

#### **Вопрос 4. Требования к товарам и участникам закупки.**

##### **Требования, устанавливаемые заказчиком, к участникам закупки.**

Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Требования, включаемые в положение о закупках, могут быть условно классифицированы:

1) требования, устанавливаемые заказчиком в соответствии с законодательством РФ (например, о наличии у участника закупки соответствующей лицензии или допуска СРО);

2) требования, определяемые заказчиком самостоятельно (например, о наличии соответствующего опыта выполнения аналогичных работ, отсутствие сведений об участнике в реестре недобросовестных поставщиков и т.д.).

Все вышеуказанные группы требований подчиняются общим положениям Закона № 223-ФЗ:

- предъявляются к участнику закупки (ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ);

- должны быть измеряемыми (п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ);

- должны быть определены в документации о закупке (ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ);

- применяются в равной степени ко всем участникам закупки (ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ);

- по каждому из установленных требований документация о закупке должна предусматривать перечень документов, которые должны быть предоставлены участниками закупки в целях подтверждения своего соответствия установленным требованиям (примеч.: иными словами, в документации о закупке не может быть установлено требование к участнику закупки без соответствующего требования к составу подаваемой таким участником заявки) (п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ).

По аналогии с законодательством о государственных и муниципальных закупках в число обязательных требований может быть включено:

1) наличие необходимой правоспособности для участия в процедуре закупки, заключения и исполнения договора, подлежащего заключению по результатам процедуры закупки, в том числе соответствие участников закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

2) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в закупке;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты

любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает X процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период или выше конкретной суммы. Для справки: в Законе № 44-ФЗ установлен порог, равный 25% балансовой стоимости активов, а, к примеру, Федеральными правилами государственных закупок США предусмотрено отклонение участников, чья сумма задолженности по федеральным налогам превышает 3000 USD;

5) заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона 223-ФЗ, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

6) отсутствие просроченной задолженности перед заказчиком (или, к примеру, лицами, входящими в одну группу лиц с заказчиком), сроком свыше X месяцев;

7) отсутствие у физического лица - участника закупки, у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, главного бухгалтера юридического лица – участника закупки непогашенной судимости за преступления, связанные с их профессиональной деятельностью.

К числу факультативных требований могут быть отнесены разнообразные требования к квалификации участника закупки, требования к наличию финансовых ресурсов, производственных мощностей и т.д.

Для процедур закупки, ограниченных по составу участников, также предусматривается, что к участию в закупке допускаются участники, прошедшие предварительный квалификационный отбор (включенные в реестр квалифицированных поставщиков).

В отсутствие каких-либо нормативных предписаний о степени конкретности описания требований к участникам закупки в положении о закупках заказчик вправе указать в положении о закупках, что документацией о закупках могут быть предусмотрены иные требования к участникам закупки, обусловленные спецификой товаров (работ, услуг), на поставку (выполнение, оказание) которых проводится процедура закупки, отметив, что такие требования должны соответствовать положениям ч. 1 и 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Необходимо также обратить внимание, что с учетом п. 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о закупке помимо требования к участникам закупки организатором закупки должен быть указан еще и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям. Соответственно, любое требование заказчика должно сопровождаться

указанием конкретного документа, подлежащего включению участником закупки в состав подаваемой заявки.

В Письме Минэкономразвития России от 20.05.2015 № Д28и-1432 отмечено, что в соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям. В связи с изложенным заказчик вправе предусмотреть в документации о закупке требование о предоставлении информации о конечных бенефициарах (выгодоприобретателях) с соответствующим документальным подтверждением указанных сведений.

Договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком по результатам закупок, осуществляемых в соответствии с планом закупки (если сведения о таких закупках в обязательном порядке подлежат включению в план закупки согласно принятому в соответствии с частью 2 статьи 4 Закона № 223-ФЗ порядку формирования этого плана), размещенным в единой информационной системе (если информация о таких закупках подлежит размещению в единой информационной системе в соответствии с Законом № 223-ФЗ), за исключением случаев возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций.

В части 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ установлены запреты:

1) предъявления к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требований, которые не указаны в документации о закупке;

2) осуществления оценки и сопоставления заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Эти запреты соответствуют принципам закупок: информационная открытость закупки и справедливость по отношению к участникам закупки.

Так, заказчик в документации в разделе «Требования к участникам конкурса» установил условие о показателях финансово-хозяйственной деятельности участника закупки, которые должны свидетельствовать о его платежеспособности и финансовой устойчивости; в том числе прибыль банка после налогообложения по состоянию на 01.10.12 должна составлять не менее 2 млрд руб. - при этом участник должен иметь рост активов и капитала банка по состоянию на 01.10.12 относительно 01.01.12. Один из потенциальных участников конкурса обжаловал в административном порядке указанные положения конкурсной документации.

Управление Федеральной антимонопольной службы (далее - УФАС)

своим решением признало жалобу обоснованной. В действиях предприятия были констатированы нарушения порядка проведения торгов, установленного Положением о закупках для нужд предприятия, что выразилось в применении к участникам закупки требований к показателям финансово-хозяйственной деятельности, не соответствующих Положению о закупках. В связи с выявленным нарушением заказчику было выдано предписание антимонопольного органа о внесении изменений в конкурсную документацию в соответствии с решением комиссии УФАС, а также о продлении срока подачи заявок на участие в данном открытом конкурсе.

Проанализировав содержание упомянутого Положения о закупках для нужд предприятия и конкурсную документацию с указанными выше показателями финансово-хозяйственной деятельности участника закупки, суды признали правомерным вывод антимонопольного органа о том, что заказчиком в спорной конкурсной документации указаны требования к участникам конкурса, разработанные с нарушением утвержденного предприятием Положения о закупках, что привело к необоснованным ограничениям и дискриминации по отношению к претендентам. Более того, как посчитали суды, заказчик не смог доказать, что именно отсутствие роста активов и капитала кредитной организации по состоянию на 01.10.12, а также наличие у данной организации прибыли после налогообложения в размере, менее установленного в конкурсной документации, может указывать на неплатежеспособность или финансовую неустойчивость этой кредитной организации (Постановление ФАС СЗО от 20.09.13 по делу № А56-77372/2012).

Предъявление к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке, прямо предусмотрено в п. 2 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ в качестве основания для обжалования участником закупки действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом.

В части 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ также установлен запрет предъявления требования 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, должны применяться в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Этот запрет соответствует принципам закупок: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Нарушение данного запрета является нарушением антимонопольных требований и может повлечь признание судом соответствующих торгов и заключенного по результатам таких торгов договора недействительными.

Исключения из принципа равноправия могут быть установлены Правительством РФ (ч. 8 ст. 3) в части:

1) приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами;

2) определения особенностей участия в закупке субъектов малого и среднего предпринимательства;

3) определения особенностей участия в закупке отдельных заказчиков аудиторских и консультационных услуг.

В законодательстве о государственных и муниципальных закупках первое из указанных исключений реализовано путем установления ценовых преференций в торгах для участников, предложивших товары производства российского, белорусского и казахстанского происхождения, по ограниченному перечню товаров; второе исключение реализовано путем установления требования об обязательном размещении заказов у субъектов малого предпринимательства в размере не менее чем пятнадцать процентов общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством РФ.

В Письме Минэкономразвития России от 30.11.2015 № Д28и-3516 отмечено, что при проведении закупок у субъектов МСП участникам таких закупок заказчиком могут быть предоставлены следующие преференции:

1) заказчиком может быть установлено авансирование в размере не менее 30 процентов суммы договора для субъектов МСП - участников программы партнерства;

2) срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки на спецторгах, должен составлять не более 30 календарных дней со дня исполнения обязательств по договору (отдельному этапу договора);

3) если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии со спецторгами, установлено требование к обеспечению заявки на участие в закупке, размер такого обеспечения не может превышать 2 процента начальной (максимальной) цены договора (цены лота);

4) если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии со спецторгами, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса.

На основании вышеизложенного положениями Закона № 223-ФЗ и Постановления № 1352 предусмотрены нормы, устанавливающие преференции для субъектов малого и среднего предпринимательства, в том числе устанавливающие срок оплаты товаров, работ, услуг заказчиком в

тридцатидневный срок.

В Письмах Минэкономразвития России от 21.10.2015 № ОГ-Д28-13720 и от 22.01.2016 № Д28и-87 отмечено, что Закон № 223-ФЗ не ограничивает право заказчика осуществлять закупки товаров, работ, услуг у своих аффилированных лиц без проведения конкурентных процедур закупки, при этом должен быть установлен порядок закупки указанным способом.

Вместе с тем часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» гласит, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Таким образом, злоупотребление заказчиком правом осуществления закупки у своих аффилированных лиц без проведения конкурентных процедур закупки может привести к недобросовестной конкуренции и повлечь формирование прецедента для заказчика.

Требование, установленное заказчиком, о наличии у участника закупки статуса производителя или официального представителя производителя в большинстве случаев суды признают такое требование незаконным. Так, по мнению Арбитражного суда города Москвы, «...предъявляя такое требование к участникам закупочной процедуры, как «компания-участник должна являться производителем (изготовителем с наличием производственной базы или управляющей либо торговой компанией, напрямую аффилированной с изготовителем)», заявитель фактически ограничил круг участников проводимой закупочной процедуры лишь производителями (изготовителями) и аффилированными с ними лицами.

В соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки является любое юридическое лицо.

Доказательств именно объективной необходимости заказчика в получении товара исключительно производителей или лиц, с ними аффилированных, антимонопольному органу представлено не было» (решение от 23.01.2015 по делу № А40-181244/14-121-1502).

Противоположная позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 08.12.2014 по делу № А65-8455/2014: «...Закон № 223-ФЗ... не содержит прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки... наименование производителя.

Следовательно, действия заказчика, установившего в документации требование о том, что участник должен являться производителем оборудования или уполномоченным дилером завода-изготовителя, не противоречат части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ, исходя из которой потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований».

В Письме Минэкономразвития России от 15.07.2015 № Д28и-2190 отмечено, что согласно статье 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №

135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении всех закупок товаров, работ, услуг, осуществляемых в соответствии с Законом № 223-ФЗ, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Таким образом, установление заказчиком в документации о закупке ИНН производителя товара может являться нарушением основных принципов Закона № 223-ФЗ, а также указанной нормы Закона № 135-ФЗ.

Принцип измеряемости требований к участникам закупки реализуется путем установления в положении о закупках и документации о закупке только таких требований, которые позволяют участникам закупки на стадии подачи заявки самостоятельно объективно оценить свое соответствие установленным требованиям.

К примеру, требования, сформулированные как «наличие кадровых ресурсов для выполнения работ в необходимом количестве» или «наличие достаточного опыта выполнения работ аналогичного профиля» не будут соответствовать принципу «измеряемости» требований, поскольку в отсутствие четких критериев «достаточности» и «необходимого количества» носят оценочный субъективный характер и оставляют широкие дискреционные полномочия организатору торгов (закупочной комиссии) по отклонению любой поданной заявки на участие в закупке.

Соответственно, при установлении подобных требований должны быть установлены конкретные измеряемые параметры определения и точные показатели соответствия участника установленным требованиям в соответствующих единицах измерения. Например: «наличие в штате участника закупки не менее 20 физических лиц, прошедших обучение по программе профессиональной подготовки частных охранников 5 разряда и сдавших соответствующий квалификационный экзамен» или «оказание участником закупки за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в закупке, услуг по энергосбережению и повышению энергетической эффективности использования энергетических ресурсов в объеме не менее пяти энергосервисных договоров (контрактов) с ценой каждого энергосервисного договора (контракта) не менее пяти миллионов рублей. Для определения соответствия данному требованию учитываются энергосервисные договоры (контракты), заключенные в течение последних пяти лет, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в закупке, а также энергосервисные договоры (контракты), исполнение которых завершилось в указанный период.

Требование о наличии опыта, установленное заказчиком, как правило, признается правомерным. Так, по мнению Федерального арбитражного суда Поволжского округа, установление требования о наличии опыта работ по предмету закупки, стоимость которой составляет не менее 20% установленной начальной максимальной цены, не является нарушением норм законодательства, а является способом реализации права заказчика на

установление квалификационных требований, связанных с предметом аукциона (Постановление от 24.06.2014 по делу № А57-12728/2013).

Между тем имеется отличная от указанного выше подхода практика. Например, в Постановлении от 05.08.2014 по делу № А71-11305/2013 Федеральный арбитражный суд Уральского округа исходил из того, что «...установление на стадии допуска к участию в закупке таких критериев, как... наличие за последний год, предшествующий размещению заказа, опыта выполнения не менее двух аналогичных поставок товаров, работ, услуг, стоимостью не менее пятидесяти процентов начальной (максимальной) цены договора, установленной документацией о размещении заказа... ограничивает конкуренцию, поскольку предусматривает допуск для участия в закупке участников, существующих на рынке продолжительное время, исключая при этом вновь созданные предприятия, способные на достойном уровне выполнить поставку, указанные требования также не являются измеряемыми. Установление таких критериев на стадии допуска участников к аукциону не позволяет выявить участника закупки, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и предотвращения злоупотреблений в указанной сфере, а также не способно обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

Требование, установленное заказчиком, о наличии у участника закупки лицензии в случае отсутствия запрета на привлечение субподрядчиков. Так, Арбитражный суд города Москвы решил, что «...предъявляемое именно к самим участникам Запроса предложений требование о наличии у них лицензии... при установлении в документации о Запросе предложений права участника Запроса предложений привлечь для выполнения лицензируемых видов работ третьих лиц, обладающих соответствующей лицензией, противоречит законодательству РФ и нарушает часть 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ».

Установление иных требований, которые в соответствии с законодательством РФ не являются обязательными. В своем решении от 22.01.2015 по делу № А19-16706/2014 Арбитражный суд Иркутской области указал: «...довод заявителя относительно правомерности установления в документации о закупке требования о предоставлении участником в составе заявки действующего полиса страхования профессиональной ответственности (с приложениями) со страховой суммой не менее 1 (одного) миллиона рублей со страховыми рисками: вред жизни и здоровью третьих лиц, вред имуществу третьих лиц, суд считает неправомерным, поскольку законодательством РФ не предусмотрено обязательное страхование профессиональной ответственности охранных организаций, вследствие чего отсутствие у участника закупки вышеуказанного полиса не может являться основанием для принятия заказчиком решения об отказе лицу в допуске к участию в закупке».

На стадии заключения договора может также встать вопрос добросовестности лица, выбранного в победители. Так, например, благодаря своим «бумажным» заявлениям о богатом опыте, о наличии мощностей и ресурсов участник побеждает. А что если указанные сведения недостоверны? Комиссия заказчика не может выехать на производство ко всем участникам, но к одному - может. Комиссия не может рассмотреть в подлиннике документы всех участников, но по одному выбранному контрагенту - может.

Так, например, в Положении ОАО «Ростелеком» указано, что после подведения итогов закупки и до заключения договора общество вправе провести процедуру постквалификации лица, с которым подлежит заключению договор. С этой целью одновременно с направлением проекта договора лицу, с которым подлежит заключению договор, общество вправе направить такому лицу запрос о предоставлении сведений и документов, подтверждающих соответствие такого лица требованиям, установленным документацией о закупке.

Аналогичные нормы содержатся в Положении ОАО «РЖД» с конкретизацией того, что заказчик вправе запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, предоставленных в составе заявки участника, и что заказчик вправе проверять достоверность сведений путем выездных проверок.

В Положении о закупках ОАО «Россети» в отношении постквалификации сделана интересная и справедливая оговорка, что «постквалификация, как правило, проводится в случае сложных и длительно идущих конкурсов, а также если организатор конкурса имеет сведения о том, что победитель конкурса перестал соответствовать требованиям к нему».

Почти во всех положениях о закупке указано, что установление недостоверности информации в составе заявки - это основание для отстранения участника от участия в закупке на любой стадии ее проведения.

Если по результатам постквалификации будет установлено, что победитель или его заявка, его продукция не соответствуют требованиям документации о закупке, то заказчик отстраняет такое лицо от дальнейшего участия в закупке и договор с ним не заключается.

### **Требования, устанавливаемые заказчиком, к товарам.**

Федеральным законом от 31.12.2017 N 505-ФЗ введена часть 6.1 Закона 223-ФЗ, в соответствии с которой *при описании в документации* о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться *следующими правилами:*

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных

наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) 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, указанных в части 2 статьи 1 Закона 223-ФЗ, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

При формировании требований к закупаемым товарам, работам, услугам заказчику рекомендуется соблюдать следующие требования:

1. Устанавливаемые требования к товарам, работам, услугам должны быть понятными и полными, обеспечивать четкое и однозначное изложение требований к качеству и иным показателям товаров, работ, услуг.

2. Должны учитываться действующие на момент размещения заказа требования, предъявляемые законодательством РФ по видам товаров об обязательной сертификации, об обязательном наличии санитарно-эпидемиологического заключения, положения Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании», Постановления Правительства РФ от 01.12.2009 № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии», Приказа Минстроя России от 04.06.1992 № 135 «Об утверждении «Перечня нормативных документов в строительстве, действующих на территории РФ», других актов.

3. Устанавливаемые требования не должны искусственно ограничивать круг товаров, работ, услуг, соответствующих таким требованиям (за исключением случаев необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком) или круг потенциальных

участников закупки. Т.е. при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в соответствии со ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Требования к закупаемым товарам, работам, услугам должны быть ориентированы на приобретение качественных товаров, работ, услуг, имеющих необходимые заказчику потребительские свойства и технические характеристики, характеристики экологической и промышленной безопасности.

5. Устанавливаемые требования к предмету закупки должны, по возможности, обеспечивать представление участниками закупки предложений о поставке инновационных товаров и энергосберегающих технологий.

Немалое количество судебных дел связано с вопросом о правомерности указания в документации о закупке товарных знаков, наименований производителей и других сведений в отношении закупаемой продукции, которые указывают на конкретный товар (конкретного производителя).

Анализ судебной практики позволяет сделать вывод, что большинство судебных органов склоняются к бесспорному праву заказчиков закупать именно ту продукцию, которая необходима для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей.

Так, Федеральный арбитражный суд Московского округа признал неверным вывод суда нижестоящей инстанции об отсутствии обоснования потребности предприятия в поставке бумаги конкретной торговой марки (Постановление от 02.07.2014 по делу № А40-77378/2013).

При этом суд указал, что «...нормы Закона № 223-ФЗ не содержат запрета на возможность указывать в документации на товарные знаки. Более того, положение о закупке прямо предусматривает такую возможность. При отсутствии прямого законодательного запрета антимонопольный орган не вправе делать выводы о потребностях хозяйствующего субъекта».

Некоторые суды признают правомерность закупки конкретной продукции с учетом доводов заказчика, подтверждающих обоснованность установления требований к товарному знаку, производителю.

Например, Постановлением от 02.07.2014 по делу № А45-12358/2013 Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа признал законным указание заказчиком наименования производителя товара. Помимо прочего, суд указал: «С появлением на рынке продукции различных производителей приобретены и опробованы перчатки различных марок, в том числе НЕОТОП, ЭКОНОХЕНДС, ХАЙКРОН фирмы ANSELL.

Опытные работы с использованием перчаток НЕОТОП и ЭКОНОХЕНДС показали, что данные перчатки идеальны для работы на особо опасных операциях... имеют высокую стойкость к порезам, проколам, истиранию...

Перчатки ХАЙКРОН используются в механических целях на участках грубых работ, где другие перчатки приходят в негодность, не выдерживая установленных сроков носки.

Перчатки ХАЙКРОН обладают высокой износостойкостью и экономичностью. В этой связи технической службой общества, учитывая особенности опасного производства, принято решение использовать перчатки производителя ANSELL либо перчатки другого производителя, качество которых соответствует высоким показателям качества товаров фирмы ANSELL».