**Разъяснения по Документации о проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договоров поставки электронно-вычислительной техники, ее деталей и принадлежностей, программного обеспечения, машины для укладки почтовой корреспонденции в конверты FPI 600**

Во исполнение Приказа № 96-з от 26 мая 2015 г. и руководствуясь Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупке товаров, работ, услуг ОАО «Мурманэнергосбыт», п. 4.2. Документации о проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договоров поставки электронно-вычислительной техники, ее деталей и принадлежностей, программного обеспечения, машины для укладки почтовой корреспонденции в конверты FPI 600 утвержденной Приказом № 91-з от 19.05.2015 (далее – Документация), ОАО «Мурманэнергосбыт» ставит в известность лиц, желающих принять участие в открытом запросе цен в электронной форме на право заключения договоров поставки электронно-вычислительной техники, ее деталей и принадлежностей, программного обеспечения, машины для укладки почтовой корреспонденции в конверты FPI 600 (далее запрос цен) о следующих разъяснениях по Документации о закупке:

25 мая 2015 года в адрес ОАО «Мурманэнергосбыт» поступил запрос о разъяснении положений Документации о закупке **по Лоту № 4, запрос № 7590:** «Согласно запросу Общество уточняет возможность осуществления поставки конвертовальной системы NEOPOST DS-35, просит допустить заявку Общества до процедуры рассмотрения и обращает внимание на ограничение конкуренции (ст.17 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

**Ответ:** заказчик вправе установить любые требования к закупаемому товару исходя из своих потребностей, в том числе путем указания в документации товарного знака и наименования производителя. Это не является ограничением конкуренции.

**Обоснование позиции:**

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон N 223-ФЗ) устанавливает только общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к такой закупке видами и категориями юридических лиц, перечисленными в [ч. 2 ст. 1](garantf1://12088083.12/) этого Закона (далее - заказчики). Закон N 223-ФЗ не определяет непосредственно порядок закупки, а только требует от заказчиков разработать и утвердить положение о закупке. Именно этот документ регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров ([ст. 2](garantf1://12088083.2/) Закона N 223-ФЗ, смотрите также [письмо](garantf1://12089540.0/) Минэкономразвития РФ от 02.09.2011 N Д28-317, [раздел 8](garantf1://70204278.1800/) разъяснений по вопросам применения Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», направленных [письмом](garantf1://70204278.0/) ФАС России от 24.12.2012 N ИА/44025/12).

Равным образом Закон N 223-ФЗ никак не регулирует формирование предмета закупки и не устанавливает требования к его описанию. Ограничений на закупку товаров, обозначенных определенными товарными знаками, происходящими из определенного государства и изготовленных определенным производителем в Законе N 223-ФЗ не содержится. На отсутствие таких ограничений указывалось в судебной практике, сложившейся в период действия [Федерального закона](garantf1://12041175.0/) от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», регулировавшего те же отношения, что и Закон N 44-ФЗ. Так, в [постановлении](garantf1://54244153.0/) Семнадцатого ААС от 01.03.2013 N 17АП-1205/13 суд указал, что, в отличие от вышеуказанного Закона, положения Закона N 223-ФЗ не содержит прямого запрета на указание в Документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Соответственно, суд пришёл к выводу, что «действия заказчика, установившего в документации требования к производителю товара, не противоречат положениям [ч. 10 ст. 4](garantf1://12088083.410/) Закона N 223-ФЗ, из положений которой следует, что потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований».

Определенные ограничения действий заказчика установлены [ч. 1 ст. 17](garantf1://12048517.1701/) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» из анализа перечисленных в указанной норме, в том числе и конкретно в [п. 2](garantf1://12048517.1702/) этой части, действий (координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников; создание участникам преимущественных условий, в том числе путем доступа к информации), подпадающих под запрет (хотя этот перечень не является исчерпывающим), видно, что запрет по существу установлен на предварительный, до проведения торгов, запроса котировок, выбор заказчиком желаемого контрагента и обеспечение его победы при создании видимости конкуренции. Соответственно, нарушением установленного указанной нормой запрета может считаться установление требований к товару только в том случае, если будет доказано, что поставить такой товар могло только одно определенное лицо. Если же такой товар может изготовить и (или) поставить любое лицо, установление таких требований к товару, не может быть признано ограничением конкуренции. Ведь добросовестная конкуренция как раз и состоит в соперничестве в формировании лучшего предложения. Иная конкуренция должна считаться недобросовестной.

При этом обозначение товара определенным товарным знаком не означает, что такой товар может поставить только правообладатель такого товарного знака. Во-первых, товар может производиться и продаваться несколькими хозяйственными субъектами на основании лицензионного договора с правообладателем товарного знака ([п. 1 ст. 1229](garantf1://10064072.412291/), [п. 1 ст. 1233](garantf1://10064072.412331/), [п. 1 ст. 1484](garantf1://10064072.414841/), [ст. 1489](garantf1://10064072.41489/) ГК РФ). Во-вторых, с момента введения товара, на котором размещен товарный знак в гражданский оборот, то есть с момента его продажи, на территории России товар может использоваться вместе с товарным знаком любым лицом ([ст. 1487](garantf1://10064072.41487/) ГК РФ). Обозначение товара определенным товарным знаком не означает, что его может поставлять только одно определенное лицо. Обращаем Ваше внимание на то, что ни один закон не требует от заказчика проверять, сколько заказчиков способно поставить нужный ему товар.

Таким образом, заказчик сам устанавливает требования к закупаемому товару исходя из своих потребностей. Соответственно, закупая определенный товар, ОАО «Мурманэнергосбыт» вправе указать в документации товарный знак и наименование производителя этого товара, что не противоречит п.6.2.4, Положения о закупке товаров работ услуг ОАО «Мурманэнергосбыт». Ограничения конкуренции в этом нет. Это подтверждается и судебной практикой (например, [постановление](garantf1://38583543.0/) ФАС Уральского округа от 31.05.2013 N Ф09-4564/13, [постановление](garantf1://54898341.0/) Девятнадцатого ААС от 16.04.2014 N 19АП-1084/14, [постановление](garantf1://54771052.0/) Девятого ААС от 28.01.2014 N 09АП-44971/13, [постановление](garantf1://54610763.0/) Пятого ААС от 14.10.2013 N 05АП-10433/13).

Одновременно сообщаем, что согласно п. 2.1.3 документации: «К этапу проведения запроса цен допускается участник процедуры закупки, отвечающий требованиям, изложенным в документации, своевременно подавший заявку на участие в проведении запроса цен, соответствующую требованиям документации».

В соответствии с п. 11 Информационной карты Документации «Комиссия по закупке в течение одного рабочего дня, следующего за днем окончания срока подачи заявок на участие в запросе цен, рассматривает заявки на соответствие их требованиям, установленным в Информационной карте и Документации, и оценивает такие заявки».

Согласно п. 4.10.2. Документации при рассмотрении заявок на участие в запросе цен Комиссия по закупке проверяет:

а) правильность оформления заявок и их соответствие требованиям настоящей Документации по существу;

б) соответствие Участника закупки требованиям Документации;

в) соответствие технического предложения требованиям Документации;

г) наличие существенных ошибок в данных при расчётах;

д) имеют ли заявки законченный вид;

ж) соответствие предлагаемых Участником закупки договорных условий требованиям настоящей Документации.

В случае, если заявка соответствует указанным требованиям, Участник допускается к процедуре запроса цен и включается в перечень Участников запроса цен.

ОАО «Мурманэнергосбыт» устанавливает п.3.4. Информационной карты Документации и извещением №31502371052 потребность в поставке машины для укладки почтовой корреспонденции в конверты FPI 600.