78374 3 юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов,

заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), 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 части 2 статьи 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. Таким образом, по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах. Информация о Закупке (реестровый № 32110716081) была размещена в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) 11.10.2021, при этом дата окончания подачи заявок 27.10.2021. Дата подведения итогов 03.11.2021, при этом Комиссия отмечает, что с победителем заключен договор. Информация о Закупке (реестровый № 32110708299) была размещена в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) 07.10.2021, при этом дата окончания подачи заявок 25.10.2021. Дата подведения итогов 03.11.2021, при этом Комиссия также отмечает, что с победителем заключен договор. Информация о Закупке (реестровый № 32110720428) была размещена в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) 12.10.2021, при этом дата окончания подачи заявок 28.10.2021. Дата подведения итогов 03.11.2021, определен победитель. В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке. В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобы 16.11.2021, то есть после окончания срока подачи заявок. При этом Заявитель фактически обжалует положения документации уже после подведения итогов Закупки и определения победителей. 2021-78374 4 Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц – потенциальных участников закупки. Вместе с тем, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации. При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных

правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после непризнания его победителем этой закупки. Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ). Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия конкурсной документации в момент подачи им заявок на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной конкурсной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке. Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений документации 2021-78374 5 после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры. При этом Комиссия отмечает, что доводы, изложенные сторонами, связаны с вопросом возможного нарушения Заказчиками исключительного права на производство архитектуры, представляющее собой конструкцию из деревянных балок, соединенных коннекторами, образующих сферическую форму, в основании которого образован квадрат – «Квадросфера», владельцем которого является ООО «Структура», путем размещения Заказчиками в технической документации характеристик предмета закупки — «павильон — многофункциональная беседка». Все доводы Заявителя фактически сведены к перечислению норм о защите исключительных прав. Комиссия обращает внимание, что, исходя из судебной практики по данной категории споров (Постановление Суда по интеллектуальным правам от 22.06.2021 N С01-842/2021 по делу N А60-72170/2019Ю, Постановление Суда по интеллектуальным правам от 19.03.2021 N С01-191/2021 по делу N А41-51614/2019), решения судов сводятся к отказу в удовлетворении требований о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на произведения дизайна. Комиссия также отмечает, что в соответствии с абзацем 5 пункта 47 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган во всяком случае не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. Согласно

части 1 статьи 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации, защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд. В соответствии с ч.1 ст. 1248 Гражданского кодекса Российской Федерации, споры, связанные с защитой нарушенных или оспоренных интеллектуальных прав, рассматриваются и разрешаются судом. Фактически путем обращения в антимонопольный орган с указанными доводами Заявитель пытается подменить функции административного органа и возложить на последнего обязанность по рассмотрению вопросов, связанных с гражданско-правовым спором по защите авторских прав, возникшим между сторонами. Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции. Таким образом, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя. На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 2021-78374 6 РЕШИЛА: 1. Оставить жалобы ООО «Структура» (ИНН 7717782033, ОГРН 1147746421503) на действия заказчиков — ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Сокольники» (ИНН 7718059719, ОГРН 1027700123285) при проведении Закупки с реестровым № 32110708299); ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Ходынское поле» (ИНН 7723788918, ОГРН 1117746124320) при проведении Закупки с реестровым № 32110720428), ГАУК города Москвы «Парк культуры и отдыха «Фили» (ИНН 7730017296, ОГРН 1037739444060) при проведении Закупки с реестровым № 32110716081 без рассмотрения. 2. Снять ограничения на размещение Закупок, наложенные письмами Московского УФАС России от 18.11.2021 № ЕО/70348/21, от 18.11.2021 № ЕО/70347/21, от 18.11.2021 № ЕО/70346/21. Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.