

# ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

## УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

### РЕШЕНИЕ

№ 014/07/3-618/2021

о нарушении законодательства в сфере закупок

г. Якутск 14 апреля 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее также – Комиссия), в составе:

<...> – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью «Шарплэйз» (далее – ООО «Шарплэйз», заявитель): не явились, уведомлены надлежащим образом;

от заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» (далее также – ГАУ РС(Я) «Малая академия наук РС(Я)», заказчик): <...> (представитель по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО «Шарплэйз» на действия заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку системы прецизионной лазерной маркировки (извещение № 321 10138368), в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также - Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «Шарплэйз» на действия (бездействие) заказчика.

**Из сути жалобы ООО «Шарплэйз» следует, что** поставляемый товар подразумевает использование лазерного диода зеленого диапазона длин волн установленного в корпусе плиты для визуализации фокальной плоскости. Данный способ является запатентованным, патент RU 175849 U1 от 2016.11.08, что является нарушением закона и ограничивает конкуренцию.

Просят признать жалобу обоснованной.

**В ходе рассмотрения дела представителем заказчика пояснено, что с жалобой не согласен.**

Просит признать жалобу необоснованной.

*Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к следующим выводам.*

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в настоящей статье (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

ГАУ РС(Я) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» провело обжалуемую

закупку в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Положением о закупке товаров, работ, услуг для бюджетных и автономных учреждений Республики Саха (Якутия), подведомственных Министерству здравоохранения Республики Саха (Якутия) от 2019 г. (далее - Положение о закупке), которое размещено в единой информационной системе.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами, в том числе: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Статьей 3.2 Закона о закупках установлен порядок осуществления конкурентной закупки, согласно части 18 которого под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - "шаг аукциона"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее - ЕИС) при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 5 Закона о закупках.

30.03.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещена актуальная редакция извещения аукциона в электронной форме на поставку системы прецизионной лазерной маркировки (извещение № 321 10138368), а также документация о закупке.

06.04.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещен ответ на запрос разъяснений положений документации.

09.04.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещен протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 2023229, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.04.2021 г.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о контрактной системе, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

- 1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;
- 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, **патентов**, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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;**
- 3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:
  - а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;
  - б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;
  - в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;
  - г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Из сути жалобы заявителя следует, что поставляемый товар подразумевает использование лазерного диода зеленого диапазона длин волн установленного в корпусе плиты для визуализации фокальной плоскости. Данный способ является запатентованным, патент RU 175849 U1 от 2016.11.08, что является нарушением закона и ограничивает конкуренцию.

Комиссией Якутского УФАС России установлено, что Описание объекта закупки аукционной документации содержит характеристики следующего товара:

## Система прецизионной лазерной маркировки — 1 шт.

Состав оборудования:

- Блок маркировки (рабочий стол с Т-образными пазами, штатив с ручным приводом перемещения маркировочной головки по оси Z, маркировочная головка с объективом 110x110 мм и визуализирующим лазером для поиска фокуса,, защитный козырек оператора), в сборе - 1 шт.
- Блок питания и управления с лазером, оптоволоконном и выходным коллиматором - 1 шт.
- Комплект кабелей и педаль оператора - 1 шт.
- USB флеш-накопитель с дистрибутивом ПО «MaxiGraf» - 1 шт.
- - USB ключ электронной защиты управляющего ПО (основной) – 1 шт.
- - USB ключ электронной защиты управляющего ПО (дизайнерский) – 1 шт.
- ЗИП (очки защитные от лазерного излучения - 1 шт., визуализатор лазерного излучения – 1 шт., предохранитель плавкий 5А -2 шт., пластмассовый угольник с фиксирующим винтами для позиционирования изделий на рабочем столе во время маркировки -1 шт.) - 1 компл.
- Техническая документация на русском языке - 1 компл.

под пунктом 32 характеристик установлено следующее:

Источник излучения системы  
32. визуализации фокальной  
плоскости

**Встроенный не требующий юстировки  
лазерный диод, длина волны точно 535 нм**

В ходе рассмотрения дела представителем заказчика было пояснено, что характеристики, указанные в документации о закупке, были составлены исходя из потребностей Заказчика, условий в которых оно будет использоваться и кем. В соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг заказчика и ФЗ 223-ФЗ в описание объекта закупки отсутствует информация и отсутствует ссылка на патент на систему прецизионной лазерной маркировки. Это означает, что Заказчик изначально не мог знать о том, что имеется названный в жалобе патент. Однако это не означает, что наличие патента RU 175849 U1 от 08.11.2016 ограничивает конкуренцию, поскольку согласно статье 1357 Гражданского кодекса РФ (часть 4) патент может быть предметом договора купли-продажи и таким образом, получение необходимых лицензий, разрешений или прав на использование существующих патентов при изготовлении оборудования является обязанностью поставщика. Описание объекта закупки составлено на основе характеристик МиниМаркер2-М30 и при подаче заявки допускается предложение любого оборудования с эквивалентными показателями. Выбор данных характеристик оборудования обусловлен также следующими причинами:

1. Проекция двух лучей одинаковой длины волны (красный) не позволяет с высокой степенью точности определить их взаимное пересечение в одной точке плоскости из-за отсутствия возможности визуальной дифференциации принадлежности каждого отдельного отпечатка источника лазерного излучения и их взаимного расположения. Что в свою очередь не позволяет с необходимой точностью определить положение фокальной плоскости лазерной системы относительно обрабатываемого изделия.
2. При пересечении оптических осей двух источников направленного излучения

красной и зеленой длин волн формируется проекция желтого диапазона длин волн. Неполное сведение оптических осей двух источников направленного излучения формирует вокруг проекции желтого цвета ореолы зеленого и красного цветов. Цветовое восприятие человеческого глаза между сочетаниями цветов желтый/красный и желтый/зеленый существенно выше, чем между сочетаниями других цветов, что позволяет с необходимой точностью определить положение фокальной плоскости лазерной системы относительно обрабатываемого изделия.

3. При использовании сочетания других цветов, полученный суммирующий (аддитивный) цвет будет иметь более низкий цветовой контраст, согласно стандартной схеме цветового аддитивного треугольника. Например, при сочетании красного и синего, аддитивный цвет - фиолетовый, имеет малый цветовой контраст в сочетании с красным и синим цветом.
4. Сетчатка человеческого глаза содержит палочковые рецепторы. Палочковый пигмент родопсин обладает наибольшей чувствительностью в области зеленой части спектра. Видимость зеленого лазера для человеческого глаза в несколько раз больше, чем красного или иного той же выходной мощности.

Пунктом 11 Раздела IV «Инструкция по заполнению первой части заявки» установлено, что в случае указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, следует читать «или эквивалент».

В связи с вышеизложенным Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу о том, что несмотря на неосведомленность заказчика о том, что требуемая характеристика товара относительно источника излучения системы визуализации фокальной плоскости (Встроенный не требующий юстировки лазерный диод, длина волны точно 535 нм) является запатентованной полезной моделью, данное требование не ограничивает конкуренцию, поскольку к закупке допускается, согласно пункту 11 Раздела IV «Инструкция по заполнению первой части заявки», участник, предлагающий товар с эквивалентными характеристиками.

Согласно части 2 статьи 1357 Гражданского кодекса РФ, право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору, в том числе по трудовому договору.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018, указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему

наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие обратное.

**Таким образом, жалоба признана необоснованной.**

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 1, 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб,

решила:

признать жалобу ООО «Шарплэйз» на действия заказчика государственного автономного учреждения Республики Саха (Якутия) «Малая академия наук Республики Саха (Якутия)» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку системы прецизионной лазерной маркировки (извещение № 32110138368) **необоснованной**.

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии: <....>

<...>