

ООО ИВК «Инвест-Консалт»
ул. Промышленная, д. 17, лит. А,
г. Санкт-Петербург, 198095

ОАО «РЖД»
ул. Каланчевская, д. 16, стр. 1,
г. Москва, 129090

ООО «РТС-тендер»
наб. Тараса Шевченко, д. 23А,
г. Москва 121151

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-11402/2019 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

17.10.2019 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

при участии представителей:

от ООО ИВК «Инвест-Консалт»: <...> ,

от ОАО «РЖД»: <...>;

рассмотрев жалобу ООО ИВК «Инвест-Консалт» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки запасных частей средств малой механизации (реестровый № 31908177164) (далее — Аукцион).

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 Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 18.07.2011 № 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок, поступивших для участия в открытом аукционе в электронной форме, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства № 4809/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора поставки запасных частей средств малой механизации от 23.09.2019 участник ООО ИВК «Инвест-Консалт» (порядковый номер заявки 2) отклонен от участия в Аукционе со следующим обоснованием:

«Участнику № 2 на основании пункта 3.7.3.1 аукционной документации в связи с представлением документа, предусмотренного пунктом 3.17.1 аукционной документации, содержащего информацию несоответствующую действительности, а именно: участником в техническом предложении указано, что к поставке предлагается продукция, соответствующая требованиям технического задания производства ЗАО «Электромагнит», не являющимся производителем заявленной к закупке продукции.

В ответ на запрос заказчика ЗАО «Электромагнит» сообщил о возможности производства и поставки продукции, которая не соответствует продукции указанной в техническом задании аукционной документации».

Заявитель ссылается на то, что заявка от участия в конкурентной процедуре была отклонена Заказчиком неправомерно, поскольку Заявителем в составе заявки была подтверждена возможность поставки необходимой продукции заводом-производителем.

На заседании Комиссии представитель Заказчика против доводов жалобы возражал, а также пояснил, что заявка Заявителя была отклонена от дальнейшего участия в закупочной процедуре правомерно, поскольку в соответствии с имеющимися у комиссии Заказчика документами и сведениями возможность поставки необходимой продукции производства ЗАО «Электромагнит» не была подтверждена.

На заседании Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 2 Приложения № 1.1 «Техническое задание» к Аукционной документации к поставке необходим клапан обдувки стрелочных переводов антивандальный: **чертеж** КЭО 32/10/001/413/5 с ЭМ 40/DC/020/2, а также клапан

обдувки стрелочных переводов антивандальный: **чертеж** КЭО 32/10/001/413/5 с ЭМ 40/DC/160/2.

Установлено, что в составе заявки Заявитель выразил согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных Аукционной документацией, в том числе поставить необходимый Заказчику товар по требуемым в соответствии с Аукционной документацией чертежам.

На заседании Комиссии представитель Заявителя указал, что в составе заявки им также было приложено дилерское письмо от 07.08.2019 № 89/1, направленное ЗАО «Электромагнит», которым была подтверждена возможность поставки ООО ИВК «Инвест-Консалт» клапанов обдувки стрелочных переводов антивандальных в соответствии с Техническим заданием Аукционной документации.

В свою очередь, представитель Заказчика пояснил, что в связи с сомнениями в достоверности представленных сведений, содержащихся в заявках участников, ОАО «РЖД» были сделаны соответствующие запросы в адрес производителей, указанных в составе заявок, в ответ на которые были получены, в том числе коммерческое предложение ЗАО «Электромагнит» от 28.08.2019 № 416, согласно которому ЗАО «Электромагнит» предлагает к поставке клапаны электропневматические антивандальные КЭПА 20v, КЭПА 160v.

В свою очередь, в письме производителя ООО НПП «Технопроект», предложенного в составе заявки другого участника, что держателем технической документации и единственным производителем клапанов обдувки стрелочных переводов антивандальных КЭО 32/10/001/413/5 с ЭМ 40/DC/020/2 и КЭО 32/10/001/413/5 с ЭМ 40/DC/160/2 является он.

Таким образом представитель Заказчика на заседании Комиссии ссылался на то, что фактически такой клапан может производить один единственный производитель, поскольку КЭО является зарегистрированным товарным знаком.

Согласно статье 1399 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) действие патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец прекращается досрочно: на основании заявления, поданного патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, - со дня поступления заявления. Если патент выдан на группу изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, а заявление патентообладателя подано в отношении не всех входящих в группу объектов патентных прав, действие патента прекращается только в отношении изобретений, полезных моделей или промышленных образцов, указанных в заявлении; при неуплате в установленный срок патентной пошлины за поддержание патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец в силе - по истечении установленного срока для уплаты патентной пошлины за поддержание патента в силе.

В силу пункта 3 статьи 1400 ГК РФ лицо, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента начало использование изобретения,

полезной модели или промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (право послепользования).

Согласно сведениям Федеральной службы по интеллектуальной собственности патент на клапан обдувки стрелочных переводов, зарегистрированный за патентообладателем — ООО НПП «Технопроект», досрочно прекратил свое действие в связи с неуплатой в установленный срок пошлины за поддержание патента в силе 11.09.2015.

Необходимо отметить, что чертежи по которым следует производить требуемые клапаны обдувки имеются в открытом доступе в сети «Интернет», а требование Заказчика установлено таким образом, что участникам надлежит произвести такие клапаны исключительно по чертежу, а не поставить конкретный товар. Кроме того, стоит принять во внимание тот факт, что участником было представлено письмо производителя о готовности произвести клапан по установленному чертежу, что не противоречит требованиям Аукционной документации.

При этом Комиссия отмечает, что сам по себе факт наличия у какого-либо лица товарного знака, содержащего словесное обозначение «КЭО», не может свидетельствовать о невозможности поставки необходимого товара или о его заведомой контрафактности, так как обозначение «КЭО» в данном случае не является наименованием товара, а равно в целях, поименованных в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ, не используется. О наличии в настоящем случае исключения на основании пункта 3 части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик также не заявлял.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что доводы Заказчика не нашли своего подтверждения, в связи с чем признаются несостоятельными.

При таких обстоятельствах, учитывая имеющиеся в материалах дела доказательства возможности поставки ООО ИВК «Инвест-Консалт» необходимых клапанов обдувки стрелочных переводов, производимых ЗАО «Электромагнит», Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя отклонена неправомерно.

Согласно 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ИВК «Инвест-Консалт» ОГРН: 1077847657744, ИНН: 7813395100) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1157746395091, ИНН: 7722325829) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях ОАО «РЖД» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, часть 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать ОАО «РЖД» обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

ООО ИВК «Инвест-Консалт»
ул. Промышленная, д. 17, лит. А,
г. Санкт-Петербург, 198095

ОАО «РЖД»

ул. Каланчевская, д. 16, стр. 1,
г. Москва, 129090

ООО «РТС-тендер»
наб. Тараса Шевченко, д. 23А,
г. Москва, 121151

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-11402/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.10.2019 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 17.10.2019 по делу № 077/07/00-11402/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки запасных частей средств малой механизации (реестровый № 31908177164) (далее — Аукцион), а именно:

1. Заказчику отменить протокол вторых частей заявок на участие в Аукционе от 23.09.2019, итоговый протокол Аукциона от 24.09.2019.

1.

2. **Заказчику разместить информацию об отмене протоколов на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт) в сети Интернет.**

3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе, новой дате подведения итогов Аукциона.

4. Заказчику пересмотреть поданные заявки на участие в Аукционе с учетом решения Комиссии от 17.10.2019 по делу № 077/07/00-11402/2019.

5. Заказчику продолжить проведение закупочной процедуры в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках, Аукционной документации.

6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 03.12.2019.

7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 06.12.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>