

Управление ФАС по Московской области
123423, г. Москва, Карамышевская набережная, д. 44
эл. почта: to30@fas.gov.ru

Заявитель (податель жалобы): ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП»
Сведения о месте нахождения: 117452, г. Москва, проспект Балаклавский,
д. 28Б, стр. 1, этаж 2, пом. 17, 26
Почтовый адрес: 117452, г. Москва, проспект Балаклавский,
д. 28Б, стр. 1, этаж 2, пом. 17, 26
контактный телефон: +7 495 909 83 89
эл. почта: sales@metallekt.com
ИНН 7725323322
ОГРН 1167746655262
Дата регистрации: 12 июля 2016 г.

Заказчик, организатор редукциона: Акционерное общество «Ордена Трудового
Красного Знамени и ордена труда
ЧССР опытное конструкторское бюро
«ГИДРОПРЕСС»
Место нахождения: 142103, г. Подольск, Московская обл.,
ул. Орджоникидзе, д. 21
ИНН 5036092340
ОГРН 1085074009503
Дата регистрации: 14 августа 2008 г.
Контактное лицо:
Контактный телефон: (4967) 54-25-15.
Эл. почта:

Исх. № 150 от «05» сентября 2019 г.

Жалоба на действия заказчика, организатора редукциона

Извещение о проведении редукциона в электронной форме и редукционная документация опубликованы 09 июля 2019 года на официальном сайте по закупкам атомной отрасли <http://zakupki.rosatom.ru/>, закупка № 190709/0498/222, на ЭТП ЭТС-Фабрикант, закупка № 2570428. Заказчиком и организатором редукциона является Акционерное общество «Ордена Трудового Красного Знамени и ордена труда ЧССР опытное конструкторское бюро «ГИДРОПРЕСС». Наименование редукциона: открытый редукцион в

электронной форме без квалификационного отбора на Право заключения договора на поставку режущего инструмента фирмы «Hoffmann» или аналога/эквивалента. Предметом договора является поставка режущего инструмента фирмы «Hoffmann» или аналога/эквивалента. В редукционной документации определены требования по составу и объему товара: все необходимые сведения приведены в Томе 2 закупочной документации. Срок поставки товара: 02 октября 2019 г. Начальная (максимальная) цена договора: 201 655 (двести одна тысяча шестьсот пятьдесят пять) евро-центов, включая НДС.

27 августа 2019 г. состоялось заседание редукционной комиссии по рассмотрению первых частей заявок по редукциону на Право заключения договора на поставку режущего инструмента фирмы «Hoffmann» или аналога/эквивалента, результаты которого оформлены протоколом № 2570428-222/3 заседания редукционной комиссии по рассмотрению первых частей заявок по редукциону на Право заключения договора на поставку режущего инструмента фирмы «Hoffmann» или аналога/эквивалента (далее – Протокол).

(На электронной площадке файл с указанным выше протоколом называется «Протокол по рассмотрению первых и вторых частей заявок в процедуре закупки «Редукцион № 2570428-1», протокол № 2570428-222/3 от 27.08.2019.)

Указанный редукцион проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденным решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 07.02.2012 № 37) (далее – ЕОСЗ, Стандарт) в редакции, указанной в редукционной документации, с использованием функционала ЭТП ЭТС-Фабрикант согласно регламенту ее работы.

В соответствии с п. 2 Протокола по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в редукцион редукционной комиссией были приняты следующие решения:

☒ Допустить к дальнейшему участию в редукцион участников, которым присвоены следующие уникальные идентификационные номера:

2570428-1-1 (присвоенный ЭТП идентификационный номер участника редукциона)

Общество с ограниченной ответственностью «МК-ПРОФИ».

☐ Отказать в допуске к участию в редукцион участникам, которым присвоены следующие уникальные идентификационные номера:

2570428-1-2 (присвоенный ЭТП идентификационный номер участника редукциона)

Общество с ограниченной ответственностью «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП».

Отклонение заявки участника ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» осуществлено на основании подпунктов 10.18 б) пункта 10 таблицы Раздела 2 Приложения № 12 к ЕОСЗ, и подпунктов 10.17 б) пункта 10 таблицы Части 2 «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ РЕДУКЦИОНА» редукционной документации.

Настоящая жалоба подается на действия заказчика, организатора редукциона, которыми нарушены права и законные интересы ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП».

Общество с ограниченной ответственностью «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» не согласно с отказом в допуске к участию в редукцион в нарушение требований Закона, признанием по этой причине редукциона несостоявшимся, а также решением заключить договор с ООО «МК-ПРОФИ», считая, что его права нарушены по следующим основаниям:

1. Одним из начал гражданского законодательства является установленный в п. 5 ст. 1 ГК РФ принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации.

Указанный принцип является базовым принципом, устанавливающим и по сути гарантирующим конституционное право каждого гражданина на соблюдение и защиту государством прав и свобод человека и гражданина (ст. 2 Конституции РФ).

Абз. 2 п. 1 ст. 10 ГК РФ определены пределы осуществления гражданских прав, в частности установлен прямой запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Федеральный закон от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Стандартом.

В соответствии со ст. 1.1 Положения о закупке Стандарт разработан в соответствии с требованиями Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

П. 2 ст. 2.1 Стандарта установлено, что при закупке продукции заказчики руководствуются законодательством РФ и положениями Стандарта.

Ст. 4.2.1. Стандарта определены условия проведения конкурентных закупок в виде редукциона. В случае проведения редукциона обязанность по заключению договора регламентируется положениями Стандарта.

Порядок проведения аукциона, редукциона определяется Разделом 2 Приложения 12 к Стандарту.

Порядок распространяется только в той части, в которой он не противоречит национальному законодательству государства, на территории которого будет использоваться поставляемая по договору продукция, или законодательству РФ.

П. 1.9. таблицы п. 2.2.1 части 1 Редукционной документации «Открытый редукцион в электронной форме без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на поставку режущего инструмента фирмы «Hoffmann» или аналога/эквивалента» установлено, что участник редукциона должен обладать специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством РФ (или законодательством государства, на территории которого будет использоваться поставляемая по договору продукция), связанной с осуществлением видов деятельности, предусмотренных договором, в том числе необходимыми лицензиями на выполнение работ или оказание услуг, полученными не позже изначально установленного в извещении и документации о закупке срока окончания подачи заявок, в объеме выполняемых работ, услуг, а именно: участник процедуры должен иметь документальное подтверждение (сертификат технического, официального дилера) Производителя продукции о правах поставщика в РФ на продажу, гарантийное обслуживание, послегарантийный ремонт.

П. 2 ст. 2.1 Стандарта установлено, что при закупке продукции заказчики руководствуются законодательством РФ и положениями Стандарта.

П. 1 ст. 49 ГК РФ предусмотрено, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ (абз. 3 п. 1 ст. 49 ГК РФ).

Ограничение прав юридического лица допускается только в случаях и в порядке, предусмотренных законом (п. 2 ст. 49 ГК РФ). Данный вывод подтверждается Определением Верховного Суда РФ от 06.07.2017 г. № 300-КГ17-9079 по делу № СИП-194/2016.

Под специальной гражданской правоспособностью в Российской Федерации понимается право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), специальная правоспособность возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии).

П. 2.2.1 Протокола подтверждает установление специальной гражданской правоспособности Заказчика к участнику закупки, а именно: - «несоответствие участника требованиям документации». ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» не подтверждено обладание специальной правоспособностью: участником в составе заявки не предоставлено документального подтверждения (сертификат технического, официального дилера) производителя продукции о правах поставщика в РФ на продажу, гарантийное обслуживание, послегарантийный ремонт предлагаемого к поставке инструмента марок: Hoffmann, Garant, Horex.

Установленные документацией требования являются незаконными, чем нарушают права и законные интересы ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» в сфере предпринимательской деятельности. В частности, заказчиком, организатором редукциона нарушен порядок осуществления закупки, содержащийся в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Осуществление оптовой торговли и поставки товара не требует наличия у поставщика специального разрешения (лицензии), членства в СРО или получения какого-либо допуска и т.д., следовательно, указанное установление Заказчиком специальной правоспособности в отсутствие прямого указания в Законе является недопустимым и незаконным.

2. Согласно п 3.2 Письма ФТС от 10 октября 2014 г. № 14-40/48495 «О товарном знаке «Hoffmann GMBH QUALITATSWERKZEUGE» установлен следующий список уполномоченных импортеров на территорию Российской Федерации:

ЗАО "Форд Мотор Компани", адрес: 188640, Ленинградская обл., г. Всеволожск, пром-зона "Кирпичный завод", д. 1, ИНН 4703038767; ООО "Форд Соллерс Елабуга", адрес: 423600, Республика Татарстан, г. Елабуга, территория ОЭЗ "Алуга", ул. Ш-2, корпус 1/1, ИНН 1650161470; ООО "Дженерал Моторз Авто", адрес: 196626, г. Санкт-Петербург, поселок Шушары, ул. Автозаводская, д. 2, ИНН 7840336464; Филиал Акционерного общества "Сименс АГ", адрес: 196641, Санкт-Петербург, пос. Металлострой, участок жд. "Река Славянка-ЛЭП"; ООО "Сименс Электропривод", адрес: 195030, г. Санкт-Петербург, ул. Электропультовцев, д. 7, ИНН 7806330254; ООО "Сименс", адрес: 115184, Москва, ул. Большая Татар-

ская, д. 9, ИНН 7725025502; ООО "Сименс Технологии газовых турбин", адрес: 188661, Ленинградская область, Всеволожский район, дер. Новое Девяткино, д. 104, ИНН 7804027534; ООО "РусТурбоМаш", адрес: 614025, г. Пермь, Всердлювский район, Бродовский тракт, 11Б, ИНН 5904227043; ООО "Уральские Локомотивы", адрес: 624090, г. Верхняя Пышма, ул. Парковая, 36, ИНН 6606033929; ООО "Ман Трак энд Бас Рус", адрес: 117535, Москва, ул. Дорожная, д. 29, ИНН 7730117815; ЗАО "Метсо Минералз СНГ", адрес: 196158, г. Санкт-Петербург, Пулковское шоссе, д. 40, корп. 4, литер А, ИНН 7822002606; ООО "ФОЛЬКСВАГЕН РУС", адрес: 248926, Калужская область, г. Калуга, ул. Автомобильная, 1, ИНН 5042059767; ООО "ПСМА РУС", адрес: 248903, Калужская область, г. Калуга, село Росва, ИНН 4027091179; ООО "Либхерр-Аэроспейс Нижний Новгород", адрес: 606000, Нижегородская обл., г. Дзержинск, ул. Либхерра, д. 1, корп. 5, ИНН 5262216711; ООО "Либхерр - Нижний Новгород", адрес: 606000, Нижегородская обл., г. Дзержинск, ул. Либхерра, д. 1, корп. 22, ИНН 5262155681; ООО "Либхерр - Руссланд", адрес: 121059, Москва, ул. 1-я Бородинская, д. 5, ИНН 7704217309; ООО "Сименс Трансформаторы", адрес: 394056, Воронежская обл., г. Воронеж, ул. Солдатское поле, стр. 299р, ИНН 3662149488; ОАО "Роберт Бош Саратов", адрес: 413105, Саратовская обл., г. Энгельс, пр-т Ф. Энгельса, 139, ИНН 6449069048; ООО "Бош Пауэр Тулз", адрес: 413105, Саратовская обл., г. Энгельс, пр-т Ф. Энгельса, 139, ИНН 6449043071; ООО "Дизелестроительная компания Вяртсиля ТМХ", адрес: 440034, г. Пенза, ул. Калинина, 128 "А", ИНН 5837045461; ЗАО "Хоффманн Профессиональный Инструмент", адрес: 193230, Санкт-Петербург, пер. Челиева, 13, ИНН 7816017139; ООО "Роберт Бош Самара", адрес: 443538, Самарская обл., Волжский р-н, п. Черновский, ул. Советская, д. 1, ИНН: 6330056813.

Учитывая это, ООО «МК-ПРОФИ» не является уполномоченным импортером продукции производителя Hoffmann GmbH на территорию РФ, а, соответственно, не соответствует требованиям открытого редукиона.

3. Ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации установлено, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

В соответствии с абзацем 4 пункта 4 Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 13.02.2018 г. № 8-П (далее – Постановление) необходимо учитывать, что в настоящее время для Российской Федерации являются обязательными Договор о Евразийском экономическом союзе и Таможенный кодекс Евразийского экономического союза.

В соответствии с п. 16 Договора о Евразийском экономическом союзе (подписан в г. Астане 29.05.2014 г.) (ред. от 15.03.2018) на территориях государств-членов применяется принцип исчерпания исключительного права на товарный знак, товарный знак Союза, в соответствии с которым не является нарушением исключительного права на товарный знак, товарный знак Союза использование этого товарного знака, товарного знака Союза в отношении товаров, которые были правомерно введены в гражданский оборот на территории любого из государств-членов непосредственно правообладателем товарного знака и (или) товарного знака Союза или другими лицами с его согласия.

Следовательно, для государств - членов ЕАЭС установлен региональный принцип исчерпания исключительного права на товарный знак. Это означает, что те товары с размещенными на них товарными знаками, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации или какого-либо другого государства, входящего в ЕАЭС, непосредственно правообладателем или с его согласия, могут в дальнейшем свободно находиться в обороте на территории всех государств - членов ЕАЭС.

Таким образом, предлагаемая к поставке в рамках редуциона продукция поставщика ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» ввезенная и в первый раз введенная в гражданский оборот с согласия правообладателя на территории ЕАЭС, не может признаваться контрафактной.

4. В письме ЗАО «Хоффман Профессиональный Инструмент» № 378/08 от 23.08.2019 г. информация о том, что поставляемая продукция ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» является контрафактной и нарушает интеллектуальные права ЗАО «Хоффман Профессиональный Инструмент» является недостоверной и сознательно вводит Заказчика в заблуждение, при этом такая информация порочит деловую репутацию ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП». Такое письмо является актом недобросовестной конкуренции со стороны ЗАО «Хоффман Профессиональный Инструмент».

ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» письмом от 22 августа 2019 г. (исх. № 140) представило заказчику, организатору редуциона дополнительно запрошенную документацию в полном объеме.

В Протоколе не отмечено, на основании каких положений Стандарта заказчик, организатор редуциона обратился к ЗАО «Хоффман Профессиональный Инструмент» с запросом № 044-0-11.01-01/16304 от 23.08.2019 г., и почему, если такое право организатора редуциона обосновано, не обратился к иным уполномоченным импортерам, перечень которых является открытым и содержится в Письме ФТС от 10 октября 2014 г. № 14-40/48495.

Положениями статей 14.1., 14.2. Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые смогут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, а также не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение.

На основании вышеизложенного, в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» на действия заказчика, организатора редуциона обоснованной.
2. Выдать заказчику, организатору редуциона предписание об устранении нарушений, в том числе об отмене Протокола заседания редуционной комиссии по рассмотрению первых частей заявок по редуциону на право заключения договора на поставку режущего инструмента фирмы «Hoffmann» или аналога/эквивалента № 2570428-222/3 от 27 августа 2019 г.

Приложения:

1. Протокола заседания редуционной комиссии по рассмотрению первых частей заявок по редуциону на право заключения договора на поставку режущего инструмента фирмы "Hoffmann" или аналога/эквивалента № 2570428-222/3 от 27 августа 2019 г.
2. Извещение о проведении редуциона
3. ЧАСТЬ 1 ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ (Форма 1) от «02» августа 2019 года № 128 с приложенными документами

4. ТЕХНИЧЕСКОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ Приложение к заявке на участие в закупке, Форма 2, от «02» августа 2019 г. № 128
5. ЧАСТЬ 2 ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ (Форма 3) от «02» августа 2019 года № 128 с приложенными документами
6. Таблица стоимости поставки
7. Приложение к заявке на участие в закупке от «02» августа 2019 г. № 128 СПРАВКА ОБ ИНФОРМИРОВАННОСТИ
8. Приложение к заявке на участие в закупке от «02» августа 2019 г. № 128 СПРАВКА О НЕПРЕДСТАВЛЕНИИ ТОВАРОВ В СООТВЕТСТВИИ С ПОСТАНОВЛЕНИЕМ ПРАВИТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОТ 01.11.2018 № 1716-83
9. Сведения о бенефициарах
10. Копия Письма ФТС от 10 октября 2014 г. № 14-40/48495;
11. Письмо о дозпросе документов
12. Ответ на дозпрос документов от «22» августа 2019 г. с приложенными документами.
13. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП» от 01.08.2019г.
14. Протокол общего собрания участников № 3 от «02» февраля 2017 г., «О Единственном участнике_ Полномочия Генерального директора
15. Приказ № 1 от 02.02.2017 _О назначении Генерального директора

Генеральный директор
ООО «МЕТАЛЛЕКТ ГРУПП»

