

1. ООО «Техно»

394006, г. Воронеж, ул. Свободы, д. 75

2. ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России»

125212, Москва, ул. Адмирала Макарова, д. 6, корп. 1

3. ООО «Спецстройторг»

123317, Москва, Тестовская ул., д. 10

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1900/77-15 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.11.2015 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> - заместителя руководителя Московского УФАС России, председателя Комиссии,

членов Комиссии:

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> - специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии:

от заявителя - ООО «Техно»: <...> (по доверенности от 10.11.2015 № 61), <...> (по доверенности от 10.11.2015 № 62), <...> (по доверенности от 10.11.2015 № 63),

в отсутствие:

ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России» и ООО «Спецстройторг» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 09.11.2015 № ИШ/44757),

рассмотрев жалобу ООО «Техно» на действия заказчика – ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку опалубки стеновой и опалубки перекрытий (реестровый № 31502912635), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба ООО «Техно» (далее - Заявитель) на заказчика – ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку опалубки стеновой и опалубки перекрытий (реестровый № 31502912635) (далее — Закупка).

По мнению Заявителя, Заказчиком включены в Закупочную документацию условия, которые ограничивают претендентов на участие в Закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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 июля 2011 года № 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 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.

В соответствии с частью 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.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено положение о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ГУ СДА при Спецстрое России» (далее — Положение о закупках).

30.10.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора - 4 989 735,18 руб.

Согласно извещению о проведении Закупки от 25.08.2015 дата окончания подачи заявок — 12.11.2015, дата окончания рассмотрения заявок — 12.11.2015, дата подведения итогов — 23.11.2015.

В соответствии с решением № 1 от 11.11.2015 Заказчиком Закупка отменена.

Как следует из жалобы Заявителя, Заказчиком ограничен круг потенциальных участников Закупки путем включения в Закупочную документацию требования о поставке опалубки, производимой согласно патенту на полезную модель № 62628.

Принимая во внимание указанный довод жалобы Заявителя, Комиссия установила следующее.

Частью 1 статья 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 данной статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Из пункта 4.2 Положения о закупках следует, что Заказчик при формировании закупочной документации должен устанавливать требования, которые не должны искусственно ограничивать круг товаров, работ, услуг, соответствующих таким требованиям (за исключением случаев необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми Заказчиком) или круг потенциальных участников закупки.

Как следует из Закупочной документации, опубликованной на Официальном сайте, в разделе Технические характеристики опалубки стен Технического задания указано следующее: «Опалубка крупнощитовая разборная инвентарная стальная 1-го класса точности по ГОСТ 52085-2003 для монолитных бетонных и железобетонных конструкций «Дельта»; «Опалубка производится согласно патенту на полезную модель № «62628».

Комиссия отмечает, что патент на полезную модель удостоверяет приоритет полезной модели, авторство и исключительное право на полезную модель (часть 1 статьи 1353 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, если ГК РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что участником Закупки может стать лишь ЗАО «Промстройконтракт», так как именно данная организация (согласно информации, размещенной в открытых источниках) является правообладателем исключительных прав на полезную модель № 62628 «Опалубка перекрытий SPK-CUP» по патенту № 62628, либо организация которая получила разрешение от ЗАО «Промстройконтракт» на использование результата интеллектуальной деятельности (патента на полезную модель № 62628).

Таким образом, Комиссия установила в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, а также пункта 4.2 Положения о закупках, так как вышеуказанные действия Заказчика свидетельствуют о необоснованном ограничении круга потенциальных участников Закупки.

Заказчик на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, а также пункта 4.2 Положения о закупках.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как Закупка отменена.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.