

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: руководителя Самарского УФАС России <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя <...> (далее – Заявитель) на действия государственного автономного учреждения Самарской области «Организационный центр спортивных мероприятий» (далее – ГАУ СО «ОЦСМ», Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку и установку спортивно-технологического оборудования с целью создания малых спортивных площадок, монтируемых для центров тестирования Всероссийского физкультурно-спортивного комплекса «Готов к труду и обороне» (ГТО) (извещение № 32110270318, <http://zakupki.gov.ru>; процедура № 32110270318, <https://www.roseltorg.ru>) (далее – Конкурс),

в присутствии представителя Заказчика – <...> (доверенность); представителя Заявителя – <...> (доверенность),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

24.05.2021г. в Самарское УФАС России поступила жалоба <...> на действия ГАУ СО «ОЦСМ» при проведении Конкурса.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы:

- Заказчик в документации установил требования к товарам, которые необоснованно ограничивают поставщика в выборе товара для поставки;
- к поставке требуется товар, который содержит зарегистрированный товарный знак, что ограничивает количество участников закупки.

Заказчик просил отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Конкурса. Заказчиком предоставлены документы, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 26.05.2021 г. № 5302/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 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).

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

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке (№1120004041), размещена в Единой Информационной Системе (далее – ЕИС) 02.04.2021 г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

12.05.2021г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение №32110270318 о проведении Конкурса.

1. Согласно пункту 3 Извещения предметом договора является поставка и установка спортивно-технологического оборудования с целью создания малых спортивных площадок, монтируемых для центров тестирования Всероссийского физкультурно-спортивного комплекса «Готов к труду и обороне» (далее-ГТО).

Требования к поставляемому товару установлены в Техническом задании (приложение №1 к Документации).

Согласно доводам жалобы, в Техническом задании указаны требования к техническим характеристикам закупаемого товара, соответствующие только одному производителю - MB Varbel. При этом, технологии применяемые при изготовлении спортивно-технологического оборудования компании MB Varbel запатентованы, что ограничивает возможность поставки эквивалента.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

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

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к предмету закупки. В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать свою

систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к необходимому к поставке объекту. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Использование Заказчиком характеристик объекта, установленных в Техническом задании, не является нарушением, если эти характеристики носят измеряемый характер и соответствие объекта закупки названным требованиям может быть установлено объективно.

Кроме того, из документации следует, что при описании товара Заказчиком использовались формулировки «от» и «до», «не менее», «не более». Таким образом, в Документации были указаны не конкретные характеристики товара необходимого к поставке, а диапазонные значения, позволяющие участникам Закупки поставить эквивалентную продукцию.

При сравнении характеристик товара указанного в Техническом задании и описания продукции MB Varbel были выявлены различия, что опровергает доводов Заявителя о том, что характеристики закупаемого товара соответствуют только одному производителю.

Из материалов жалобы следует, что на участие в рассматриваемой Закупке было подано 2 заявки, в том числе заявки участников закупки, являющихся производителями.

Вместе с тем, предметом закупки является поставка и установка спортивно-технологического оборудования, таким образом, участником закупки может выступать любое лицо, в том числе не являющееся производителем товара, в связи, с чем указанный товар может быть представлен неограниченным количеством субъектов – потенциальных участников закупки.

Само по себе предъявление Заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на состояние конкуренции.

При указанных обстоятельствах установление и применение Заказчиком характеристик объекта закупки, отраженных в Техническом Задании, не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок.

Таким образом, довод Заявителя признается Комиссией не обоснованным.

2. В соответствии с пунктом 4 Технического задания «Информационная стойка с описанием нормативов испытаний (тестов) Всероссийского физкультурно-спортивного комплекса ГТО» на стендах должны быть прикреплены информационные таблички с описанием нормативов испытаний.

Образцы указанных табличек содержат указание на символику комплекса ГТО.

В силу части 1 статьи 31.5 Федерального закона от 04.12.2007 N 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее - Закон физической культуре и спорте в РФ) Символика комплекса ГТО (словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации, в том числе изображения знаков отличия комплекса ГТО и производные от них) подлежит охране в соответствии с законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности.

Согласно пункту 5 статьи 31.5 Закона физической культуре и спорте в РФ Федеральный орган исполнительной власти в области физической культуры и спорта вправе предоставлять организациям право использования символики комплекса ГТО. Такие организации в соответствии с законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности вправе использовать символику комплекса ГТО и предоставлять право ее использования по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области физической культуры и спорта иным лицам с учетом того, что любое использование в коммерческих целях символики комплекса ГТО допускается только при условии направления полученных средств на реализацию мероприятий по подготовке населения к выполнению нормативов испытаний (тестов) комплекса ГТО и мероприятий по выполнению таких нормативов.

В соответствии с пунктом 73 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой гражданского кодекса РФ» использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации по поручению или заданию правообладателя (например, выпуск типографией экземпляров произведений по заданию издательства, производство товаров с нанесением товарного знака по договору с правообладателем) охватывается исключительным правом правообладателя и не требует заключения лицензионного договора.

Материалами дела подтверждается, что 06.08.3030 ГАУ СО «ОЦСМ» было получено право использования символики ГТО.

При указанных обстоятельствах, указанное требование к товару не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на состояние конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия Самарского УФАС России признает довод Заявителя необоснованным.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,
Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> необоснованной.