



Исх. № ____ от 01 сентября 2020 г.

Руководителю

Московского УФАС России

Соловьевой Е. А.

Адрес: 107078, г. Москва,

Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1

E-mail: to77@fas.gov.ru

Единый номер Управления:

+7(495) 784-75-05

Факс: +7(495) 607-42-92

Заявитель:

ООО «Интеллектуальный капитал»

Адрес для переписки: 119421, г. Москва, а/я 32

+7 (495) 780-48-25, +7 (495) 720-40-70

E-mail: info@intelcapital.ru

Юридический адрес: 119331, г. Москва,

пр-кт Вернадского, д. 29, этаж 12, пом I, ком 4,

офис 64

ИНН 7736560519

Заказчик:

Государственная корпорация

по атомной энергии «Росатом»

(Госкорпорация «Росатом»)

Адрес: 119017, г. Москва,

ул. Большая Ордынка, д. 24

ИНН 7706413348

Уполномоченное лицо:

Акционерное общество

«АТОМКОМПЛЕКТ»

Адрес: 119180, г. Москва,

ул. Большая Полянка, д. 25, стр. 1

Тел.(499) 949-4740

Факс (499) 949-4736

E-mail: info@atomkomplekt.org

ИНН 7706738770

ЖАЛОБА

Информация о закупке:

Заказчик: Госкорпорация «Росатом»

Организатор закупки: АО «Атомкомплект»

Наименование закупки: открытый одноэтапный запрос предложений в электронной форме без предварительного квалификационного отбора на право заключения договора на оказание



юридических услуг по переходу Заявок РСТ на национальную фазу и содействию получению национальных патентов.

Предмет договора: оказание юридических услуг по переходу Заявок РСТ на национальную фазу и содействию получению национальных патентов

Срок оказания услуг: в соответствии с Частью 3 «Проект договора» Тома 1 закупочной документации

Место оказания услуг: в соответствии с Томом 2 закупочной документации

Состав и объем услуг: все необходимые сведения приведены в Томе 2 закупочной документации

Предельная стоимость закупки и начальная (максимальная) цена единицы продукции:

Предельная стоимость закупки:

78 600 000,00 рублей, включая НДС

Начальная (максимальная) цена единицы продукции: № п/п	Наименование продукции	Единица измерения	Начальная (максимальная) цена единицы продукции, руб., включая НДС
1.	Категория: Партнер	Человеко-час	50 553,56
2.	Категория: Советник/старший юрист	Человеко-час	28 986,35
3.	Категория: Юрист	Человеко-час	17 805,90

Извещение о проведении закупки и закупочная документация опубликованы «24» июля 2020 года на официальном государственном сайте <http://www.zakupki.gov.ru/>, закупка № 32009350428, на официальном сайте по закупкам атомной отрасли <http://zakupki.rosatom.ru/>, закупка № 200724/1065/224, на ЭТП «B2B-center», закупка № 2419467.

Закупка проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 09.10.2020 № 121), с учетом приказов генерального директора Госкорпорации «Росатом» от 27.02.2019 № 1/191-П (в редакции приказа Госкорпорации «Росатом» от 01.08.2019 № 1/787-П), от 09.08.2019 № 1/820-П.

Закупка регулируется Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Закупка проводится с учетом Постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства,

работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами». Условия закупки определены в соответствии с протоколом Центральной закупочной комиссии Госкорпорации «Росатом».

Предмет жалобы:

На момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке были поданы 3 заявки, в том числе и заявка от ООО «Интеллектуальный капитал».

В соответствии с протоколом № 1/2007241065224 заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии и подведению итогов по закупке на право заключения договора на оказание юридических услуг по переходу Заявок РСТ на национальную фазу и содействию получению национальных патентов от 24 августа 2020 г. заявка ООО «Интеллектуальный капитал» не допущена к процедуре закупки по причинам несоответствия участника требованию пункта 1.10) подраздела 2.1.1 раздела 2 Части 1 тома 1 закупочной документации в части присутствие участника в рейтинге Legal 500 на сайте <http://www.legal500.com>, в разделе Интеллектуальная собственность (Russia-Intellectual property) в России, и в рейтинге, опубликованном компанией Chambers and Partners на сайте <http://www.chambersandpartners.com>, в разделе Интеллектуальная собственность (Region/Guide - Global; Location – Russia; Practice Area – Intellectual property) в России (далее – рейтинги Legal 500 и Chambers and Partners в России), поскольку ООО «Интеллектуальный капитал» отсутствует в обоих указанных рейтингах.

Требование об обязательном присутствии участника закупки одновременно в двух указанных международных рейтингах внесено извещением, размещенным АО «Атомкомплект» 04.08.2020 о внесении изменений в закупочную документацию в соответствии с которым:

1. Пункт 1.10) подраздела 2.1.1 Части 1 Тома 1 закупочной документации изложить в следующей редакции:

1.10)	<p>Присутствие участника в рейтинге Legal 500 на сайте http://www.legal500.com, в разделе Интеллектуальная собственность (Russia-Intellectual property) в России, и в рейтинге, опубликованном компанией Chambers and Partners на сайте http://www.chambersandpartners.com, в разделе Интеллектуальная собственность (Region/Guide - Global; Location – Russia; Practice Area – Intellectual property) в России.</p>	<p>Распечатанные в период с даты публикации закупки до окончания срока подачи заявки на участие в закупке страницы с интернет-сайта Chambers and Partners и интернет-сайта Legal 500 соответственно, которые заверяются уполномоченным представителем участника посредством проставления даты и времени, подтверждающих время распечатки, указания должности и подписания.</p> <p>Если на момент рассмотрения заявок на участие в закупке участник перестает присутствовать в не менее чем одном указанном в закупочной документации рейтинге, такой участник признается не</p>
-------	---	---



	<p>Примечание: ранее действовавшая редакция пункта 1.10 допускала присутствие участника в одном из указанных рейтингов.</p>	<p>соответствующим данному требованию. Вхождение участника в число рекомендованных компанией Legal 500 и/или компанией Chambers and Partners («recommended firms, other recommended firms, other notable firms, other noted firms») рассматривается в качестве соответствия данному требованию</p>
--	--	--

ООО «Интеллектуальный капитал» не согласно с решением закупочной комиссии по следующим причинам.

I. Поскольку предметом закупки является право заключения договора на оказание юридических услуг по переходу Заявок РСТ на национальную фазу и содействию получению национальных патентов. Перечень Зарубежных стран, в которых планируется получение патентов, приведен в Приложении № 1 к Техническому заданию.

Согласно статьи 27 (7) Договора о патентной кооперации (РСТ), в рамках которого обеспечивается процедура подачи заявок РСТ для защиты изобретений в договаривающихся государствах, «каждое получающее **Патентное ведомство обязывает** иностранных заявителей (которым является Госкорпорация «Росатом») **назначать агента, имеющего право представлять заявителя перед этим ведомством**». На практике, в соответствии с местным законодательством в области патентного права, таким агентом для иностранных заявителей является патентный поверенный, получивший аттестацию в соответствующем Патентном ведомстве.

Из условий раздела 4. Проекта договора, который будет заключен с победителем закупки, следует:

«4.1. Предельная стоимость оказания услуг по Договору не превысит 78 600 000 (семьдесят восемь миллионов шестьсот тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС по ставке в соответствии с п. 3 ст. 164 НК РФ.

*Стоимость оказываемых по договору услуг рассчитывается на основании почасовых ставок сотрудников Исполнителя по категориям (в рублях Российской Федерации) и включает, кроме вознаграждения Исполнителя также и **расходы на оплату услуг (включая расходы на оплату услуг иностранных патентных поверенных) по представительству интересов Заказчика в отношении перевода Заявок на национальную фазу и обеспечение правовой охраны изобретений Заказчика в Зарубежных странах, а также иные расходы в рамках оказания Услуг**».*

Таким образом, суть закупки сводится к тому, что Исполнитель (победитель аукциона) фактически будет оказывать содействие Заказчику по поиску иностранного патентного поверенного, который будет представлять интересы Заказчика в Патентном ведомстве зарубежной страны по переходу международной заявки РСТ на национальную фазу и дальнейшему ее рассмотрению до получения патента, ведению переписки с иностранным



патентным поверенным и передачи ему необходимых указаний от Заказчика в рамках процедуры патентования, а также оплаты пошлин и гонораров иностранных поверенных.

Из сказанного следует, что победитель аукциона (Исполнитель) лично не обязан осуществлять деятельность по переводу заявок РСТ на национальный режим охраны на территории иностранного государства, а лишь исполняет обязанности по комплектованию необходимого кейса документов, исходящих от российской стороны правоотношений (Заказчика), и передает этот кейс тем контрагентам (соисполнителям), которые будут вести непосредственную работу в Патентном ведомстве на территории испрашиваемого Заказчиком государства по переводу заявок РСТ Госкорпорации «Росатом» на национальную фазу и получению по ним патента.

Таким образом, установленное Заказчиком обязательное требование об одновременном присутствии участника закупки в международных рейтингах Legal 500 и Chambers and Partners в России является излишним, поскольку в рамках данной закупки юридические услуги оказываются на территории иностранных государств, а не в России, и участник (исполнитель, победитель закупки) является лишь посредником между Заказчиком и иностранным патентным поверенным (соисполнителем), который непосредственно будет представлять интересы Заказчика в патентном ведомстве зарубежной страны по получению патента.

При этом в перечень обязанностей, предъявляемых к Исполнителю по п. 2.1 Проекта договора в рамках его выполнения, в том числе входит:

«2.1.1. предоставить информацию о контрагентах, привлеченных для оказания услуг на территории Зарубежных стран, для исполнения Договора;

2.1.2. согласовывать с Заказчиком кандидатуры контрагентов, привлекаемых для оказания услуг на территории Зарубежных стран, для исполнения Договора».

Считаем, что данный раздел Договора является достаточной гарантией для Заказчика в плане привлечения Исполнителем надежных с точки зрения Заказчика соисполнителей (контрагентов) по Договору.

II. Кроме того, перечисленные Заказчиком рейтинги не могут иметь отношения к предмету закупки, поскольку, рейтинг говорит о репутации его участника в отношении территории Российской Федерации, а закупка направлена на представление интересов за рубежом (Россия не входит в перечень стран, приведенных в Приложении № 1 Технического задания).

III. Также, по мнению ООО «Интеллектуальный капитал», требование к участнику закупки об одновременном участии на момент подачи заявки одновременно в двух международных рейтингах: Legal 500 и Chambers and Partners в России, не могут являться обязательным требованием к участнику процедуры, поскольку рейтинг - это всего лишь мнение рейтингового агентства о вероятности эффективного выполнения работ выгодоприобретателями (лицами, подавшими заявки на включение в тот или иной рейтинг).



При этом при процедуре включения в данные рейтинги в раздел «Интеллектуальная собственность» для соискателя отсутствуют обязательные требования о наличии у него опыта по содействию в получении патентов на территории иностранных государств по заявкам РСТ. Т.е. фактически участие в рейтингах не является достоверным подтверждением у фирмы квалификации, соответствующей предмету данной закупки.

Рейтинги, присваиваются агентством на основании заявки выгодоприобретателя, желающего получить место в рейтинге. Таким образом, инициатором проведения и присвоения рейтинга является сам выгодоприобретатель, следовательно, факт присутствия в том или ином рейтинге объективно не может свидетельствовать о наивысшем профессиональном уровне будущих участников процедуры.

Таким образом, установленные дополнительные требования к участникам закупки не свидетельствуют о наивысшем профессиональном уровне участников процедуры, поскольку заинтересованный участник подтверждает наличие опыта соответствующим комплектом документов в соответствии с условиями технической документации закупки, которые и были представлены ООО «Интеллектуальный капитал».

IV. Кроме того, рейтинги Legal 500 и Chambers and Partners являются ежегодными и для присутствия в них на следующий год необходимо подавать соответствующие заявки в течение этого года, а гарантий о включении соискателя в рейтинги следующего года никто не может предоставить.

При этом Договор, который предполагается к заключению после подведения итогов закупки, должен быть заключен сроком до 2028 года.

Следовательно, требование о присутствии участника закупки на момент подачи заявки с учетом срока, на который предполагается заключить договор с победителем процедуры закупки (до 2028 года), представляется нелогичным с точки зрения наиболее качественного оказания услуги по Договору, поскольку присутствие Исполнителя в рейтингах на момент подачи заявки не свидетельствует, что победитель процедуры закупки будет присутствовать в международном рейтинге на протяжении всего периода действия договора.

V. В ответ на запрос, направленный ООО «Интеллектуальный капитал» о разъяснениях, а именно на основании какого пункта Единого отраслевого стандарта закупок (Положение о закупке) Госкорпорации «Росатом» в конкурсную документацию по закупке № 32009350428 включены обязательные требования об обязательном и одновременном присутствии участника в двух международных рейтингах, Заказчиком было указано следующее:

Установленное п. 1.10 раздела 2.1.1 Части 1 Закупочной документации требование выставлено в соответствии с Порядком и особыми условиями закупки юридических услуг (утверждены приказом Госкорпорации «Росатом» от 09.08.2019 № 1/1446-П) в редакции **приказа Госкорпорации «Росатом» от 01.08.2019 № 1/787-П), от 09.08.2019 № 1/820-П «О внесении изменений в Порядок и особые условия закупки юридических услуг»** (далее – Порядок).



В п. 3.2.1 Порядка указано, что в закупочную документацию конкурентной закупки включаются дополнительно к предусмотренным ЕОСЗ требования к участникам закупки, одним из которых является *«присутствие участника на момент подачи предложения об участии в закупке в не менее чем одном рейтинге, опубликованном компанией Legal 500 на сайте <http://www.legal500.com>, по практике и юрисдикции, которые соответствуют предмету закупки, и/или не менее чем в одном рейтинге, опубликованном компанией Chambers and Partners на сайте <http://www.chambersandpartners.com>, по практике и юрисдикции, которые соответствуют предмету закупки»*.

Вместе с тем ООО «Интеллектуальный капитал» обращает внимание Московского УФАС России на тот факт, что предметом закупки является получение патентов **на территории Зарубежных стран** (в соответствии с Техническим заданием), а в требованиях закупочной документации к участникам предъявляются присутствие в рейтингах Legal 500 и Chambers and Partners в разделе Интеллектуальная собственность **в России**.

При этом при включении в указанные рейтинги для соискателя отсутствуют обязательные требования о наличии у него соответствующего опыта по содействию в получении патентов за рубежом по заявкам РСТ, на основании которого можно было бы утверждать о наличии опыта для данной закупки. Присутствовать в необходимых Заказчику рейтингах можно и без опыта в содействии получения патентов за рубежом, что является предметом закупки, поскольку сегмент рейтинга «интеллектуальная собственность» не ограничивается только деятельностью по содействию в получении патентов за рубежом (в этот сегмент может входить опыт работы фирмы в области авторского права, товарных знаков, судебного преследования, антиконтрафактной / антипиратской работы и т.п.).

Таким образом, включение требования «присутствие участника в рейтингах Legal 500 и Chambers and Partners в разделе Интеллектуальная собственность в России» по практике и юрисдикции не соответствуют предмету закупки, и является неправомерным и необоснованным, поскольку не соответствует ЕОСЗ Заказчика.

VI. Анализ действий Заказчика по поэтапному внесению изменений в техническую документацию закупки, а именно ужесточению обязательных требований к участникам закупки, свидетельствует о том, что данная закупка в части установления излишних требований к ее участникам, сформирована именно для обеспечения победы единственного участника, допущенного к процедуре закупки.

На наш взгляд, присутствие в приведенных рейтингах могут быть отнесены только к оценочным критериям для участников процедуры, поскольку присутствие или отсутствие на момент подачи заявки участника процедуры в рейтинге не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам процедуры в целом.

Мы убеждены, что присутствие в рейтинге может являться только оценочным критерием, следовательно, отсутствие участника в рейтингах не должно являться препятствием для его участия в процедуре закупки.

Установление Заказчиком излишних требований, не имеющих отношения к предмету закупки, привело к устранению конкуренции или ограничению конкуренции при проведении закупки № 32009350428.

Более того, вид услуг, для которых проводится закупка, не внесен в перечень отдельных видов товаров, работ, услуг, для которых допускается установление



дополнительных требований, установленный Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям».

ООО «Интеллектуальный капитал» имеет 13 летний стаж успешного оказания юридических услуг в сегменте интеллектуальной собственности, как на территории Российской Федерации, так и на международном рынке, посредством привлечения соисполнителей.

Присутствие в данных рейтингах является добровольным. Включение компаний в них происходит по заявительному принципу на основе оценочных критериев, установленных самими рейтинговыми фирмами. Вместе с тем, наличие или отсутствие потенциального участника закупки в том или ином рейтинге не может свидетельствовать о его профессионализме, квалификации и навыках, необходимых для выполнения конкретных работ, оказания услуг.

Таким образом, установление дополнительных требований к участникам рассматриваемой процедуры в виде обязательного участия на момент подачи заявки как минимум в одном из рейтингов: Legal 500 и Chambers and Partners в России противоречит принципу справедливости и равноправия гарантируемому всем участникам торгов.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) установлен запрет на совершение действий при проведении торгов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности запрещается создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий.

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 настоящего закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закон о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки,



конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Частью 1 статьи 2 Закона «О закупках» установлено, что 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.

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 том 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.

В соответствии с пунктом 2, части 1 статьи 3 Закона «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 4 статьи 10 Закона «О Закупках» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. В том числе и в случае случая предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

На основании вышеизложенного ООО «Интеллектуальный капитал»

ПРОСИТ Московское УФАС России:

1. Признать жалобу ООО «Интеллектуальный капитал» обоснованной.
2. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которым:
 - обязать заказчика отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки;
 - обязать Заказчика разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном в сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) в сети Интернет;
 - обязать Заказчика допустить к участию в закупке все отклоненные по причинам несоответствия участника пункту 1.10) подраздела 2.1.1 Части 1 Тома 1 закупочной документации заявки;



-обязать Заказчика разместить на Официальном сайте информацию о новых датах рассмотрения и оценки заявок участников и подведения итогов Закупки.

Приложения:

1. Копия приказа № 6 от 04.04.2018 о назначении Скляр Н.И. генеральным директором ООО «Интеллектуальный капитал» (на 1 листе в 1 экз.);
2. Копии извещений о проведении процедуры закупки (на 32 листах в 1 экз.);
3. Копия запроса Заявителя и ответа Заказчика (на 3 листах в 1 экз.);
4. Копия Приказа Госкорпорации «Росатом» от 09.08.2019 года (на 16 листах в 1 экз.);
5. Копия проекта договора, заключаемого Госкорпорацией «Росатом» по итогам закупки (на 22 листах в 1 экз.);
6. Копия Технического задания (на 10 л. в 1 экз.);
7. Копия Договора о патентной кооперации (на 47 л. в 1 экз.).

Всего на 158 листах.

С уважением,
Генеральный директор

Н.И. Скляр

Исполнитель
Лариса Чичерина
E-mail: l.chicherina@intelcapital.ru