



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

АО «Научно-производственная корпорация
«Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского»

ЗАО «Белорецкий завод рессор и пружин»

Акционерное общество «Агентство по
государственному заказу Республики Татарстан»

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-2552/2021

г. Екатеринбург

29.07.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 11-30 при участии представителей:

– заказчика в лице АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского» *

– заявителя в лице ЗАО «Белорецкий завод рессор и пружин» *

– заинтересованного лица ООО «ТопСервис» *

рассмотрев жалобу ЗАО «Белорецкий завод рессор и пружин» с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства 2100-2021-00609-ПЗИП. на поставку пружин для железнодорожных тележек (извещение № 32110436998) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ЗАО «Белорецкий завод рессор и пружин» (вх. № 01-684м от 16.07.2021 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского», его комиссией Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства 2100-2021-00609-ПЗИП. на поставку пружин для железнодорожных тележек (извещение № 32110436998), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указал, что закупочная документация содержит нарушения требований Закона о закупках, ввиду чего, просит признать жалобу обоснованной.

Согласно ч. 2 ст. 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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», 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 ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона 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 ч. 2 ст. 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Единое положение о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупках), утвержденного решениями Наблюдательного совета Государственной корпорации «Ростех» от 23.12.2015 г. № 9, от 17.03.2016 г. № 2 и размещенного в единой информационной системе в версии 33 от 14.07.2021 г.

30.06.2021 года в единой информационной системе размещено извещение № 32110436998 и документация на поставку пружин для железнодорожных тележек, в действующей редакции от 30.06.2021 г.

В соответствии с п. 2, п. 16 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- 2) требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- 16) иные сведения, определенные положением о закупке.

В соответствии с п. 10.3.4 Положения о закупках предмет закупки должен быть описан в извещении, документации о закупке в соответствии со следующими правилами: «в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки».

В соответствии с пп. 4 п. 10.3.5 Положения о закупках в случае, если при проведении конкурентной закупки заказчиками I группы в описании предмета закупки используется указание на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)» за исключением случаев:

(4) 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, на которых распространяются нормы Закона 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В соответствии с п. 12.6.2. Положения о закупках подача заявки означает, что участник процедуры закупки изучил настоящее Положение, извещение, документацию о закупке (включая все приложения к ним), а также изменения и разъяснения к ней, регламент ЭТП (при проведении закупки в электронной форме) и безоговорочно согласен с условиями участия в закупке, содержащимися в извещении, документации о закупке.

В соответствии с приложением № 2 к информационной карте закупочной документации, заказчиком установлены следующие требования к составу заявки:

№ п/п	Наименование документа
	Первая часть заявки:
1)	Первая часть заявки (форма 1) по форме, установленной в подразделе 7.1;
2)	Техническое предложение (форма 2) по форме, установленной в подразделе 7.2;
3)	Обоснование предложения инновационной и/или высокотехнологичной продукции (форма 3) по форме, установленной в подразделе 7.3 – в случае предложения инновационной и/или высокотехнологичной продукции;
	Вторая часть заявки
4)	Вторая часть заявки (форма 4) по форме, установленной в подразделе 7.4;
5)	Сведения о конкретном юридическом лице, предоставленные в соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона 129-ФЗ с использованием сервиса сайта https://egrul.nalog.ru , или копия выписки из единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц), полученные не ранее чем за 3 (три) месяца до дня официального размещения извещения; сведения о конкретном индивидуальном предпринимателе, предоставленные в соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона 129-ФЗ с использованием сервиса сайта https://egrul.nalog.ru , или копия выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), полученные не ранее чем за 3 (три) месяца до дня официального размещения извещения; копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц); копия перевода на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц);
6)	Копия доверенности на осуществление действий от имени участника процедуры закупки – юридического лица, оформленная в соответствии с законодательством (в случае, если от имени участника процедуры закупки действует лицо, не являющееся руководителем; при этом в случае, если указанная доверенность подписана лицом, не являющимся руководителем, заявка должна содержать также копию документа, подтверждающего полномочия такого лица);
7)	В случае если на стороне участника процедуры закупки выступают несколько лиц, в составе заявки в отношении каждого такого лица должны быть представлены документы, указанные в пунктах 5) - 7), 9) с учетом особенностей, установленных в подразделе 5.2, а также копия заключенного между ними соглашения, соответствующего требованиям, установленным в п. 5.2.2 документации о закупке;
8)	План распределения объемов поставки продукции (форма 5) по форме, установленной в подразделе 7.5 – в случае подачи заявки коллективным участником либо с привлечением субподрядчиков из числа субъектов МСП;
9)	Декларация соответствия члена коллективного участника (форма 6) по форме, установленной в подразделе 7.6 – заполняется членами коллективного участника, в случае подачи заявки коллективным участником;

Таким образом, заказчиком в составе заявки не запрашивается лицензионный договор.

В Приложении № 2 «Требования к продукции» закупочной документации заказчиком установлены следующие требования к потребительским свойствам, качественным и эксплуатационным характеристикам продукции:

1. Предложенная участником продукция должна быть изготовлена заводами-изготовителями введенными в КД ООО «УКБВ» на тележку модели 18-100 (КД 100.00.000- ВП) в рамках лицензионного договора, заключенного с разработчиком (ООО «УКБВ»).

2. При подаче заявки в составе закупочной документации ПРОДАВЕЦ подтверждает, что завод-изготовитель поставляемой продукции обладает действующим лицензионным договором с ООО «Уральское конструкторское бюро вагоностроения» на право использования КД и ее абонентное обслуживание.

3. Согласно п. 10.3.5(1) ЕПоз ГК Ростех – эквивалент не допустим в связи с несовместимостью товаров, при которых размещаются другие товарные знаки, и необходимостью обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиков.

В соответствии п. 4 ст. 1252 ГК РФ в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными и по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если иные последствия не предусмотрены настоящим Кодексом.

В соответствии с п. 1, п. 2 ст. 1358 ГК РФ патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктом 2 настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности:

1) ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

2) совершение действий, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта, в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. Если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа, поскольку не доказано иное;

3) совершение действий, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта, в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

4) совершение действий, предусмотренных подпунктом 1 настоящего пункта, в отношении продукта, предназначенного для его применения в соответствии с назначением, указанным в формуле изобретения, при охране изобретения в виде применения продукта по определенному назначению;

5) осуществление способа, в котором используется изобретение, в том числе путем применения этого способа.

В соответствии с п. 1 ст. 1466 ГК РФ обладателю секрета производства принадлежит исключительное право использования его в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на секрет производства), в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений. Обладатель секрета производства может распоряжаться указанным исключительным правом.

В соответствии с п. 1 ст. 1229 ГК РФ 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 соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии с п. 1 ст. 1469 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на секрет производства (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего секрета производства в установленных договором пределах.

Согласно пояснениям представителей заказчика, в соответствии с конструкторской документацией, производимые АО НПК «Уралвагонзавод» изделия должны быть укомплектованы продукцией (Пружина черт. № 194.30.021-0/194.30.024-0, Пружина черт. № 194.30.022-0/194.30.025-0, Пружина черт. № 194.30.023-0/194.30.026-0, Пружина внутренняя черт. № 100.30.019-0/100.30.022-0, Пружина наружная черт. № 100.30.018-0/100.30.021-0) разработчиком и правообладателем секрета производства (ноу-хау) которой является ООО «УКБВ».

Заказчик, являясь изготовителем железнодорожной продукции, обязан укомплектовать ее узлами и деталями, в том числе закупаемой продукцией (пружинами), на основании конструкторской документации, полученной от разработчика. Продукция должна изготавливаться только по актуализированной конструкторской документации. Изменения в документацию может вносить только организация-держатель подлинников этих документов (разработчик).

Разработчик, являясь правообладателем конструкторской документации, передает и актуализирует ее на основании лицензионного договора, заключенного с производителем.

При этом, информация о внесенных изменениях в конструкторскую документацию доводится разработчиком только до предприятия, владеющего документацией на законном основании (лицензионный договор).

Таким образом, Комиссией Свердловского УФАС России установлено, что заказчиком правомерно установлено требование в закупочной документации об обладании участником закупки действующим лицензионным договором. При этом, установление данного требования не запрещено ни Положением о закупках, ни Законом о закупках, если у заказчика имеется в этом объективная потребность.

Кроме того, участник закупки, подавая заявку на участие в рассматриваемой закупке, автоматически соглашается с тем, что условия договора будут исполняться в соответствии с гражданским законодательством (в том числе с нормами, регулирующими отношения интеллектуальной собственности) независимо от установления заказчиком в закупочной документации обязанности участника закупки декларировать соответствие указанному требованию.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ЗАО «Белорецкий завод рессор и пружин» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского», закупочной комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*